

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Νοεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.10.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) Α.Ε.Π.Π. 1452/12-10-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» και τον διακριτικό τίτλο «*****», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του *****, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «*****», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της απόφασης υπ' αριθ. ***** (εφεξής «η προσβαλλόμενη πράξη»), η οποία εκδόθηκε στα πλαίσια της υπ' αριθ. πρωτ. **** Διακήρυξης για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου με τίτλο «*****». Ετέρωθεν, η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτούνται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

14.580,00 ευρώ και με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου *****, το οποίο και συνιστά το αναλογικό ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεσης σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ***** Διακήρυξη του ***** προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου, άνω των ορίων διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου κατασκευής του έργου με τίτλο «*****», εκτιμώμενης αξίας € 3.615.000,00 (με Φ.Π.Α.) και με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομικής άποψης προσφοράς βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Η υπόψη Διακήρυξη απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.) στις 09.06.2020 (2020/S 110-266051), αναρτήθηκε στις 10.06.2020 στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) λαμβάνοντας Μοναδικό Κωδικό – ΑΔΑΜ *****, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό με α/α ****. Ειδικότερα, αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η ανακατασκευή και επανάχρηση του **** με την κατασκευή βρεφονηπιακού σταθμού σε τμήμα αυτού, χωρητικότητας εκατόν πενήντα (150) βρεφών και νηπίων, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στον όρο 11.3. της Διακήρυξης. Στο διαγωνισμό που διενεργήθηκε υπέβαλαν προσφορά επτά οικονομικοί φορείς, μεταξύ άλλων η εταιρεία «*****.» και ήδη προσφεύγουσα και η εταιρεία «*****» και ήδη παρεμβαίνουσα. Κατά αυτής της απόφασης στρέφεται η προσφεύγουσα, με την κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή της, κατά τα ειδικότερα σε αυτήν αναφερόμενα. Μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών από την Επιτροπή του διαγωνισμού, κατατάχθηκαν οι προσφορές κατά σειράς μειοδοσίας: 1η η εταιρεία «****», με προσφερόμενο ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης 51,89%, 2η η ένωση οικονομικών φορέων «*****» με προσφερόμενο ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης 47,05%, 3η η εταιρεία «*****.» με προσφερόμενο ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης 43,31%, 4η η εταιρεία «****» με προσφερόμενο ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης 41,78%, 5η η εταιρεία «*****» με προσφερόμενο ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης 38,62%, 6η η εταιρεία «*****» με προσφερόμενο ποσοστό μέσης τεκμαρτής

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

έκπτωσης 1,87% και 7η η εταιρεία «3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.» με προσφερόμενο ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης 1,00%. Στη συνέχεια, η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, αρχίζοντας από τον πρώτο μειοδότη και σύμφωνα με το κατ' έγκριση, με την ώδε προσβαλλόμενη πράξη, Πρακτικό Ι έγινε δεκτό ότι: ως προς την εταιρεία «****», 1ο μειοδότη τα δικαιολογητικά συμμετοχής της πληρούν τους όρους της Διακήρυξης, ως προς την ένωση οικονομικών φορέων «*****» και 2ο μειοδότη ότι η προσφορά της τυγχάνει απορριπτέα, διότι από το μέρος IV παρ. Β' του υποβληθέντος από αυτήν ΕΕΕΣ προκύπτει ότι η πιστοληπτική της ικανότητα καλύπτεται αθροιστικά από τα μέλη της, γεγονός που έρχεται σε αντίθεση με το άρθρο 22 της Διακήρυξης του έργου και της σχετικής υπ' αριθμ. πρωτ. ΑΠ20067/1.7.2020 διευκρινιστικής απάντησης της αναθέτουσας αρχής, ενώ ως προς την εταιρεία «*****.» και 3ο μειοδότη, ότι η προσφορά της τυγχάνει απορριπτέα, διότι στο μέρος IV παρ. Β' του υποβληθέντος ΕΕΕΣ δεν αναφέρε δήλωση για το ανεκτέλεστο, που απαιτείται βάσει του άρθρ. 22.Γ της Διακήρυξης. Κατά της ανωτέρω προσβαλλόμενης απόφασης στρέφεται η προσφεύγουσα κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της, έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «*****» και ανέδειξε αυτήν ως προσωρινό ανάδοχο, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ως εκ του αντικειμένου του (έργο), του ύψους της προϋπολογιζομένης δαπάνης του και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της Διακήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα Ευρωπαϊκής Ένωσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (L 94) και του Βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω του ηλεκτρονικού τόπου

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

του διαγωνισμού την 1^η.10.2020 και η παρούσα Προσφυγή ασκήθηκε στις 12.10.2020, ήτοι εντός της νόμιμης προθεσμίας, κατά παρέκταση αυτής, αφού η προθεσμία έληγε στις 11.10.2020, ημέρα Κυριακή, κατά Νόμον εξαιρετέα (βλ. Α.Ε.Π.Π. 567/2018, 524/2018, 330/2018, 175/2017) και συνεπώς παρατάθηκε για την ίδια ώρα της επόμενης εργάσιμης ημέρας, ήτοι τη Δευτέρα 12.10.2020, οπότε και αυτή ασκήθηκε με την κατάθεση της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

4. Επειδή, η εταιρεία «*****.» και ώδε προσφεύγουσα συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της, η οποία και κρίθηκε ως μη αποδεκτή και συνεπώς με έννομο συμφέρον ασκεί, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, την παρούσα κατά της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της, αλλά και κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας η εταιρείας «*****». Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η εταιρεία «*****», αφού συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και η προσφορά της κρίθηκε ως αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος και συνεπώς, παραδεκτώς αιτείται όπως διατηρηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση αυτή, ενώ η Παρέμβασή της ασκείται εμπροθέσμως, καθόσον η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 13.10.2020 και η Παρέμβασή της ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 22.10.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Επέκεινα, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 «*Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής*» του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. πρωτ 34313/ 22.10.2020 έγγραφό της, το

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

οποίο αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την αυτή ημερομηνία, ήτοι εντός δέκα (10) ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προσφυγής, εκφράζει τις απόψεις της επί των λόγων αυτής, αιτούμενη την απόρριψη της και τη διατήρηση της προσβαλλόμενης πράξης, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στο έγγραφο της αυτό, ενώ, περαιτέρω, υπέβαλε στις 27.10.2020 και το υπ' αριθ. πρωτ. 34970/27.10.2020 έγγραφό της με τίτλο «Απόψεις του Δήμου μας αναφορικά με την από 22.10.2020 14:32':03" παρέμβαση της εταιρίας «*****» επί του τρίτου λόγου της προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», κατά της υπ' αριθμ. **** απόφασης της ****», το οποίο και αποτελεί έγγραφο συμπληρωματικής αιτιολογίας κατ' άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και κατά τούτο παραδεκτώς υποβλήθηκε προ δέκα (10) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας. Ωσαύτως, παραδεκτώς η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε στις 13.11.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το Υπόμνημά της, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας (19.11.2020), σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, αιτούμενη ό,τι και στην Προσφυγή της.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα, αφού παρανόμως αποκλείσθηκε με την αιτιολογία ότι στο μέρος IV παρ. Β' του υποβληθέντος ΕΕΕΣ δεν ανέφερε δήλωση για το ανεκτέλεστο, ως απαιτείται βάσει του άρθρ. 22.Γ της Διακήρυξης, αφού στο υποβληθέν ΕΕΕΣ, στο Μέρος II, Ενότητα Α αυτού «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής» έχει απαντήσει «ΝΑΙ», στη συνέχεια δε και στην ερώτηση «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο», έχει δηλώσει, μεταξύ άλλων: «Ενημερότητα Πτυχίου αριθ. *****» και αμέσως μετά αναφέρει τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων η ενημερότητα αυτή εκδόθηκε και ως εκ τούτου καλύπτεται ο σχετικός όρος της Διακήρυξης, καθόσον η ενημερότητα πτυχίου που διαθέτει αποτελεί μαζί με την εγγραφή της στο ΜΕΕΠ, επίσημο κατάλογο προεπιλογής και στο μέρος II, Ενότητα Α' του ΕΕΕΣ της

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

ανέφερε ειδικώς όλα τα στοιχεία βάσει των οποίων εκδόθηκε η ενημερότητα αυτή, μεταξύ των οποίων και Βεβαιώσεις ανεκτέλεστου και Πίνακα έργων. Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι, σε κάθε περίπτωση, αφού υφίστανται οι ανωτέρω αναφορές της στο ΕΕΕΣ και καλύπτονται τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη, η τυχόν ασάφεια που δημιουργείται από τη μη συμπλήρωση δήλωσής της στο πεδίο Β' του Μέρους IV του ΕΕΕΣ για το ανεκτέλεστό της, τυχάνει δεκτική συμπλήρωσης κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, αφού δεν πρόκειται για παράλειψη ή έλλειψη προαπόδειξης της απαίτησης περί μη υπέρβασης των ορίων ανεκτελέστου, κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα.

6. Επειδή, το άρθρο 75 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2 [...] 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτό, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στο τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Περαιτέρω, το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του Ν. 4412/2106 (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82 [...] 4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο [...]. Περαιτέρω, το άρθρο 79 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι «[...] 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]».

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

7. Επειδή, περαιτέρω, με τις διατάξεις της υπ' αριθ. ΑΔΑΜ 20PROC006274319 2020-02-11 Διακήρυξης που διέπει τον υπό κρίση διαγωνισμό και συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο αυτού ορίζεται στον όρο 22 «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» ότι «[...] 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς απαιτείται (επί ποινή αποκλεισμού): (α) Να πληρούν τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που ορίζονται στο άρθρο 100 του ν. 3669/2008, στις κατηγορίες έργου του άρθρου 21 της παρούσας. Ειδικά, ως προς τους απαιτούμενους, για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, δείκτες βιωσιμότητας, ισχύουν τα οριζόμενα κατωτέρω: (β) Να διαθέτουν ασφαλιστική κάλυψη έναντι επαγγελματικού κινδύνου σε ισχύ, η οποία να καλύπτει εν γένει την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας του οικονομικού φορέα. (γ) Να διαθέτουν συνολική πιστοληπτική ικανότητα ύψους τουλάχιστον € 1.000.000,00. Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει [...]», ενώ στον όρο 23.5 «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ» ορίζεται ότι «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.Ε.Π: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του ν. 4412/2016, ανάλογα με την πιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέροτητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις».

8. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του Ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών, ήτοι σε σχέση με: α) Την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, τα οποία κριτήρια τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, η οποία έχει τη δυνατότητα να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις, προσδοκώμενο αποτέλεσμα κλπ), εφόσον δε, τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Προς προκαταρκτική απόδειξη αυτών, υποβάλλεται το Ε.Ε.Ε.Σ., προκειμένου να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικός φορέας διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς αναφορικά με την απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, τα οποία και υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής. Ωσαύτως και στην υπό εξέταση περίπτωση, οι προσφέροντες όφειλαν να υποβάλλουν το Ε.Ε.Ε.Σ., ως προκαταρκτική απόδειξη για το ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής - μεταξύ των οποίων και αυτά της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ της Διακήρυξης - τα οποία ορίζονται ως «κατ' ελάχιστον» απαιτήσεις, η συμπλήρωση δε, του σχετικού πεδίου του Ε.Ε.Ε.Σ. είχε τεθεί επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη (ΑΕΠΠ 1419/2019, 97/2019), καθόσον απαιτούνταν ειδικότερα από αυτήν η προαπόδειξη, δια του Ε.Ε.Ε.Σ, πλήρωσης για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει των οριζόμενων από τη Διακήρυξη κριτηρίων, ενώ ειδικά για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ., οριζόταν ότι δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει. Προς απόδειξη των ανωτέρω, ορίζεται ότι για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ προσκομίζεται βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει, ενώ όσον αφορά την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων αυτή αποδεικνύεται είτε με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει είτε με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέροτητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις, δηλαδή για την απόδειξη της μη υπέρβασης του ανεκτέλεστου υπολοίπου ανά έργο, απαιτείται, ως εις εκ των τρόπων απόδειξης, η προσκόμιση βεβαίωσης εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. και η υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει. Συνεπώς, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι το αυτό ισχύει και στο στάδιο της προαπόδειξης που προηγείται στις δημόσιες διαγωνιστικές διαδικασίες δια της προσκόμισης του εγγράφου ΕΕΕΣ, δηλαδή εάν στο προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ διαγωνιζόμενος δηλώνει ότι είναι εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.ΕΠ, καθώς και ότι κατέχει ενημερότητα πτυχίου εν ισχύει, τότε προαποδεικνύει τη μη υπέρβασης του ανεκτέλεστου υπολοίπου ανά

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

έργο, ως η Διακήρυξη απαιτεί. Στην υπό κρίση περίπτωση και από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, η προσφεύγουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της και στο Μέρος II, Ενότητα Α αυτού «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής» έχει απαντήσει «ΝΑΙ», στη συνέχεια δε και στην ερώτηση «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο», έχει δηλώσει, μεταξύ άλλων: «Ενημερότητα Πτυχίου αριθ. *****» και αμέσως μετά αναφέρει τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων η ενημερότητα αυτή εκδόθηκε, ήτοι αναφέρει «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ (Πρβλ. Υ.Α. Αριθ. *****, όπως τροποποιήθηκε με την όμοια απόφαση με αριθμ. *****1. Καταστατικό, 2. Πρακτικά Γ.Σ. & Δ.Σ., 3. Βεβαίωση για τροποποίηση καταστατικού, λύσης, εκκαθάρισης, ονομαστικοποίησης μετοχών, 4. Πιστοποιητικά για μη πτώχευση και μη αναγκαστική διαχείριση, 5. Υπεύθυνες δηλώσεις μη αλλαγής καταστατικού, ΔΣ, εκπροσώπησης, ανεκτέλεστου, αληθών στοιχείων, 6. Πιστοποιητικά στελεχών για μη βαρύ επαγγελματικό παράπτωμα, 7. Βεβαίωση εργοληπτικής οργάνωσης για καταβολή εισφορών επιχείρησης, 8. Φορολογικές Ενημερότητες επιχείρησης και Κ/Ξ - Πίνακας για τις Κ/Ξ, 9. Ασφαλιστικές Ενημερότητες επιχείρησης, Κ/Ξ & έργων, 10. Βεβαιώσεις ανεκτέλεστου - Πίνακας έργων, 11. Παράβολο», χωρίς, ωστόσο, να συμπληρώνει στο πεδίο Β' του Μέρους IV του ΕΕΕΣ τη δήλωση για το ανεκτέλεστό της. Ως εκ τούτου και σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, ο όρος 22 Γ και 23.5 της Διακήρυξης καλύπτεται αναφορικά με την προαπόδειξη των οριζόμενων από τη Διακήρυξη στους όρους αυτούς, δοθέντος ότι η προσφεύγουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της έχει απαντήσει ότι είναι εγγεγραμμένη σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής, ήτοι ότι είναι γραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ, αναφέροντας και την ενημερότητα πτυχίου της (πρβλ. ΕΣ Πράξη 582/2020), τα οποία (βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ και ενημερότητα πτυχίου) συνιστούν εθνικό «επίσημο κατάλογο» που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 83 του Ν. 4412/2016 και λειτουργεί, εν τέλει, ως επίσημος κατάλογος, έως την ψήφιση του ΜΗ.ΤΕ. (βλ. Κ.Ο. υπ' αριθ. 23 της ΕΑΔΔΗΣΥ «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)». Τούτων δοθέντων, η προσφεύγουσα με τον τρόπο αυτόν προαπέδειξε την απαίτηση περί μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστο υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων με το υποβληθέν ΕΕΕΣ της, ενώ το γεγονός ότι συμπλήρωσε αυτά στο πεδίο Α΄ του Μέρους ΙΙ του ΕΕΕΣ και όχι στο πεδίο Β΄ του Μέρους ΙV, ουδεμία ασάφεια της προσφορά της επιφέρει, πολλώ δε μάλλον, ως έννομη συνέπεια, τον αποκλεισμό αυτής, αφού η συμπλήρωση των δηλωθέντων γίνεται, σε διαφορετικό μεν πεδίο, αλλά στο αυτό έγγραφο, ήτοι το ΕΕΕΣ. Μετά ταύτα ο πρώτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα και κατά το μέρος που έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «*****» και ήδη παρεμβαίνουσας, αφού η εταιρεία αυτή στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της, στο Μέρος ΙΙ, Ενότητα Α αυτού «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής» έχει απαντήσει «ΝΑΙ», στη συνέχεια δε και στην ερώτηση «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση», «Εάν το πιστοποιητικό εγγραφής ή η πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:», «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο» και «Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;» δεν έχει απαντήσει. Αν, όμως, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, απαντούσε ΟΧΙ στο ερώτημα «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής», επιπλέον των ανωτέρω, άνοιγε ακόμα ένα πεδίο με το ερώτημα: «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν;», στο οποίο καλούνταν να απαντήσει με ΝΑΙ ή

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

ΌΧΙ, το οποίο και εφόσον η εταιρεία «*****» απάντησε «ΝΑΙ» στο πρώτο ανωτέρω ερώτημα αν είναι εγγεγραμμένη σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής, δεν απαντήθηκε, ενώ και η απάντησή της με «ΝΑΙ» είναι εσφαλμένη, αφού η εγγραφή στο Μ.Ε.ΕΠ από μόνη της δεν αποτελεί επίσημο κατάλογο προεπιλογής, παρά μόνο σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου. Ως εκ τούτου, αναφέρει η προσφεύγουσα, η εσφαλμένη απάντηση «ΝΑΙ» που έδωσε η εταιρεία «*****» στην ερώτηση του ΕΕΕΣ «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής];» με επίκληση της εγγραφής της στο ΜΕΕΠ, που συνεπάγεται τη μη εμφάνιση της ερώτησης περί δέσμευσής της για προσκόμιση των σχετικών πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, καθιστά το υποβληθέν ΕΕΕΣ της μη σύμφωνο με τους όρους της Διακήρυξης, αφού η μη ρητή ανάληψη δέσμευσής της να προσκομίσει τα ανωτέρω πιστοποιητικά συνιστά παράλειψη δήλωσης επί ποινή απόρριψης στοιχείων της προσφοράς της. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία «*****», έχει συμπληρώσει ελλιπώς το υπόψη ΕΕΕΣ, αφού στο πεδίο με τίτλο «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο», έχει αναφερθεί μόνο στην κατάταξή της στο Μ.Ε.ΕΠ. και στη στελέχωσή της, παραλείποντας να αναφέρει τα δικαιολογητικά εγγραφής της σε αυτό, παράλειψη, που οδηγεί σε αποκλεισμό, καθώς δεν μπορεί να αναπληρωθεί εκ των υστέρων κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, ενώ και η απάντησή της «ΝΑΙ» στην ερώτηση του ΕΕΕΣ «Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;» είναι ψευδής, δεδομένου ότι, αφενός, η εγγραφή της στο Μ.Ε.ΕΠ. δεν αποτελεί Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής και επομένως δε θα μπορούσε να καλύπτει τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, αφετέρου κατά την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, συγκεκριμένα κριτήρια τεχνικής και οικονομικής ικανότητας (πχ ISO, βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας, κατάλληλη εμπειρία), τα οποία αρμόζουν στο συγκεκριμένο και

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

μόνο έργο και ως εκ τούτου δεν θα μπορούσαν να καλύπτονται από γενικά κριτήρια εγγραφής σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής.

10. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση και από τη θεώρηση του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της εταιρείας «*****» και ήδη παρεμβαίνουσας στο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. προκύπτει ότι η υπόψη εταιρεία στο Μέρος ΙΙ, Ενότητα Α του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής» έχει απαντήσει «ΝΑΙ», στην ερώτηση «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση:» έχει απαντήσει «ΜΕΕΠ, ΑΡ. 19121», στην ερώτηση «Εάν το πιστοποιητικό εγγραφής ή η πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:» έχει απαντήσει «*****», στην ερώτηση «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο» έχει απαντήσει «ΤΑΞΗ ΜΕΕΠ:*****», ενώ στην ερώτηση «Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;» έχει απαντήσει «Ναι». Συνεπώς, από τα παραπάνω προκύπτει ότι η εν λόγω εταιρεία έχει πράγματι απαντήσει σε όλα τα πεδία του ΕΕΕΣ που υπέβαλε, ως απαιτείται, χωρίς όμως, να αναφέρει τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή της και αν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου, αναφέροντας μόνον τον αριθμό εγγραφής της στο Μ.Ε.ΕΠ., τις τάξεις για τις οποίες είναι εγγεγραμμένη και τη στελέχωσή της. Συνεπώς και σύμφωνα με τα ανωτέρω προκύπτει ότι η απάντηση «ΝΑΙ» της εταιρείας «*****» όσον αφορά την ερώτηση αν «[...] είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής» ήταν ασαφής, καθώς δήλωσε ότι είναι εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. αναφέροντας τον αριθμό εγγραφής της σε αυτό, χωρίς όμως να αναφέρει αν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου εν ισχύει και τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή προς κάλυψη του όρου 22.Γ της Διακήρυξης. Ως εκ τούτου, εφόσον είχε υποβληθεί το απαιτούμενο ΕΕΕΣ από την εν λόγω εταιρεία και είχε συμπληρωθεί αυτό ως προς τα απαιτούμενα πεδία του, αναφέροντας αυτή ότι είναι εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. και δηλώνοντας τον αριθμό εγγραφής της σε αυτό, ήτοι είχε μερικώς συμπληρώσει τα απαιτούμενα

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

πεδία της και η προσφορά της ήταν ασαφής ως προς τη μη δήλωση της ενημερότητας πτυχίου της και των δικαιολογητικών στα οποία βασίζεται η εγγραφή της, όφειλε η αναθέτουσα αρχή, δεσμία αρμοδιότητα κατ' άρθρο 102 παρ. 5 του Ν. 4412/2016, όπως καλέσει αυτήν προς παραδεκτή συμπλήρωση, δοθέντος ότι στην υπό εξέταση περίπτωση πρόκειται για αποσαφήνιση ήδη παρασχεθέντων πληροφοριών στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της, ήτοι τη διευκρίνιση στην απάντησή της περί εγγραφής της σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής, συμπληρώνοντας κατά τούτο τα μερικώς δηλωθέντα σχετικά πεδία, κατά τα προαναφερόμενα. Και τούτο διότι πρόκειται για επιτρεπτή συμπλήρωση, δεν προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, δεν μεταβάλλει την προσφορά του, αλλά αναφέρεται σε διευκρίνιση δηλωθείσας ιδιότητάς του, ήτοι της εγγραφής του σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής, ιδιότητα που κατείχε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αντικειμενικώς τεκμαιρόμενη με βάση τα όσα δήλωσε στο προσκομισθέν ΕΕΕΣ του, πλην όμως, μερικώς αναφερομένης κατά τα προρρηθέντα. Τα αυτά ισχύουν και όσον αφορά τη μη αναφορά της υπόψη εταιρείας των δικαιολογητικών στα οποία βασίζεται η εγγραφή της στον επίσημο κατάλογο, αφού το εν λόγω πεδίο έχει συμπληρωθεί μερικώς από την εταιρεία αυτή με τη δήλωσή της όσον αφορά την κατάταξή της στο ΜΕΕΠ και στη στελέχωσή της, παραλείποντας να αναφέρει τα δικαιολογητικά εγγραφής της σε αυτό, και κατά τούτο όφειλε κατ' άρθρο 102 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει διευκρινίσεις, ενώ απορριπτέος τυγχάνει και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το εν λόγω πεδίο δε δύναται παραδεκτά να συμπληρωθεί κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, καθώς στην υπό κρίση περίπτωση, ως ελέχθη, η εταιρεία «*****» έχει συμπληρώσει το εν λόγω πεδίο αναφέροντας την κατάταξή της στο Μ.Ε.ΕΠ. και τη στελέχωσή της, ήτοι έχει συμπληρώσει αυτό μερικώς και κατά τούτο παραδεκτώς μπορεί να διευκρινίσει τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έχει γίνει αυτή η κατάταξή της. Τέλος, απορριπτέος τυγχάνει και ο λόγος της Προσφυγής της προσφεύγουσας ότι η απάντησή της «ΝΑΙ» της εταιρείας «*****» στην ερώτηση «*Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα*

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;» είναι ψευδής, αφού καταφανώς η απάντησή της αυτή αναφέρεται στην κάλυψη των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής που δύνανται, βάσει της Διακήρυξης, να αποδεικνύονται από εγγραφή του υποψήφιου σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής και σε καμία περίπτωση η απάντησή της αυτή δεν αναφέρεται στην κάλυψη συλλήβδην όλων των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής της Διακήρυξης. Συνεπώς και κατά τα ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή, όφειλε κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, πριν την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «*****» όπως καλέσει αυτήν να παράσχει τις απαραίτητες διευκρινίσεις αναφορικά με την προσφορά της και τα δηλωθέντα σε αυτήν στο ΕΕΕΣ, ήτοι να δηλώσει και να προσκομίσει τα σχετικά με την ενημερότητα πτυχίου της. Λαμβανομένου δε, υπόψη, ότι η αναθέτουσα αρχή πραγματοποίησε έλεγχο στην ιστοσελίδα *****, την οποία η εταιρεία «*****» είχε δηλώσει στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της στην ερώτηση «*Εάν το πιστοποιητικό εγγραφής ή η πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:*», διαπιστώνοντας ότι η εν λόγω εταιρεία διέθετε ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ, παρέλκει η εν λόγω ανωτέρω ενέργεια πρόσκλησης προς προσκόμιση του υπόψη εγγράφου. Ως εκ τούτου και δεδομένου ότι η προσφορά της εταιρείας «*****» καλύπτει του όρους της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Άλλωστε, τα αυτά στοιχούν και με την αρχή της εύλογης εμπιστοσύνης του διοικούμενου, δοθέντος ότι, ως η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται και δεν αντικρούει η αναθέτουσα αρχή - με το υπ' αριθ. πρωτ. 34970/27.10.2020 έγγραφό της με τίτλο «Απόψεις του Δήμου μας αναφορικά με την από 22.10.2020 14:32':03" παρέμβαση της εταιρίας «*****» επί του τρίτου λόγου της προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****.» - όσον αφορά τα πραγματικά περιστατικά των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας και τα οποία η Α.Ε.Π.Π. δεν μπορεί να εξετάσει, καθώς δεν υφίσταται πρόσβασή της στον ηλεκτρονικό τόπο του έτερου, κατά τα κατωτέρω, διαγωνισμό, μηδέ σχετικά έγγραφα της προσκομίσθηκαν προς τούτο, το ίδιο χρονικό σημείο με την υπό κρίση

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

διαγωνιστική διαδικασία δημοπρατήθηκε και έτερος διαγωνισμός έργου της ίδιας αναθέτουσας αρχής, Δήμου Κερασινίου-Δραπετσώνας, με τίτλο «*****», με συστημικό αριθμό Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. α/α *****, με παρεμφερείς όρους, κριτήρια ποιοτικής επιλογής και δικαιολογητικά συμμετοχής, ο οποίος διενεργήθηκε την ίδια ημερομηνία και στον οποίο διαγωνισμό η εταιρεία «*****» υπέβαλε προσφορά, καταθέτοντας ίδιο ΕΕΕΣ με αυτό που κατέθεσε στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία και τα ίδια δικαιολογητικά, για τα οποία η αναθέτουσα αρχή, μέσω της άλλης Επιτροπής του προαναφερόμενου διαγωνισμού, κατ' άρθρο 102 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 της ζήτησε όπως προσκομίσει συμπληρωματικά την ενημερότητα πτυχίου της, το οποίο και έπραξε. Επομένως, καίτοι ως η αναθέτουσα αρχή βασίμως ισχυρίζεται οι διαγωνιστικές διαδικασίες διενεργούνται από διαφορετικές επιτροπές διαγωνισμού και αξιολόγησης (σε περιφερειακό επίπεδο) και εκτός Δήμου και αυτή, η αναθέτουσα αρχή, δεν έχει καμία γνώση των ενεργειών των Επιτροπών διαγωνισμού για κανένα έργο, τη σειρά μειοδοσίας των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν, καθώς επίσης και των διευκρινήσεων που ζητούνται από την Επιτροπή, εντούτοις η εταιρεία «*****» ευλόγως υπέθεσε ότι η προσκομισθείσα αυτή ενημερότητα πτυχίου της θα ληφθεί υπόψη και στην έτερη - και υπό εξέταση με την παρούσα απόφαση – διαγωνιστική διαδικασία, αφού προσκομίζεται στην αυτή αναθέτουσα αρχή.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και να γίνει δεκτή και η Παρέμβαση, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ ****, η οποία εκδόθηκε στα πλαίσια της υπ' αριθ. πρωτ. ***** Διακήρυξης για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου με

Αριθμός απόφασης: 1564 / 2020

τίτλο «****», κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας «*****».

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 19 Νοεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 2 Δεκεμβρίου 2020, δυνάμει της υπ' αριθ. 104/2020 Πράξης του Προέδρου ΑΕΠΠ περί ορισμού νέου Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σπ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου