

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 15 Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη, δυνάμει της με αριθμό 1464/2020 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1241/08-09-2020 της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «*****», νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά του *****, όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

της παρεμβαίνουσας, μονοπρόσωπης ιδιωτικής κεφαλαιουχικής εταιρείας, με την επωνυμία *****, νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί α) η με αριθμό ***** με την οποία κρίθηκαν ορθά και πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων των τμημάτων 1 έως 5 του διαγωνισμού για τις «υπηρεσίες επισκευής και *****, και β) το παρεπόμενο της ως άνω απόφασης της ***** πρακτικό της επιτροπής του ως άνω διαγωνισμού περί ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατά το ίδιο μέρος, κατά το οποίο πλήττεται η πρώτη προσβαλλόμενη πράξη του καθ' ου Δήμου.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του π.δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό *****), ποσού

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

3.103,80€, που αναλογεί στο προβλεπόμενο ποσοστό (0,5%) επί της, χωρίς ΦΠΑ, προϋπολογισθείσας αξίας των τμημάτων της σύμβασης, για τα οποία ασκείται η προσφυγή (402.000,00+152.000,00+66.760,00).

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 08-09-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, ο ***** διακήρυξη προκήρυξε ανοιχτό, δημόσιο, διεθνή, ηλεκτρονικό διαγωνισμό, για την ανάδειξη αναδόχου/ων της σύμβασης με τίτλο «Υπηρεσίες επισκευής *****για δύο έτη» συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 1.259.206,40€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει (χαμηλότερης) τιμής, η οποία θα προκύπτει από το μεγαλύτερο ποσοστό μείσης έκπτωσης σε ακέραιο αριθμό, που θα προσφέρουν οι οικονομικοί φορείς ανά τμήμα για τις Ομάδες 1-5 και το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιο αριθμό επί της αξίας των τιμών των ελαστικών επισώτρων για την Ομάδα 6, όπως περιγράφεται στη μελέτη 14/2019 της ***** (εφεξής «διαγωνισμός»). Όπως προκύπτει από το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης», αντικείμενο της σύμβασης είναι «οι εργασίες επισκευής και συντήρησης σε εξωτερικά συνεργεία, συμπεριλαμβανομένων των απαραίτητων ανταλλακτικών, όλων των οχημάτων, ήτοι φορτηγών, απορριματοφόρων, επιβατικών, λεωφορείων και Μηχανημάτων Έργου ***** και η προμήθεια και τοποθέτηση καινούριων ελαστικών επισώτρων σ' αυτά, για εργασίες που τυχόν θα προκύψουν κατά τα δύο έτη από την υπογραφή των συμβάσεων, όπως περιγράφονται αναλυτικότερα στα τεύχη της υπ' αριθμ.*****.». Στο ίδιο άρθρο της διακήρυξης, περαιτέρω, ορίζεται ότι η σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα/ομάδες και συγκεκριμένα στο «ΤΜΗΜΑ 1: «Επισκευή και συντήρηση Απορριματοφόρων και ***** , οργάνων, συσκευών κλπ)», εκτιμώμενης καθ. αξίας 402.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 96.480,00€, τελικό σύνολο 498.480,00 €., στο «ΤΜΗΜΑ 2: «Επισκευή και συντήρηση Φορτηγών >3,5 tn (πλαισίων, υπερκατασκευών, ***** κλπ)», εκτιμώμενης καθ. αξίας 152.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 36.480,00€, τελικό σύνολο 188.480,00 €», στο «ΤΜΗΜΑ 3: «Επισκευή και συντήρηση ***** , ανάρτησης, ψύξης, λίπανσης, ηλεκτρικών συστημάτων, οργάνων, συσκευών κλπ)», εκτιμώμενης καθ. αξίας

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

86.800,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 20.832,00€, τελικό σύνολο 107.632,00€», στο «ΤΜΗΜΑ 4: «Επισκευή και *****», εκτιμώμενης καθ. αξίας 241.800,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 58.032,00€, τελικό ποσό 299.832,00 €», στο «ΤΜΗΜΑ 5: «Επισκευή και *****», εκτιμώμενης αξίας 66.760,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 16.022,40€, τελικό σύνολο 82.782,40 €» και στο ΤΜΗΜΑ 6: «Προμήθεια και *****», εκτιμώμενης καθ. αξίας 66.129,03€ πλέον ΦΠΑ 24% 15.870,97€, τελικό σύνολο 82.000,00 €». Στο ίδιο ως άνω άρθρο της διακήρυξης, τέλος, ορίζεται ότι «Προσφορές υποβάλλονται για μία (1) ή για περισσότερες ή για όλες τις ομάδες/τμήματα, με την προϋπόθεση ότι οι προσφορές θα αφορούν το σύνολο των εργασιών και των αντίστοιχων ανταλλακτικών της κάθε ομάδας και σε καμία περίπτωση το μέρος εργασιών ή ανταλλακτικών της κάθε ομάδας». Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 04-05-2020, με Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) ***** , ο δε διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό ****. Στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν προσφορές από τέσσερις (4) οικονομικούς φορείς, την παρεμβαίνουσα «*****.» για τα Τμήματα - Ομάδες 1,2,3,4,5 του διαγωνισμού, την προσφεύγουσα «*****», για τα Τμήματα - Ομάδες 1, 2 και 5, την εταιρεία ***** .», για τα Τμήματα - Ομάδες 3 και 4 και την εταιρεία «*****.» για το Τμήμα-Ομάδα 3, ενώ για την Ομάδα 6 δεν κατατέθηκε καμία προσφορά. Μετά την αποσφράγιση, τον έλεγχο και την αξιολόγηση των προσφορών των διαγωνιζομένων, με τη με αριθμό ***** απόφασή της, όπως διορθώθηκε - τροποποιήθηκε με τη με αριθμό ***** όμοια, η ***** , μετ' αποδοχή και έγκριση των με αριθμούς ***** πρακτικών περί την αξιολόγηση των Δικαιολογητικών Συμμετοχής - Τεχνικής Προσφοράς και της οικονομικής προσφοράς των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό έκανε δεκτές τις προσφορές της προσφεύγουσας για τα Τμήματα/Ομάδες 1, 2 και 5, της εταιρείας ***** για το Τμήμα/Ομάδα 3, της εταιρείας ***** για τα Τμήματα/Ομάδες 3 και 4 και της παρεμβαίνουσας για τα Τμήματα/Ομάδες 1, 2, 3 και 5, ενώ την απέρριψε για το Τμήμα/Ομάδα 4 (Μηχανήματα Έργου), για τους λόγους που αναφέρονται σ' αυτή και ανακήρυξε προσωρινούς ανάδοχους την παρεμβαίνουσα για τα Τμήματα/Ομάδες 1, 2 και 5 και την εταιρεία ***** για τα Τμήματα/Ομάδες 3 και 4, ενώ για το Τμήμα/Ομάδα 6 κήρυξε το διαγωνισμό άγονο. Κατά της πρώτης με αριθμό ***** του καθ' ου Δήμου ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή ενώπιον της

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

ΑΕΠΠ από την παρεμβαίνουσα εταιρεία, από την οποία όμως παραιτήθηκε στις 10-07-2020, ενώ κατά της δεύτερης 236/2020 όμοιας δεν ασκήθηκε καμία προδικαστική προσφυγή. Ακολουθώντας, με το με αριθμό ***** έγγραφο του Δήμου, οι ανωτέρω προσωρινοί ανάδοχοι προσκλήθηκαν να υποβάλουν τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, τα οποία η μεν παρεμβαίνουσα υπέβαλλε ηλεκτρονικά στις 30-07-2020 και στο πρωτόκολλο του Δήμου σε έντυπο φάκελο, ο οποίος έλαβε τον αριθμό**** , η δε εταιρεία «*****» τα υπέβαλλε ηλεκτρονικά στις 28-07-2020 και στο πρωτόκολλο του Δήμου σε έντυπο φάκελο, ο οποίος έλαβε τον αριθμό*****, μετά την αποσφράγιση, τον έλεγχο και την αξιολόγησή των οποίων, η επιτροπή του διαγωνισμού, με το με αριθμό **** πρακτικό της διαπίστωσε ότι «Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υποβλήθηκαν από τους προσωρινούς μειοδότες είναι πλήρη και σύμφωνα με τα προβλεπόμενα από τα άρθρα 2.2.3 έως και 2.2.9 της διακήρυξης». Στο ίδιο ως άνω πρακτικό της, περαιτέρω, η επιτροπή, μεταξύ άλλων, αναφέρει «Βάσει των ανωτέρω, η Επιτροπή προτείνει προς την Οικονομική Επιτροπή: Την ανάδειξη του συμμετέχοντα «*****» ως οριστικού αναδόχου (κατακύρωση) της προμήθειας των ειδών της Ομάδας 1: «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ*****» με προσφερόμενο ποσοστό μείωσης έκπτωσης 25% ... των ειδών της Ομάδας 2: «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΑΙ *****» με προσφερόμενο ποσοστό μείωσης έκπτωσης 23% ... των ειδών της Ομάδας 5: «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΑΙ *****» με προσφερόμενο ποσοστό μείωσης έκπτωσης 21% ... γιατί κατέθεσε ορθώς και εμπρόθεσμα όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης». Με τη με αριθμό ***** απόφασή της, τέλος, (στο εξής καλούμενη «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), η Οικονομική Επιτροπή του καθ' ου Δήμου (αριθ. 31/25.08.2020 Συνεδρίαση της) ενέκρινε το ως άνω με αριθμό πρωτοκόλλου **** πρακτικό της επιτροπής του ως άνω διαγωνισμού περί ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης των επίμαχων συμβάσεων και κατακύρωσε την προμήθεια των ειδών των τμημάτων/ομάδων 1, 2 και 5 της σύμβασης στην παρεμβαίνουσα και των ειδών των τμημάτων/ομάδων 3 και 4 στην εταιρεία ***** . Κατά της απόφασης αυτής της Οικονομικής Επιτροπής ***** στρέφεται η προσφεύγουσα, κατά το μέρος που κρίνονται ως ορθά και πλήρη και σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 έως 2.2.9 της διακήρυξης τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα εταιρεία για τους λόγους και με τα ειδικά αιτήματα που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει α) της νομικής φύσης του ***** και των δραστηριοτήτων που ως αναθέτουσα αρχή ασκεί, β) του αντικειμένου του, το οποίο τελεί σε άμεση σχέση με την άσκηση της δραστηριοτήτων της αναθέτουσας αρχής, γ) του ύψους της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού και δ) του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή προκήρυξης της σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 30-04-2020), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 28-08-2020 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 06-09-2020.

6. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά για τα τμήματα/ομάδες 1, 2 και 5 της σύμβασης, η οποία κατετάγη δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, συνεπώς διατηρεί την προσδοκία να της ανατεθούν τα επίμαχα τμήματα της σύμβασης. Αν, μάλιστα, κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή, έπρεπε να μη γίνουν δεκτά ως πλήρη και ορθά τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου της εταιρείας «*****», η πιο πάνω προσδοκία της προσφεύγουσας θα ήταν αυξημένη, αφού η προσφορά της προσωρινής αναδόχου θα έπρεπε να απορριφθεί και προσωρινή ανάδοχος των επίμαχων τμημάτων της σύμβασης να ανακηρυχθεί η προσφεύγουσα. Κατά συνέπεια, η προσφεύγουσα με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

τα επίμαχα τμήματα κατακυρώνονται οριστικά στην εταιρεία «*****». Κατά το μέρος της, όμως, κατά το οποίο πλήττεται και το με αριθμό πρωτοκόλλου ***** πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού περί ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων του διαγωνισμού, η κρινόμενη προσφυγή ασκείται απαραδέκτως. Και τούτο, διότι γίνεται παγίως δεκτό ότι οι πράξεις της επιτροπής διαγωνισμού, τόσο κατά τον έλεγχο των τυπικών δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό, όσο και κατά την αξιολόγηση των προσφορών, και για την ταυτότητα του νομικού λόγου και κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, έχουν χαρακτήρα γνωμοδότησης που απευθύνεται προς το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, όπως εν προκειμένω την Οικονομική Επιτροπή του καθ' ου Δήμου. Εφόσον, λοιπόν, οι πράξεις αυτές της επιτροπής του διαγωνισμού δεν έχουν εκτελεστό χαρακτήρα, όπως εν προκειμένω το με αριθμό πρωτοκόλλου ***** πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού, δεν υπόκεινται σε προδικαστική προσφυγή (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 421/2014).

7. Επειδή συνακόλουθα, κατά το μέρος της που κρίθηκε παραδεκτή, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

8. Επειδή, εξάλλου, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης και επί σκοπώ απόρριψης της κρινόμενης προσφυγής, με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017 παρεμβαίνει η εταιρεία «*****» (στο εξής καλούμενη στην παρούσα «*****»), με την αναρτηθείσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 18-09-2020 και κοινοποιηθείσα και στην ΑΕΠΠ από ίδιας ημερομηνίας παρέμβασή της.

9. Επειδή, περαιτέρω, στις 15-09-2020 ο καθ' ου Δήμος παραδεκτώς ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το με αριθμό ***** του οικείου Δήμου, με τις απόψεις του επί της προσφυγής, στις οποίες και για τους λόγους που σε αυτές αναπτύσσονται ζητείται η απόρριψή της.

10. Επειδή, τέλος, στις 06-10-2020 η προσφεύγουσα παραδεκτώς ανήρτησε στην επικοινωνία του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της πρώτης παρ. του άρ. 365 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

11. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού, σε σχέση με τους όρους συμμετοχής των οικονομικών φορέων στον διαγωνισμό, μεταξύ άλλων, προβλέπει τα εξής: Στο άρθρο 2.2.4 με τίτλο «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» ότι «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης. ... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό μητρώο, εφόσον, κατά την κείμενη νομοθεσία, απαιτείται η εγγραφή τους για την υπό ανάθεση υπηρεσία», στο άρθρο 2.2.6 με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», μεταξύ άλλων, ότι «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται όπως αναλυτικά αναφέρεται στη σχ. 14/2019 μελέτη: α) να διαθέτουν τα απαιτούμενα Τεχνικά Προσόντα για την άσκηση των συγκεκριμένων εργασιών και τις απαιτούμενες άδειες λειτουργίας συνεργείων των αντίστοιχων ειδικοτήτων, για το σύνολο των εργασιών του/των τμήματος/των για το/τα οποίο/α θα καταθέσουν προσφορά (Τεχνική Περιγραφή άρθρο 7, παρ.4-5 της σχ. μελέτης) β) να διαθέτουν (για όλες τις ομάδες 1-6) τον κατάλληλο τεχνικό εξοπλισμό για το σύνολο των εργασιών του/των τμήματος/των για το/τα οποίο/α θα καταθέσουν προσφορά, σύμφωνα με τα τεύχη της μελέτης, ... (Σε περίπτωση που ο υποψήφιος προμηθευτής χρησιμοποιεί συνεργάτη θα πρέπει να προσκομίσει όλα τα δικαιολογητικά, τόσο για εκείνον, όσο και για τον συνεργάτη), ενώ για τις περιπτώσεις επέμβασης σε ακινητοποιημένα οχήματα, λόγω βλάβης, να διαθέτουν ειδικό όχημα για τη ρυμούλκηση/μεταφορά του ακινητοποιημένου οχήματος ή να υπάρχει σύμβαση με άλλη εταιρία που να διαθέτει ειδικό όχημα γ) Λόγω της ιδιαιτερότητας της παροχής εργασίας που προϋποθέτει επιτόπιες εργασίες επί 24ώρου βάσεως θα πρέπει ο χώρος των εγκαταστάσεων των ιδίων ή των νομίμων συνεργατών τους που θα επιφορτίζονται με την επισκευή των οχημάτων-μηχανημάτων (συνεργείο) να βρίσκεται εντός *****, ...». Για την απόδειξη, εξάλλου, πλήρωσης των ως

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

άνω όρων συμμετοχής, η διακήρυξη του διαγωνισμού, προβλέπει τα εξής: Στο άρθρο 2.2.9.2 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα», ότι «...B.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης ... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο οικείο επαγγελματικό μητρώο. Επισημαίνεται ότι, τα δικαιολογητικά που αφορούν στην απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4 (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν, σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών, φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. ... B.3. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

α) Για την 1^η Ομάδα (τράκτορες, απορριμματοφόρα), την 2^η Ομάδα (φορτηγά άνω των 3,5 tn) και την 5^η Ομάδα (Λεωφορεία): Για τα μηχανικά μέρη: "Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας" ή "Βεβαίωση Υποβολής Αναγγελίας Έναρξης Λειτουργίας" (σύμφωνα με την Εγκύκλιο Οικ. 13929/929/11-3-2014) για επισκευή και συντήρηση μηχανικών μερών μεγάλων και βαρέων οχημάτων (φορτηγών άνω των 3,5 tn και λεωφορείων άνω των 9 ατόμων, όπως περιγράφεται στην Παράγραφο 1 του Άρθρου 13 του Π.Δ. 78/88, ειδικότητας μηχανοτεχνίτη). Για τα ηλεκτρικά μέρη: "Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας" ή "Βεβαίωση Υποβολής Αναγγελίας Έναρξης Λειτουργίας" σύμφωνα με την ίδια εγκύκλιο για επισκευή και συντήρηση των ηλεκτρικών συστημάτων, οργάνων και συσκευών και γενικά την ηλεκτρική εγκατάσταση των παραπάνω (παράγραφος 2 του Άρθρου 13 του Π.Δ. 78/88, ειδικότητας ηλεκτροτεχνίτη). Για τις Υπερκατασκευές: "Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας" ή "Βεβαίωση Υποβολής Αναγγελίας Έναρξης Λειτουργίας" συνεργείου για επισκευή και συντήρηση αμαξωμάτων (παράγραφος 10 του Άρθρου 13 του Π.Δ. 78/88) των παραπάνω μεγάλων και βαρέων οχημάτων ή, κατά περίπτωση, "Άδεια" ή "Βεβαίωση αναγγελίας έναρξης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων" όπως προβλέπει ο Ν. 3982/2011 για την κατασκευή/επισκευή των υπερκατασκευών των οχημάτων της κατηγορίας και γενικών μηχανολογικών εργασιών μηχανουργείου. Ειδικά για ό,τι αφορά τις επισκευές/κατασκευές των υπερκατασκευών των οχημάτων οι υποψήφιοι ανάδοχοι θα πρέπει να υποβάλουν στην προσφορά τους δήλωση ότι με το πέρας των εργασιών θα

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

εκδίδουν δήλωση συμμόρφωσης με τις σχετικές ευρωπαϊκές οδηγίες και τα εναρμονισμένα ευρωπαϊκά πρότυπα (****) ενώ θα μπορούν να καταθέσουν τον αντίστοιχο τεχνικό φάκελο εφόσον ζητηθεί (Δ/ση Καθαριότητας και Ανακύκλησης, γραφείο κίνησης) ... γ) για τις ομάδες οχημάτων 1 έως 5 αποδεικτικό έγγραφο για το χώρο των εγκαταστάσεων (συνεργείο) των ιδίων ή των νομίμων συνεργατών τους που θα επιφορτίζονται με την επισκευή των οχημάτων- μηχανημάτων ότι βρίσκεται εντός του ***** ...».

12. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα, καίτοι στις 27-03-2020 εξέδωσε νέα βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου λόγω προσθήκης των ειδικοτήτων του ηλεκτροτεχνίτη και των αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων, εντούτοις δεν τροποποίησε, ούτε αναθεώρησε και τα λοιπά νομιμοποιητικά έγγραφά της (ασφαλιστικά ταμεία, εφορία, επιμελητήριο κ.α.), σχετικά με την αλλαγή ή και προσθήκη δραστηριότητας, που αντιστοιχεί σε κάποιον νέο φορολογικό κωδικό αριθμό δραστηριότητας. Αντιθέτως, το από 18-5-2020 και με αριθμό πρωτοκόλλου ***** αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα (για τον μοναδικό της εταίρο) από τον Εθνικό Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης αναφέρει ως Κωδικό Αριθμό Δραστηριότητας «Άλλη ασφαλιστέα δραστηριότητα (Αγροτική δραστηριότητα, συμμετοχή / σχέση με νομικό πρόσωπο)», ενώ στο έγγραφο με αριθμό πρωτ. ***** αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας για την εταιρεία ως κύρια δραστηριότητα αναφέρεται «Χονδρικό εμπόριο άλλων μερών και εξαρτημάτων π.δ.κ.α. για αυτοκίνητα οχήματα». Επιπλέον, στο έγγραφο, το οποίο η παρεμβαίνουσα προσκόμισε από την ***** , στα στοιχεία μητρώου της επιχείρησης, όχι μόνο δεν έγινε προσθήκη των Κωδικών Αριθμών Δραστηριότητας του ηλεκτροτεχνίτη και των υπερκατασκευών, οι οποίοι είναι απαραίτητοι σύμφωνα με την διακήρυξη και τον νόμο, προκειμένου να εκτελεί τις εργασίες νόμιμα και να τις τιμολογεί, αλλά οι δραστηριότητες αυτές εξαιρούνται στους ***** . Επιπρόσθετα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ούτε στο καταστατικό της παρεμβαίνουσας αναφέρονται ως σκοπός της επιχείρησης οι ειδικότητες του ηλεκτροτεχνίτη, των υπερκατασκευών ή του κατασκευαστή, που περιλαμβάνονται στην από 27-03-2020 νέα βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου της, που προσκόμισε. Αλλ' ούτε και στο από 20-3-2020 πιστοποιητικό του ***** , το οποίο η παρεμβαίνουσα προσκόμισε και το

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

οποίο εκδόθηκε προγενέστερα της έκδοσης της νέας βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας του συνεργείου της (27-03-2020), αναφέρεται η προσθήκη των δραστηριοτήτων ηλεκτροτεχνίτη και κατασκευαστή υπερκατασκευών. Το συγκεκριμένο πιστοποιητικό *****, εξάλλου, φέρει ημερομηνία έκδοσης 20-3-2020 και κατατέθηκε ως δικαιολογητικό στις 3-6-2020 με τα δικαιολογητικά συμμετοχής στον αναφερόμενο διαγωνισμό, αλλά και ως δικαιολογητικό προσωρινού αναδόχου στη φάση της κατακύρωσης, δεν έχει εκδοθεί δηλαδή έως τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του (άρθρο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα, περίπτωση Β2 της διακήρυξης). Από τις παραπάνω ελλείψεις και παραλείψεις, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν πληροί τις απαιτήσεις του άρθρου 2.2.4. και του άρθρου 2.2.6. της διακήρυξης.

13. Επειδή, οι ως άνω ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Ειδικότερα, κατά τις διατυπώσεις των άρθρων 2.2.4, 2.2.6 και 2.2.9.2 Β2 και Β3 της διακήρυξης, αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους (βλ. 11^η σκέψη της παρούσας), για μεν την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται, αλλά και αρκεί, οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό οικονομικοί φορείς, που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό μητρώο και να προσκομίσουν σε ισχύ βεβαίωση εγγραφής τους σε αυτό, με δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης, για δε την τεχνική και επαγγελματική ικανότητά τους απαιτείται, αλλά και αρκεί, οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό οικονομικοί φορείς α) για την 1^η Ομάδα (τράκτορες, απορριματοφόρα), τη 2^η Ομάδα (φορτηγά άνω των 3,5 tn) και την 5^η Ομάδα (Λεωφορεία): για τα μηχανικά μέρη να διαθέτουν και να προσκομίσουν "Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας" ή "Βεβαίωση Υποβολής Αναγγελίας Έναρξης Λειτουργίας" (σύμφωνα με την Εγκύκλιο Οικ. 13929/929/11-3-2014) για επισκευή και συντήρηση μηχανικών μερών μεγάλων και βαρέων οχημάτων (φορτηγών άνω ***** άνω των 9 ατόμων, όπως περιγράφεται στην Παράγραφο 1 του Άρθρου 13 του Π.Δ. 78/88, ειδικότητας μηχανοτεχνίτη), για τα ηλεκτρικά μέρη: "Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας" ή "Βεβαίωση Υποβολής Αναγγελίας Έναρξης Λειτουργίας" σύμφωνα με την ίδια εγκύκλιο για επισκευή και συντήρηση των ηλεκτρικών συστημάτων, οργάνων και συσκευών και γενικά την ηλεκτρική εγκατάσταση των παραπάνω (παράγραφος

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

2 του Άρθρου 13 του Π.Δ. 78/88, ειδικότητας ηλεκτροτεχνίτη), για τις Υπερκατασκευές: "Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας" ή "Βεβαίωση Υποβολής Αναγγελίας Έναρξης Λειτουργίας" συνεργείου για επισκευή και συντήρηση αμαξωμάτων (παράγραφος 10 του Άρθρου 13 του Π.Δ. 78/88) των παραπάνω μεγάλων και βαρέων οχημάτων ή, κατά περίπτωση, "Άδεια" ή "Βεβαίωση αναγγελίας έναρξης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων" όπως προβλέπει ο Ν. 3982/2011 για την κατασκευή/επισκευή των υπερκατασκευών των οχημάτων της κατηγορίας και γενικών μηχανολογικών εργασιών μηχανουργείου. Αντιθέτως, ούτε για την καταλληλότητά τους, ούτε για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητά τους δεν απαιτείται, επιπλέον των παραπάνω εγγράφων, να προσκομίζεται και φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, από τις οποίες μάλιστα να προκύπτει δραστηριότητα ηλεκτροτεχνίτη ή κατασκευαστή υπερκατασκευών, ούτε στοιχεία μητρώου της ***** από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχουν εκδοθεί κωδικοί για τις δραστηριότητες αυτές, ούτε καταστατικό, στο σκοπό του οποίου μάλιστα να έχουν περιληφθεί οι ειδικότητες του ηλεκτροτεχνίτη, των υπερκατασκευών και του κατασκευαστή. Εξάλλου, ειδικώς για τη βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου που οι οικονομικοί φορείς απαιτείτο να προσκομίσουν για την απόδειξη της καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας (άρθρο 2.2.4 και 2.2.9.2 Β2 της διακήρυξης), κατά την σαφή έννοια του όρου «γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν, σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών, φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος» του άρθρου 2.2.9.2 Β2 της διακήρυξης, αν στην προσκομιζόμενη βεβαίωση του οικείου επιμελητηρίου αναφέρεται ότι ισχύει σε χρόνο που καταλαμβάνει τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τότε η βεβαίωση αυτή νομίμως αποδεικνύει την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, ακόμα και αν έχει εκδοθεί προγενέστερα από τις 30 ημέρες από την υποβολή της. Όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι αβάσιμα. Κατά συνέπεια, το με αριθμό πρωτ. 167573/20-03-2020 πιστοποιητικό του ****, το οποίο από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτει ότι προσκομίστηκε από την παρεμβαίνουσα και με τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης στις 30-07-2020, δοθέντος ότι μεταξύ των δραστηριοτήτων για τις οποίες η παρεμβαίνουσα είναι εγγεγραμμένη αναγράφει και «**** Συντήρηση και*****», η οποία είναι συναφής με το αντικείμενο της

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

σύμβασης και ότι «ισχύει μέχρι την ημερομηνία: 31-12-2020», νομίμως έγινε δεκτό και νομίμως κρίθηκε ότι η παρεμβαίνουσα πληροί τους όρους του άρθρου 2.2.4 και 2.2.9.2 Β2 της διακήρυξης. Περαιτέρω, από τη με αριθμό πρωτ. ***** βεβαίωση της ***** περί «νόμιμης λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής μηχανικών βλαβών μεγάλων και βαρέων οχημάτων λόγω προσθήκης των ειδικοτήτων του ηλεκτροτεχνίτη και των αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων, ισχύουσα απεριόριστα», στην οποία αναγράφεται ότι «Βεβαιώνεται ότι η εταιρεία με την επωνυμία "*****" πληροί όλες τις νόμιμες προϋποθέσεις για τη λειτουργία συνεργείου συντήρησης και επισκευής μηχανικών βλαβών, ηλεκτρικών συστημάτων και αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων, συνήθων οχημάτων που βρίσκεται στο αγροτεμάχιο ***** με αρ. μητρώου **** άδεια άσκησης επαγγέλματος μηχανοτεχνίτη, του ***** άδεια άσκησης επαγγέλματος ειδικότητας τεχνίτη Αμαξωμάτων», προκύπτει ότι νομίμως κρίθηκε ότι η παρεμβαίνουσα πληροί τους όρους των άρθρων 2.2.6 και 2.2.9.2 Β3 της διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για τα τμήματα/ομάδες 1, 2 και 5 στις οποίες αναδείχθηκε ανάδοχος η παρεμβαίνουσα. Ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι παρά την προσθήκη των ειδικοτήτων του ηλεκτροτεχνίτη και των αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων στις δραστηριότητες της παρεμβαίνουσας δεν έχουν τροποποιηθεί ή αναθεωρηθεί τα τηρούμενα για την παρεμβαίνουσα στοιχεία ούτε στην οικεία φορολογική αρχή, ούτε στα ασφαλιστικά ταμεία, ούτε στο οικείο επαγγελματικό μητρώο, ούτε έχει τροποποιηθεί το καταστατικό της για την έκδοση νέων κωδικών δραστηριότητας, προβάλλεται προεχόντως αλυσιτελώς είναι όμως και αόριστος. Και τούτο, διότι και υπό την εκδοχή ότι οι ενημερότητες (φορολογική και ασφαλιστική), τα στοιχεία που τηρεί η **** σχετικώς με τις ασκούμενες δραστηριότητες και ο σκοπός του καταστατικού των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό θα έπρεπε να έχουν τροποποιηθεί ή ενημερωθεί μετά την προσθήκη δραστηριοτήτων, δεν προβάλλεται με αρκούντως εξειδικευμένους ισχυρισμούς με ποιους όρους και εντός ποιου χρόνου πριν ή μετά από την τυχόν έκδοση νέων κωδικών δραστηριότητας επιβάλλεται η τροποποίηση του σκοπού του καταστατικού τους, η ενημέρωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου και της οικείας φορολογικής και ασφαλιστικής αρχής για τη σχετική τροποποίηση, αλλά επιπλέον δεν προβάλλεται ότι σε περίπτωση έκδοσης νέων κωδικών δραστηριότητας, οι προσκομισθείσες βεβαιώσεις του οικείου μητρώου περί καταλληλότητας ή της

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

οικείας αρχής περί νόμιμης λειτουργίας συνεργείου ή και οι ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες που έχουν εκδοθεί προγενέστερα και είναι ακόμα σε ισχύ παύουν αυτοδικαίως να ισχύουν, μέχρις οι αρχές που τις εξέδωσαν να ενημερωθούν για τη σχετική τροποποίηση. Σε κάθε περίπτωση, ο εν λόγω ισχυρισμός της προσφεύγουσας ειδικώς ως προς τις ασφαλιστικές ενημερότητες που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα προβάλλεται και άνευ εννόμου συμφέροντος. Και τούτο, διότι όπως βάσιμα ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, χωρίς να αμφισβητείται από την προσφεύγουσα, σε ορισμένες από τις από την τελευταία προσκομισθείσες ασφαλιστικές ενημερότητες δεν αναφέρεται συναφής με το αντικείμενο της σύμβασης δραστηριότητα των φορέων στους οποίους αφορούν, ούτε φαίνεται οι φορείς αυτοί να έχουν ενημερώσει ή τροποποιήσει τις ασφαλιστές δραστηριότητές τους, ώστε να αντιστοιχούν στους φορολογικούς κωδικούς αριθμούς των δραστηριοτήτων που αντιστοιχούν στις άδειες λειτουργίας των συνεργείων αυτών, σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.6 και 2.2.9.2 Β3 της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, στη με αριθμό πρωτ. *****ασφαλιστική ενημερότητα της εταιρείας *****, στις ικανότητες της οποίας η προσφεύγουσα στηρίζεται για την πλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της, σχετικά με τη συντήρηση και την επισκευή μηχανικών μερών συνήθων, μεγάλων και βαρέων οχημάτων, αναφέρεται ως Είδος Επιχείρησης: "Χονδρικό εμπόριο *****", ενώ στις με αριθμούς πρωτ. *****ασφαλιστικές ενημερότητες των διαχειριστών της, *****, αντίστοιχα, στην ένδειξη: ΚΑΔ Ατομική δραστηριότητα αναφέρεται: «***** (Αγροτική δραστηριότητα, συμμετοχή/σχέση με νομικό πρόσωπο)». Η προσφεύγουσα, όμως, δεν αμφισβητεί την κρίση της αναθέτουσας αρχής που δεν την απέρριψε για τον λόγο αυτό, επομένως υπολαμβάνει, για την ίδια, την πλημμέλεια αυτή ως εντελώς επουσιώδη, συνεπώς, εν όψει της αρχής του ίσου μέτρου κρίσεως, η αιτίασή της ότι η πλημμέλεια της παρεμβαίνουσας είναι ουσιώδης και πρέπει η προσφορά της να απορριφθεί για τον λόγο αυτό είναι απορριπτή ως προβαλλόμενη χωρίς έννομο συμφέρον (ΕΑ ΣτΕ 79/2015 σκ. 12). Τούτων, έπεται ότι ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτό για την κάλυψη των κριτηρίων της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παρεμβαίνουσας το

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

προσκομισθέν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας της παρεμβαίνουσας με την ατομική επιχείρηση*****, καθώς και η υπεύθυνη δήλωση συνεργασίας του δεύτερου, μεταξύ άλλων, και για την επισκευή των πάσης φύσεως υπερκατασκευών. Και τούτο, διότι εφόσον έκρινε απαραίτητο να στηριχθεί σε ικανότητα άλλου φορέα για την κάλυψη των κριτηρίων της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας η παρεμβαίνουσα όφειλε να το δηλώσει στο ΕΕΕΣ και να προσκομίσει αντίστοιχα όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά για τον φορέα αυτό κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, πράγμα που στην προκειμένη περίπτωση δεν έλαβε χώρα. Ταυτόχρονα, ο φορέας στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται είχε την υποχρέωση να υποβάλει ΕΕΕΣ προς απόδειξη ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, έγγραφο που επίσης δεν υποβλήθηκε. Επιπλέον, η ατομική επιχείρηση ***** και, με βάση τη διακήρυξη (Άρθρο 7- Δυνατότητα συμμετοχής, Μελέτη 14/2019) αποκλείεται λόγω του ότι ευρίσκεται εκτός του ***** . Εξάλλου, καίτοι η προσφεύγουσα δήλωσε ότι για τις υπερκατασκευές διαθέτει Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας ή βεβαίωση Υποβολής Αναγγελίας Έναρξης Λειτουργίας συνεργείου, για την επισκευή και τη συντήρηση αμαξωμάτων (παράγραφος 10 του άρθρου 13 του Π.Δ 78/88) των παραπάνω μεγάλων και βαρέων οχημάτων ή κατά περίπτωση, Άδεια ή Βεβαίωση αναγγελίας έναρξης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων όπως προβλέπει ο Ν3982/2011 για την κατασκευή /επισκευή των υπερκατασκευών των οχημάτων της κατηγορίας και γενικών μηχανολογικών εργασιών μηχανουργείου, εντούτοις άδεια όπως προβλέπει ο ν. 3982/2011 δεν κατατέθηκε ποτέ. Η αναθέτουσα αρχή, αντιθέτως, ισχυρίζεται ότι το Συμφωνητικό Συνεργασίας της παρεμβαίνουσας με την ατομική επιχείρηση του ***** δικαιολογητικά αφορούν την ομάδα 4 του διαγωνισμού «Μηχανήματα ****», για την οποία η προσφορά της παρεμβαίνουσας είχε απορριφθεί με προγενέστερη πράξη της αναθέτουσας αρχής και συνεπώς τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίσθηκαν εκ περισσού και δεν ελήφθησαν υπόψη. Η παρεμβαίνουσα, εξάλλου, προβάλλει παρόμοιους ισχυρισμούς με την αναθέτουσα αρχή, επιπλέον, δε, ισχυρίζεται ότι δεν στηρίζεται στις ικανότητες της επιχείρησης του *****, αλλά υπέβαλε δήλωση συνεργασίας μαζί της στα πλαίσια των ειδικών ρυθμίσεων του άρθρου 2.2.8 της διακήρυξης, περί δυνατότητας των συμμετεχόντων να συνεργαστούν με συνεργεία, εργοστάσια κατασκευής και επισκευής υπερκατασκευών καθώς και με εξειδικευμένο

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

προσωπικό, έστω και αν δεν ζητείται έγγραφη συνεργασία από τη σχετική μελέτη.

15. Επειδή, επιπλέον των όρων του άρθρου 2.2.6 της διακήρυξης, περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό (βλ. 11^η σκέψη της παρούσας), στο άρθρο 2.2.8 αυτής, με τίτλο «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων», μεταξύ άλλων, ορίζονται τα εξής: «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των Φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται (να προκύπτει και στο ΕΕΕΣ). Συγκεκριμένα: Αν το συνεργείο των διαγωνιζομένων δεν διαθέτει τις απαιτούμενες άδειες για όλα τα είδη των εργασιών που περιλαμβάνονται στις ομάδες που κατέθεσαν προσφορά, μπορούν να συνεργαστούν με άλλα συνεργεία, που διαθέτουν την απαιτούμενη ειδική τεχνική ικανότητα. Στην περίπτωση αυτή, θα πρέπει να καταθέσουν: (στάδιο προσωρινού αναδόχου) α) ... Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου ή άλλου αρμόδιου εξουσιοδοτημένου οργάνου, του συνεργείου που θα συνεργαστούν,(για την αποδοχή της συνεργασίας), εφόσον είναι Α.Ε., είτε απόφαση διαχειριστών, εφόσον είναι Ε.Π.Ε., Ο.Ε. ή Ε.Ε., είτε τέλος εφόσον ο συνεργαζόμενος είναι φυσικό πρόσωπο Υπεύθυνη Δήλωσή του για την αποδοχή της συνεργασίας και της διάθεσης στον διαγωνιζόμενο, εφόσον ζητηθεί, όλων των απαραίτητων μέσων με σκοπό την εκτέλεση της σύμβασης, σε όλη την διάρκεια αυτής. β) Όλα όσα απαιτούνται για να αποδείξουν ότι τα συνεργαζόμενα συνεργεία έχουν τα απαραίτητα προσόντα όπως προβλέπονται από την νομοθεσία και όπως αναφέρεται στη σχετική παράγραφο 4 της 14/2019 μελέτης. Ο ανάδοχος κάθε κατηγορίας εργασιών πρέπει να έχει την δυνατότητα να συνεργαστεί με συνεργεία, εργοστάσια κατασκευής και επισκευής υπερκατασκευών καθώς και με εξειδικευμένο προσωπικό, έστω και αν δεν ζητείται έγγραφη συνεργασία από την σχ. μελέτη. Αν για οποιοδήποτε λόγο προκύψει βλάβη στα οχήματα της κατηγορίας εργασιών που συμμετέχει, η οποία δεν θα μπορεί να αντιμετωπιστεί από τον ίδιο ή τα συνεργαζόμενα συνεργεία που δήλωσε, είναι υποχρεωμένος, αφού πρώτα

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

ενημερώσει την "Επιτροπή Εργασιών Συντήρησης-Επισκευής και Προμήθειας Ανταλλακτικών Οχημάτων" του Δήμου και πάρει την έγκρισή της (όπως πιο αναλυτικά αναφέρεται στο άρθρο 3 Κοστολόγηση και Πιστοποίηση των Εκτελουμένων Εργασιών (σελ 85) της Συγγραφής Υποχρεώσεων της σχ. μελέτης, να προχωρήσει στην επισκευή της βλάβης συνεργαζόμενος με τα απαραίτητα συνεργεία και το αντίστοιχο προσωπικό, με δική του ευθύνη και χωρίς καμία επιπλέον επιβάρυνση του Δήμου. ...». Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, κάθε συμμετέχων, ανεξαρτήτως αν πληροί ο ίδιος όλα τα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, απαιτείτο να δηλώσει κατά το στάδιο υποβολής προσφορών και να αποδείξει κατά το στάδιο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης ότι δύναται να συνεργαστεί με συνεργεία ή εργοστάσια κατασκευής και επισκευής υπερκατασκευών καθώς και με εξειδικευμένο στο αντικείμενο αυτό προσωπικό, έστω και αν δεν ζητείται έγγραφη συνεργασία από την σχετική μελέτη. Η περίπτωση αυτή, άλλωστε, αφού ο ίδιος ο συμμετέχων πληροί τα τεθέντα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας όσον αφορά τις υπερκατασκευές, δεν νοείται ότι συνιστά στήριξη στις ικανότητες τρίτου.

16. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από τον φάκελο της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε δεν δήλωσε ότι στηρίζεται στις ικανότητες τρίτου για την πλήρωση των όρων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της διακήρυξης, από τον φάκελο των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου δε, ότι μεταξύ των άλλων, υπέβαλε και τη με αριθμό πρωτ. ***** περί «νόμιμης λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής μηχανικών βλαβών μεγάλων και βαρέων οχημάτων λόγω προσθήκης των ειδικοτήτων του ηλεκτροτεχνίτη και των αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων, ισχύουσα απεριόριστα», στην οποία αναγράφεται, ότι «Βεβαιώνεται ότι η εταιρεία με την επωνυμία "*****" πληροί όλες τις νόμιμες προϋποθέσεις για τη λειτουργία συνεργείου συντήρησης και επισκευής μηχανικών βλαβών, ηλεκτρικών συστημάτων και αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων, συνήθων οχημάτων που βρίσκεται στο **** με αρ. μητρώου **** άδεια άσκησης επαγγέλματος μηχανοτεχνίτη, του **** άδεια άσκησης ηλεκτροτεχνίτη και τον ***** άδεια άσκησης επαγγέλματος ειδικότητας τεχνίτη Αμαξωμάτων». Από το περιεχόμενο της ως άνω βεβαίωσης, ιδίως από τις

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

αναφορές «Βεβαιώνεται ότι ... πληροί όλες τις νόμιμες προϋποθέσεις για τη λειτουργία συνεργείου συντήρησης και επισκευής ... και αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων», προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα απέδειξε ότι πληροί τους τεθέντες όρους των άρθρων 2.2.6 και 2.2.9.2 Β3 της διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για τα τμήματα/ομάδες 1, 2 και 5, στις οποίες αναδείχθηκε ανάδοχος και ως προς τις υπερκατασκευές. Αφού, εξάλλου, προσκόμισε την ως άνω βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας του συνεργείου της, με αντικείμενο μεταξύ άλλων και τη συντήρηση και επισκευή των αμαξωμάτων μεγάλων και βαρέων οχημάτων, δεν απαιτείτο επιπλέον να προσκομίσει και τη σχετική άδεια που προβλέπεται στο ν. 3982/2011. Και τούτο, διότι κατά τη ρητή και αδιάσπικτη διατύπωση του άρθρου 2.2.9.2 Β.3 της διακήρυξης (βλ. 11^η σκέψη της παρούσας) η προσκόμιση της αδείας του ν. 3982/2011, σχετικά με τις υπερκατασκευές για τις επίμαχες ομάδες/τμήματα του διαγωνισμού (1, 2 και 5), προβλέπεται διαζευκτικά με την προσκόμιση βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας συνεργείου με το αντικείμενο αυτό, αντιθέτως η υποχρέωση προσκόμισής της σωρευτικά με τη βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας απαιτείται μόνον για το τμήμα/ομάδα 3 της σύμβασης (Επιβατικά και φορτηγά μέχρι 3,5 tn). Όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Περαιτέρω, μεταξύ των λοιπών εγγράφων και δικαιολογητικών που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσής της προσκόμισε και την από 30-07-2020 Υπεύθυνη δήλωση (αρχείο «2.2.9.2 Β.3 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑ. Pdf»), στην οποία, μεταξύ άλλων, (σημ. 14) αναφέρεται ότι «τις συγκολλήσεις που τυχόν θα απαιτηθούν στις επισκευές θα πραγματοποιηθούν σε μας από ηλεκτροσυγκολλητή πιστοποιημένο ... από την εταιρεία *****», επιπλέον δε και το από 27-05-2020 ιδιωτικό συμφωνητικό διάρκειας δύο ετών μεταξύ παρεμβαίνουσας και ***** , με το οποίο η επιχείρηση του δεύτερου δεσμεύεται να συνεργαστεί με την παρεμβαίνουσα οποτεδήποτε αυτή αναδειχθεί ανάδοχος σύμβασης με το δημόσιο, ως προς την επισκευή καλαθοφόρων και γερανοφόρων ανυψωτικών οχημάτων των Δήμων, επίσης και των πάσης φύσεως υπερκατασκευών και την από 27-05-2020 υπεύθυνη δήλωση συνεργασίας του *****, στην οποία δηλώνεται ότι η συνεργασία «αφορά την επισκευή των καλαθοφόρων και γερανοφόρων ***** , σύμφωνα με την Ευρωπαϊκή οδηγία 2006/42 και τη EN280+A2 που ενσωματωθήκαν στο Ελληνικό δίκαιο με το Π.Δ. 57/2010 ΦΕΚ 97 τεύχος Α-

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

25/06/2010 με τον τεχνικό φάκελο του, με το ΦΕΚ 1186/2003 και με τον «Οδηγό εφαρμογής νομοθεσίας ανυψωτικών μηχανημάτων» του Υπουργείου ανάπτυξης του 2011, οι συγκολλήσεις που τυχόν θα απαιτηθούν στις επισκευές θα πραγματοποιούνται από ηλεκτροσυγκολλητή πιστοποιημένο κατά EN 287-1:2004 ή EN 9606-1:2013 σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN 280:2013 αλλά και όλων των πάσης φύσεως υπερκατασκευών». Από το περιεχόμενο των ως άνω εγγράφων δεν προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα στηρίζεται στον ***** για την πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για τα τμήματα/ομάδες 1, 2 και 5 της σύμβασης. Αντιθέτως, η συνεργασία τους αφορά κατεξοχήν την επισκευή των καλαθοφόρων και γερανοφόρων ανυψωτικών μηχανημάτων του Δήμου (που αφορούν το τμήμα/ομάδα 4 της σύμβασης και όχι τα επίμαχα 1, 2 και 5 τμήματα/ομάδες) και ιδίως τις ηλεκτροσυγκολλήσεις που θα απαιτηθούν στις επισκευές αυτές, η αναφορά δε και σε πάσης φύσεως υπερκατασκευές δεν έχει την έννοια της στήριξης στις ικανότητες τρίτου, αφού κατά γενόμενα δεκτά ανωτέρω, η παρεμβαίνουσα ούτε χρειαζόταν, ούτε δήλωσε ότι στηρίζεται στον Ιωάννη Μόσχο για την κάλυψη των κριτηρίων τεχνικής ικανότητας ως προς τις υπερκατασκευές, αντιθέτως αποδεικνύει τη δυνατότητα συνεργασίας της παρεμβαίνουσας με συνεργεία κατασκευής και επισκευής υπερκατασκευών καθώς και με εξειδικευμένο στο αντικείμενο αυτό προσωπικό, κατά την έννοια των όρων του άρθρου 2.2.8 της διακήρυξης. Κατά συνέπεια, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη της παρούσας, νομίμως δεν απορρίφθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας, με την αιτιολογία ότι δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ως προς τις υπερκατασκευές και δεν υπέβαλε το σύνολο των δικαιολογητικών που απαιτούνταν για τον *****, στις ικανότητες του οποίου, όπως γίνεται δεκτό ανωτέρω, δεν στηρίζεται, των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας, καθώς και του δεύτερου λόγου της προσφυγής της απορριπτομένων ως αβασίμων.

17. Επειδή, τέλος, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι αφού η ίδια η παρεμβαίνουσα δεν διαθέτει κατασκευαστικούς Κωδικούς Αριθμούς Δραστηριότητας (ΚΑΔ), αλλά μόνον επισκευαστικούς – συντήρησης, λόγο για τον οποίο άλλωστε και δηλώνει για τις

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

υπερκατασκευές ότι θα συνεργαστεί με την εταιρία ****. για την έκδοση δήλωσης συμμόρφωσης με τις σχετικές Ευρωπαϊκές οδηγίες και τα εναρμονισμένα Ευρωπαϊκά πρότυπα (****) και την κατάθεση και του αντίστοιχου τεχνικού φακέλου αν ζητηθεί, κατά συνέπεια, η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε ότι πληροί τους όρους καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό και η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί. Οι ως άνω ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ωστόσο, ερείδονται επί ανύπαρκτης προϋπόθεσης. Και τούτο, διότι ούτε στους όρους των άρθρων 2.2.4 και 2.2.6, ούτε και σε αυτούς των άρθρων 2.2.9.2 Β2 και Β3 της διακήρυξης (βλ. 11^η σκέψη της παρούσας) προβλέπεται ότι οι συμμετέχοντες στα τμήματα/ομάδες 1, 2 και 5 της διακήρυξης απαιτείται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τους να διαθέτουν κωδικό αριθμό δραστηριότητας κατασκευής υπερκατασκευών οχημάτων, ούτε να προσκομίσουν αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με την ιδιότητά τους αυτή. Αντιθέτως, από τους όρους του άρθρου 2.2.9.2 Β3 προκύπτει ότι απαιτείται και μόνον να υποβάλουν δήλωση ότι με το πέρας των εργασιών επισκευών/κατασκευών οχημάτων θα εκδίδουν δήλωση συμμόρφωσης με τις σχετικές ευρωπαϊκές οδηγίες και τα εναρμονισμένα ευρωπαϊκά πρότυπα (****) ενώ θα μπορούν να καταθέσουν τον αντίστοιχο τεχνικό φάκελο εφόσον ζητηθεί, δήλωση που η παρεμβαίνουσα υπέβαλε και με την προσφορά της (αρχείο με την ονομασία «2.2.9.2 Β.3 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑ. Pdf» της 03-06-2020) και με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης (αρχείο με την ονομασία «2.2.9.2 Β.3 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑ. Pdf» της 29-07-2020), δοθέντος ότι στο σημείο 9 των δηλώσεων αυτών η παρεμβαίνουσα αναφέρει «Για τις επισκευές/κατασκευές των υπερκατασκευών των οχημάτων της 1^{ης} κατηγορίας (τράκτορες, απορριματοφόρα), 2^{ης} (φορτηγά άνω των 3,5 tn), της 4^{ης} (Μηχανήματα έργου) και της 5^{ης} (Λεωφορεία) ότι μετά το πέρας των εργασιών θα εκδίδουμε δήλωση συμμόρφωσης με τις ευρωπαϊκές οδηγίες και τα εναρμονισμένα ευρωπαϊκά πρότυπα (****) από την πιστοποιημένη εταιρεία ****. με την οποία υπάρχει συνεργασία ενώ θα καταθέτουμε τον αντίστοιχο φάκελο εφόσον ζητηθεί από την εταιρεία *****». Επιπλέον, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε το από 26-05-2020 ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας της με την **** για το πιστοποιητικό καταλληλότητας για τα καλαθοφόρα και γερανοφόρα ανυψωτικά οχήματα του Δήμου όπως προβλέπει ο Νόμος, περίπτωση που δεν

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

καταλαμβάνει τα επίμαχα τμήματα 1, 2 και 5 του διαγωνισμού και την από 26-05-2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της *****στην οποία αναφέρεται ότι «3. Η συνεργασία μας αφορά α) τον έλεγχο και την πιστοποίηση με την έκδοση πιστοποιητικού καταλληλότητας των καλαθοφόρων και γερανοφόρων ανυψωτικών οχημάτων του*****, όποτε απαιτείται σύμφωνα με το Νόμο και όπως προβλέπεται από την ισχύουσα νομοθεσία (ΦΕΚ 1186/25-08-2003 ή νεότερη έκδοση) και β) για τις υπερκατασκευές θα εκδοθεί δήλωση συμμόρφωσης με τις σχετικές Ευρωπαϊκές οδηγίες και τα εναρμονισμένα Ευρωπαϊκά πρότυπα (****) και να κατατεθεί ο αντίστοιχος τεχνικός φάκελος αν ζητηθεί». Κατά συνέπεια, νομίμως δεν απορρίφθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας με την αιτιολογία ότι δεν διαθέτει κωδικό αριθμό δραστηριότητας κατασκευής υπερκατασκευών οχημάτων και δεν προσκόμισε αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με την ιδιότητά της αυτή. Οι ισχυρισμοί δε της προσφεύγουσας ότι δήλωση συμμόρφωσης κατά ***** υπερκατασκευών οχημάτων, ακόμα και μετά από εργασίες επισκευών σε αυτές και όχι μόνον μετά από την εξ αρχής κατασκευή τους, δύναται να εκδίδει οικονομικός φορέας μόνον αν διαθέτει κωδικούς αριθμούς δραστηριότητας κατασκευαστή και όχι επισκευαστή προβάλλονται αορίστως και αναπόδεικτα. Και υπό την εκδοχή όμως ότι οι ισχυρισμοί αυτοί είναι αληθείς, δεν θα ήταν νόμιμη η απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας για τον λόγο αυτό. Και τούτο, διότι, ενόψει των σαφών διατυπώσεων των άρθρων 2.2.4 και 2.2.6, ούτε και σε αυτούς των άρθρων 2.2.9.2 Β2 και Β3 της διακήρυξης (βλ. 11^η σκέψη της παρούσας) που δεν απαιτούν για τη νόμιμη συμμετοχή τους στον διαγωνισμό οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν κωδικό αριθμό δραστηριότητας κατασκευής υπερκατασκευών οχημάτων, ούτε να προσκομίσουν αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με την ιδιότητά τους αυτή, απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας για πλημμέλειες ή ελλείψεις της σε σχέση με την ιδιότητα αυτή θα παραβίαζε την πάγια αρχή του εθνικού και ενωσιακού δικαίου οι όροι μιας διακήρυξης να ερμηνεύονται αυστηρά υπό την έννοια της συσταλτικής εκδοχής, ώστε να μην επιτρέπεται όρος τεθείς από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού να ερμηνεύεται και να εφαρμόζεται διασταλτικά και κατά το στάδιο της αξιολόγησης να καθιερώνεται νέος λόγος αποκλεισμού που δεν προκύπτει ρητά και με πλήρη σαφήνεια από τη διακήρυξη (ΑΕΠΠ 491, 796 / 2018).

Αριθμός απόφασης: 1379 / 2020

Συνακόλουθα, θα πρέπει να απορριφθεί και ο τρίτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής.

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, σύμφωνα με το σκεπτικό, η δε παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα δεν πρέπει να της επιστραφεί σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 15 Οκτωβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 2 Νοεμβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κων/νος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου