

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 12 Νοεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να συνεξετάσει α) την από 4.10.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1412/5.10.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία « "...» .», που εδρεύει στην "...» , όπως νόμιμα εκπροσωπείται και β) την από 5.10.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1416/6.10.2020 Προδικαστική Προσφυγή της κοινοπραξίας με την επωνυμία «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα από τον κοινό εκπρόσωπο "...» και εδρεύει στην "...», οι οποίες αμφότερες στρέφονται κατά της ίδιας προσβαλλομένης πράξης της ίδιας αναθέτουσας αρχής στο πλαίσιο της ίδιας διαγωνιστικής διαδικασίας, συνεπώς προσήκει κατά τα ως άνω να συνεξετασθούν.

Κατά του "...» και ειδικότερα κατά της με αριθμ. 290/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με θέμα «Λήψη απόφασης για έγκριση των 31/20 & 39/20 πρακτικών της επιτροπής διαγωνισμού για την «...», όπως τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο ανοικτού, ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού που προκηρύχθηκε διά της με αρ. πρωτ. «...» διακήρυξης του «...» για την «...», προϋπολογισμού 468.622,73€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης για το σύνολο των υπηρεσιών τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής.

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο « “...” », που εδρεύει στο «...» , νομίμως εκπροσωπούμενης, η οποία άσκησε τις από 14.10.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρεμβάσεις της, επί σκοπώ απόρριψης των υπό εξέταση Προσφυγών αντιστοίχως.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την πρωτ. «...» διακήρυξη, ο “...” προκήρυξε ανοικτό, άνω των ορίων ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της υπό ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την «...», εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 377.921,56€ άνευ ΦΠΑ, με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Το κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 9.7.2020 με ΑΔΑΜ: «...» και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις «...», όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Το αντικείμενο της εν λόγω σύμβασης ειδικότερα είναι: «...» Στο πλαίσιο του διαγωνισμού αυτού, συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς, αποκλείστηκαν δε διά της ως άνω προσβαλλομένης απόφασης, αμφότερες οι προσφεύγουσες με την αιτιολογία ότι: «2. Η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας “...” . δεν γίνεται δεκτή διότι, στο ΕΕΕΣ που κατέθεσε, σύμφωνα με την κατευθυντήρια οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ, δεν υφίσταται επί του παρόντος εθνικός επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του ν. 4412/2016, όσον αφορά τις διαδικασίες συμβάσεων, προμηθειών, γενικών υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών. Οπότε για αυτές η ορθή απάντηση στο αντίστοιχο πεδίο του ΕΕΕΣ είναι ΟΧΙ, ενώ έχει δηλωθεί λανθασμένα το ΝΑΙ. Επίσης αποτέλεσμα της λανθασμένης απάντησης, είναι να μην υπάρχει και δέσμευση της εταιρείας για προσκόμιση, εφόσον ζητηθεί, βεβαιώσεων πληρωμής εισφορών, φόρων κλπ..Σημειώνεται ότι μόνο ως

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

προς τις συμβάσεις έργων, οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, συμπληρώνουν την ένδειξη «NAI», καθώς η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί της παρούσης, εθνικό “επίσημο κατάλογο” που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 83 του ν. 4412/2016. 3. Η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας “...” δε γίνεται δεκτή διότι, στο ΕΕΕΣ που κατέθεσε, σύμφωνα με την κατευθυντήρια οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ, δεν υφίσταται επί του παρόντος εθνικός επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του ν. 4412/2016, όσον αφορά τις διαδικασίες συμβάσεων, προμηθειών, γενικών υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών. Οπότε για αυτές η ορθή απάντηση στο αντίστοιχο πεδίο του ΕΕΕΣ είναι ΟΧΙ, ενώ έχει δηλωθεί λανθασμένα το ΝΑΙ. Επίσης αποτέλεσμα της λανθασμένης απάντησης, είναι να μην υπάρχει και δέσμευση της εταιρείας για προσκόμιση, εφόσον ζητηθεί, βεβαιώσεων πληρωμής εισφορών, φόρων κλπ..Σημειώνεται ότι μόνο ως προς τις συμβάσεις έργων, οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, συμπληρώνουν την ένδειξη «NAI», καθώς, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί της παρούσης, εθνικό “επίσημο κατάλογο που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 83 του ν. 4412/2016.» Κατόπιν των ανωτέρω και αφού έγιναν δεκτές οι προσφορές των εταιρειών “...” και “...”, κατ’ αποδοχών του 39/2020 πρακτικού αποσφράγισης οικονομικών προσφορών, δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του “...”, αναδεικνύεται προσωρινός μειοδότης του εν λόγω ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού η εταιρεία “...” με ποσό 325.387,00€ χωρίς ΦΠΑ, «διότι η οικονομική της προσφορά έχει κατατεθεί σύμφωνα με την υπ’ αρ “...” διακήρυξη του “...”». Κατά της ανωτέρω απόφασης στρέφονται αμφότερες οι προσφεύγουσες, για τους λόγους και κατά τα ειδικότερα αιτήματα που εμπεριέχονται στις υπό κρίση προσφυγές τους.

2. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης Προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύτηκε το ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

με κωδικό "...", εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 1.890,00€ και για την άσκηση της δεύτερης Προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύτηκε το ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό "...", εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 1.889,61€, που αποτελεί και το αναλογούν ποσό παραβόλου, δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία της προκείμενης σύμβασης, άνευ ΦΠΑ, ανέρχεται σε 377.921,56€ ($377.921,56 \times 0,50\% = 1.889,6078$)

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του κύριου αντικειμένου του (υπηρεσία), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της υπόψη σύμβασης, καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή της προκήρυξης στην ΕΕΕΕ, δεδομένου ότι είναι άνω των ορίων) εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς και του Ν. 4412/2016 (άρθρ. 6 παρ. 1 και 61 παρ. 1 αυτού). Συνακόλουθα, οι κρινομένες διαφορές διέπονται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ως άνω νόμου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, ως ισχύει, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκούνται οι προδικαστικές προσφυγές είναι αρμόδια για την εξέτασή τους. Επιπροσθέτως, οι υπό εξέταση Προδικαστικές Προσφυγές ασκήθηκαν με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου (άρ. 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2, Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017).

4. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α Συστήματος "..."), οι προσφυγές ασκήθηκαν εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες, μεταξύ των οποίων και στις προσφεύγουσες, την 25.9.2020, η πρώτη προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 4.10.2020, η δεύτερη προσφυγή στις 5.10.2020, ήτοι εντός της προβλεπόμενης στις ως άνω διατάξεις δεκαήμερης προθεσμίας για την

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

άσκηση των. 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, η προσφορά της κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος και συνεπώς, παραδεκτώς αιτείται όπως διατηρηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση αυτή, ενώ οι Παρέμβασεις της ασκούνται εμπροθέσμως, αφού αμφότερες οι Προσφυγές κοινοποιήθηκαν στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 5.10.2020 και οι Παρέμβασεις της ασκήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ στις 14.10.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, οι υπό κρίση Προσφυγές και οι ασκηθείσες επ' αυτών Παρεμβάσεις 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, ήτοι εντός δέκα (10) ημερών από την ημέρα κατάθεσης των προσφυγών, η αναθέτουσα αρχή με τα με αρ. πρωτ. 28995/12.10.2020 και 28994/12.10.2020 έγγραφα της, τα οποία αναρτήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 13.10.2020, εκφράζει τις απόψεις της επί της πρώτης και δεύτερης Προσφυγής, αντιστοίχως, αιτούμενη την απόρριψη αυτών και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στα έγγραφα αυτά, ενώ, παραδεκτώς η δεύτερη προσφεύγουσα υπέβαλε στις 2.11.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το Υπόμνημά της, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής της.

5. Επειδή, ειδικότερα, η πρώτη προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, υποστηρίζει ότι μη νομίμως απερρίφθη διά της προσβαλλομένης απόφασης η προσφορά της, αιτείται δε την ακύρωση της [προσβαλλόμενης πράξης] με έννομο συμφέρον, ενεργό, άμεσο και ενεστώς κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

N.4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017. Ισχυρίζεται διά της υπό εξέταση προσφυγής της η προσφεύγουσα ότι, εν προκειμένω παραβιάζονται από την αναθέτουσα αρχή οι διατάξεις του Ν.4412/2016, του ενωσιακού δικαίου αλλά και των κανονιστικού περιεχομένου όρων της οικείας διακήρυξης, δεδομένου ότι από το υποβληθέν με την προσφορά της ΕΕΕΣ δεν υφίσταται έλλειψη της προσφοράς της σε κάποιον όρο της διακήρυξης του διαγωνισμού, προβάλλοντας ειδικότερους ισχυρισμούς προς υποστήριξη τούτων και αντίκρουσης της αιτιολογίας απόρριψης της προσφοράς της στην προσβαλλομένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Υποστηρίζει πιο συγκεκριμένα η προσφεύγουσα ότι η καταχώριση «ΝΑΙ» στο ερώτημα του ΕΕΕΣ εάν «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής]» ενέχει επουσιώδη επίδραση στη διαδικασία σύμφωνα με την αρχή της χρηστής διοίκησης, καθώς η όποια ενδεχόμενη ασάφεια ως προς τη δέσμευση ή μη της εταιρείας για την προσκόμιση της φορολογικής κι ασφαλιστικής ενημερότητας θεραπεύεται πλήρως από το ίδιο το έντυπο του ΕΕΕΣ ειδικότερα δε σελ. 9, Λόγοι αποκλεισμού (III) του ΕΕΕΣ και στο ερώτημα (B) το οποίο ενέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης. Η εκ του περισσού δε αναφορά ότι είναι μέλος στο ΜΕΕΠ ως πρόσθετη απόδειξη της φερεγγυότητάς της, δεν αναιρεί τη δέσμευσή της να προσκομίσει όταν ζητηθεί ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, όταν μάλιστα στο ίδιο το έντυπο του ΕΕΕΣ έχει δηλώσει, με τις συνέπειες μίας υπεύθυνης δήλωσης, ότι είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη στα πλαίσια της προαπόδειξης, το οποίο σημαίνει ότι εφόσον ζητηθεί θα προσκομίσει τα απαραίτητα δικαιολογητικά έγγραφα που ορίζει η διακήρυξη, εκ των οποίων συμπεριλαμβάνεται και η ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα στο διαγωνισμό. Συνεπώς, δεν υφίσταται έλλειψη στοιχείου της προσφοράς που αποτελεί προαπαιτούμενο για το παραδεκτό της συμμετοχής. Υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα ότι το γεγονός ότι εν προκειμένω δηλώνει ότι είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη στο έντυπο του ΕΕΕΣ που ενέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και προκαταρκτικής

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

απόδειξης, συνεπάγεται αυτομάτως ότι υποχρεούται όταν ζητηθούν από την αναθέτουσα αρχή, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά έγγραφα αφού αποτελούν σύμφωνα με τη διακήρυξη απαραίτητα στοιχεία της προσφοράς. Η αιτιολογία της απόφασης της αναθέτουσας αρχής ότι δεν έχει δεσμευτεί προαποδεικτικώς σύμφωνα με το έντυπο του ΕΕΕΣ για το «εάν θα είναι σε θέση» να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά έγγραφα προσκρούει στην αρχή της χρηστής διοίκησης, καθώς από τη στιγμή που δηλώνει με τις νόμιμες συνέπειες της υπεύθυνης δήλωσης στο έντυπο του ΕΕΕΣ ότι είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη έχει την υποχρέωση σύμφωνα και με τους δεσμευτικούς όρους αποκλεισμού της διακήρυξης και προκαταρκτικής απόδειξης (σελ. 25, άρθρο 2.2.9.2 Β.1.) να προσκομίσει ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, το γεγονός δε ότι αναφέρει εκ του περισσού, για πλήρη απόδειξη της φερεγγυότητάς της, ότι είναι μέλος του ΜΕΕΠ δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς της, αφ΄ης στιγμής υπάρχει ρητή ανάληψη δέσμευσης (σελ. 9 του εντύπου ΕΕΕΣ που ενέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης του Ν. 1599/1986 Μέρος ΙΙΙ: Λόγοι αποκλεισμού Β: Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, το άρθρο 2.2.9.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» και το άρθρο 2.2.9.2 Β.1) να προσκομίσει τα ανωτέρω πιστοποιητικά, δεν συνίσταται επομένως καμία παράλειψη δήλωσης επί ποινής απόρριψης των στοιχείων της προσφοράς και ενόψει αυτών παραπονεΐται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της για το λόγο αυτό δεν έπρεπε να απορριφθεί. Στην προκειμένη περίπτωση, συντρέχει, τέλος, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα και η ευχέρεια του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 σύμφωνα με τη διακήρυξη που μπορούσε να χρησιμοποιηθεί από τη Διοίκηση στην παρούσα περίπτωση, καθώς αφού δεν τελούσε σε έλλειψη στοιχείου της προσφοράς, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση όταν από το ίδιο το περιεχόμενο του εγγράφου προκύπτει η δυνατότητα συμπλήρωσης.

6. Επειδή, στην με αριθμ. “...” διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του υπόψη διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο την

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, ορίζεται: «1.1.1 Λόγοι αποκλεισμού Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:[...] 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και [...] 2.2.8 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 2.2.8.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1 Το ΕΕΕΣ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης.

2.2.8.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. [...]

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν :

α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης. Ως προς το ΕΕΕΣ επισημαίνονται τα ακόλουθα: Ο “...” έχει συντάξει με χρήση της υπηρεσίας eΕΕΕΣ το ηλεκτρονικό ΕΕΕΣ για τον παρόντα διαγωνισμό και έχει παραγάγει αυτό σε μορφή αρχείων XML και PDF. Τα αρχεία αυτά έχουν αναρτηθεί στο χώρο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού της παρούσας διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ. Ο οικονομικός φορέας λαμβάνει ηλεκτρονικά το αρχείο μορφής XML από το χώρο του Διαγωνισμού, το αποθηκεύει σε υπολογιστή και οφείλει να μεταβεί

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

στην ιστοσελίδα <https://espdint.eprocurement.gov.gr> προκειμένου να συμπληρώσει τα κατάλληλα πεδία και να παραγάγει την απάντησή του σε μορφή αρχείου pdf ψηφιακά υπογεγραμμένου. Ο οικονομικός φορέας υποβάλλει το ψηφιακά υπογεγραμμένο ΕΕΕΣ σε μορφή pdf και σε μορφή xml στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά». Το ΕΕΕΣ υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Όταν η προσφορά υποβάλλεται από Ένωση κάθε μέλος της Ένωσης συμπληρώνει το δικό του ΕΕΕΣ. Σε περίπτωση που ο υποψήφιος στηρίζεται στις ικανότητες άλλων Οικονομικών Φορέων, κάθε τρίτος φορέας που δανείζει εμπειρία, οφείλει να υποβάλει ξεχωριστό ΕΕΕΣ. Ειδικά στο μέρος IV «Κριτήρια Επιλογής» του ΕΕΕΣ συμπληρώνονται τα πεδία εκείνα για τα οποία δανείζει την εμπειρία. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΕΕΕΣ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση.»

7. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 με τίτλο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ): «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν.1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: 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 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. [...] Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς. 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, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, [...] 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. [...] 6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, [...]. 7. [...]» Περαιτέρω στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 με τίτλο Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζεται: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσωνος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς»

8. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της προκείμενης υπόθεσης και τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω αναλυτικώς αναφερθέντων, δεδομένων κανονιστικού και νομοθετικού πλαισίου, συνάγεται ότι η προσφεύγουσα ως συμμετέχουσα στον επίμαχο διαγωνισμό και προκειμένου για την προσήκουσα υποβολή της προσφοράς της, υπέβαλε το ΕΕΕΣ της, όπου, σύμφωνα με την απορριπτική αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής, θα έπρεπε, στο Μέρος ΙΙ αυτού (Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα) και στο ερώτημα «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής];» να απαντήσει αποφαστικά, ήτοι «Όχι», αλλά εσφαλμένως η

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

ανωτέρω συμμετέχουσα απάντησε καταφατικά (Απάντηση:Ναι), με συνέπεια να μην «εμφανίζεται» το επόμενο ερώτημα, σε περίπτωση αρνητικής απάντησης, ήτοι πεδίο σχετικά με την δέσμευση της εταιρείας για προσκόμιση, εφόσον ζητηθεί, βεβαιώσεων πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. Αντιθέτως, διά της καταφατικής απάντησης της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας εταιρείας ακολούθησε το ερώτημα «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση:» όπου συμπλήρωσε συγκεκριμένα «...» και πεδίο στη συνέχεια όπου ζητείται η αναφορά των δικαιολογητικών στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, η κατάταξη στον επίσημο κατάλογο, το οποίο η προσφεύγουσα συμπλήρωσε αναλυτικώς και ορθώς. Σε ό,τι αφορά δε τις υποχρεώσεις ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, η προσφεύγουσα διατείνεται ότι διά των απαντήσεων της στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού Β: Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης του κατατεθέντος από αυτήν ΕΕΕΣ υπάρχει η σχετική δέσμευση, αφού στα ερωτήματα «Καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης: Καταβολή φόρων Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή φόρων, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;» καθώς και «Καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;» η προσφεύγουσα απαντά αρνητικά. Βασίμως εν προκειμένω ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, τόσο στην απορριπτική αιτιολογία της προσβαλλομένης όσο και στη συμπληρωματική της αιτιολογία διά του εγγράφου των απόψεων της, ότι, σύμφωνα και με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ «[...] ως προς τις διαδικασίες συμβάσεων προμηθειών, γενικών υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, δεν υφίσταται επί του παρόντος εθνικός επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του ν. 4412/2016.», δεδομένου ότι η επίμαχη προς ανάθεση σύμβαση αφορά σε υπηρεσία. Διαπιστώνεται ωστόσο ότι η προσφεύγουσα στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ δεν απάντησε ψευδώς, αλλά ως εργοληπτική επιχείρηση και ενταγμένη στο ΜΕΕΠ ανέφερε/δήλωσε την ένταξη της στον «επίσημο κατάλογο», καθώς, ως επίσης αναφέρεται στην ανωτέρω ΚΟ της ΕΑΑΔΗΣΥ: «Στο ως άνω πεδίο, ως προς τις συμβάσεις έργων, οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, συμπληρώνουν την ένδειξη «ΝΑΙ», καθώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008, οι οποίες εξακολουθούν να ισχύουν 24, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί της παρούσης, εθνικό “επίσημο κατάλογο” που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 83 του ν. 4412/2016.» Και ναι μεν, εν προκειμένω, η υπό ανάθεση σύμβαση δεν αφορά σε έργο προκειμένου να δηλώνουν οι συμμετέχοντες τη βεβαίωση εγγραφής τους στο ΜΕΕΠ, ωστόσο από την καταρχήν υποχρέωση των συμμετεχόντων της δήλωσης αληθών στοιχείων στο ΕΕΕΣ, που αποτελεί επικαιροποιημένη υπεύθυνη δήλωση, καθώς και την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλεί προς διευκρινήσεις, σε περίπτωση μη ορθής συμπλήρωσης εκ παραδρομής και δη όταν επίκειται αποκλεισμός του φορέα, συνεπάγεται ότι ο Δήμος εδύνατο και όφειλε να καλέσει την προσφεύγουσα προς διευκρίνηση του επίμαχου πεδίου, πολλώ δε μάλλον που δηλώνει πως δεν εμπίπτει στους σχετικούς λόγους αποκλεισμού στο κατατεθέν ΕΕΕΣ της, αναφορικά με την δυνατότητα προσκόμισης των σχετικών βεβαιώσεων φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας. Ως μάλιστα σημειώνεται στην ΚΟ 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ «Επισημαίνεται ότι, στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Η εν λόγω δυνατότητα παρέχεται ανεξάρτητα από τον τρόπο επεξεργασίας και συμπλήρωσής του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, τον οποίο έχει επιλέξει ο οικονομικός φορέας, [σύμφωνα με την ανωτέρω παράγραφο 2.3.1]. Ωστόσο, στις περιπτώσεις που επίκειται αποκλεισμός προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, για λόγους ασάφειας των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, και, κατά συνέπεια, και του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ως τέτοιου, οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να ζητούν διευκρινίσεις από τους οικονομικούς φορείς, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 5 του ως άνω άρθρου. Σε περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς δεν παράσχουν τις απαιτούμενες διευκρινίσεις ή οι εν λόγω διευκρινίσεις κριθούν μη ικανοποιητικές από τις αναθέτουσες αρχές, απορρίπτεται η προσφορά ή η αίτηση συμμετοχής τους και οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται από τη συγκεκριμένη διαδικασία. Κατ' εξαίρεση, στις περιπτώσεις έλλειψης υπογραφής/ών στο ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ δεν είναι δυνατή η προσφυγή στην, κατά τα ανωτέρω, δυνατότητα συμπλήρωσης, καθώς η έλλειψη υπογραφής στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ή μη νόμιμη/έγκυρη υπογραφή του ισοδυναμεί με μη νόμιμη/έγκυρη υποβολή του, η δε ως άνω δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων ή/ και συμπλήρωσης αφορά μόνο σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα/ δικαιολογητικά». Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η παράλειψη της προσφεύγουσας να δηλώσει στο κατατεθέν ΕΕΕΣ της, την δυνατότητα προσκόμισης από πλευράς της των ανωτέρω βεβαιώσεων λόγω της δήλωσης της περί εγγραφής της στο ΜΕΕΠ και μη εμφάνισης κατ'αποτέλεσμα αυτού του σχετικού ερωτήματος, χρήζει διευκρινήσεως και δεν οδηγεί στον αποκλεισμό της άνευ ετέρου, δεδομένου ότι μόνο η μη έγκυρη υποβολή του ΕΕΕΣ ήτοι η έλλειψη ή η μη νόμιμη υπογραφή του δεν επιτρέπει τη δυνατότητα συμπλήρωσης του και, πρωτίστως, η επίμαχη παράλειψη αφορά εμμέσως τους λόγους αποκλεισμού, θα πρέπει ωστόσο να ιδωθεί υπό το σύνολο των δηλώσεων στο ΕΕΕΣ της προσφεύγουσας και ειδικότερα όσων δηλώνει στο σχετικό πεδίο των λόγων αποκλεισμού καθώς και της τήρησης εν προκειμένω από την προσφεύγουσα της αληθούς συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ. Ενόψει τούτων, και αφού στην προκείμενη περίπτωση το κατατεθέν από την

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

προσφεύγουσα ΕΕΕΣ, δεν ανταποκρίνεται πλήρως στις απαιτήσεις της διακήρυξης, υπό την έννοια όμως ότι εμπεριέχει ασάφεια ή τυπικό σφάλμα δεκτικό διευκρινήσεως, η αναθέτουσα αρχή εδύνατο και υποχρεούται να καλέσει τον διαγωνιζόμενο σε συμπλήρωση αυτού προς κάλυψη της σχετικής έλλειψης του (ΣΤΕ ΕΑ 346/2017), εφαρμόζοντας τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 (βλ. σκ. 7), ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα και συνεπώς οι προβαλλόμενοι λόγοι προσφυγής θα πρέπει να γίνουν δεκτοί και η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί κατά το μέρος απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας άνευ προηγηθείσας κλήσης από την αναθέτουσα αρχή προς διευκρινήσεις.

9. Επειδή, η δεύτερη προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, απορρίφθηκε διά της προσβαλλομένης για τον ίδιο λόγο που απορρίφθηκε και η προσφορά της πρώτης προσφεύγουσας, προβάλλει δε με το πρώτο σκέλος της προσφυγής της λόγους αντίκρουσης της απορριπτικής αιτιολογίας της αναθέτουσας αρχής. Υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα ότι μη νομίμως απερρίφθη διά της προσβαλλομένης απόφασης η προσφορά της, αιτείται δε την ακύρωση αυτής, με έννομο συμφέρον, ενεργό, άμεσο και ενεστώς κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017. Εν προκειμένω ισχύουν *mutatis mutandis* τα κριθέντα στην προηγούμενη σκέψη της παρούσας αναφορικά με την ίδια διαπιστωθείσα παράλειψη της πρώτης προσφεύγουσας με την εδώ προσφεύγουσα και συνεπώς κατά αυτό το σκέλος η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, συνακολούθως δε η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος που απέκλεισε την προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη (δεύτερης) προσφεύγουσας. Με το δεύτερο σκέλος της προσφυγής της, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλομένης κατά το μέρος που έκανε αποδεκτές τις προσφορές των εταιρειών “...” και “...” καθώς επίσης προβάλλει και έτερους λόγους απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας “...” , πλην του κριθέντος διά της προσβαλλομένης, που αποτέλεσε άλλωστε και τον ίδιο λόγο για την απόρριψη της δικής της προσφοράς. Αβασίμως εν

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

προκειμένω ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή ότι απαραδέκτως η προσφεύγουσα στρέφεται κατά των προσφορών των έτερων συμμετεχόντων, αφού έχει αποκλειστεί δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης και τούτο διότι δεν είναι «οριστικώς αποκλεισθείσα». Αντιθέτως αφού με την παρούσα κρίνεται ότι εσφαλμένως απερρίφθη από την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, χωρίς να έχει προβεί στις απαιτούμενες διευκρινήσεις προς την αναθέτουσα αρχή, η προσβαλλομένη θα πρέπει να ακυρωθεί κατά το σκέλος αυτό της απόρριψης της και σε περίπτωση μη προσβολής της παρούσας απόφασης ενδίκως, και παροχής επαρκών διευκρινήσεων να συνεχίσει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού. Επέκεινα, ως γίνεται δεκτό, ένας οικονομικός φορέας δεν θεωρείται οριστικώς αποκλεισθείς ακόμη και όταν απορρίφθηκε μεν η προδικαστική του προσφυγή κατά της πράξης αποκλεισμού του, πλην όμως δεν έχει παρέλθει η προθεσμία άσκησης αιτήσεως ακύρωσης κατ' αυτής, σύμφωνα με το άρθρο 372 του Ν. 4412/2016, ή σε περίπτωση άσκησης δεν έχει δημοσιευθεί οριστική απορριπτική απόφαση (ΣΤΕ ΕΑ 30/2019, ΣΤΕ ΕΑ 22/2018, 106/2018, 144/2018, 408/2018).

10. Επειδή, ειδικότερα και σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, η προσφεύγουσα στρέφεται καταρχάς κατά της αποδοχής των προσφορών των εταιρειών "...", "...", και "...", υποστηρίζοντας ότι και οι τρεις ως άνω συμμετέχουσες έχουν υποπέσει στην πλημμέλεια της «αξιοποίησης» των διατάξεων περί υπεργολαβίας χωρίς ωστόσο να το δηλώσουν στα ΕΕΕΣ τους ή να εφαρμόσουν τα όσα ορίζονται στο νομοθετικό και κανονιστικό πλαίσιο περί ποσοστού υπεργολαβίας κ.ο.κ. Πιο συγκεκριμένα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος "...", στηρίζεται, μεταξύ άλλων, στις ικανότητες του οικονομικού φορέα εταιρεία "...", όπως προκύπτει από το ΕΕΕΣ της και από το ΕΕΕΣ του ως άνω τρίτου, που υποβλήθηκαν με την προσφορά της, κατά τα ίδια ΕΕΕΣ προκύπτει ότι η εταιρεία "...", θα διαθέσει 2 άτομα με κατοχή διπλώματος ασφαλούς εργασίας σε ύψη, δανείζει δηλαδή τα επαγγελματικά προσόντα και διπλώματα που απαιτούνται κατά το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης ως τεχνική και επαγγελματική επάρκεια του προσφέροντος. Παράλληλα, η έτερη

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

συμμετέχουσα “...” στηρίζεται, μεταξύ άλλων, στις ικανότητες του τρίτου οικονομικού φορέα «...», όπως προκύπτει από το ΕΕΕΣ της και από το ΕΕΕΣ του ως άνω τρίτου, που υποβλήθηκαν με την προσφορά. Κατά τα ίδια ΕΕΕΣ προκύπτει ότι η « “...” » θα διαθέσει ένα σάρωθρο καθώς και χειριστή σαρώθρου και καλαθοφόρου, δηλαδή και πάλι δανείζει τα επαγγελματικά προσόντα των χειριστών, που απαιτούνται κατά τη Διακήρυξη ως τεχνική και επαγγελματική επάρκεια του προσφέροντος. Επομένως, κατά την προσφεύγουσα οι ως άνω “...” και “...” αντιστοίχως δεν παρέχουν απλά μέσα στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς για την εκτέλεση της σύμβασης, ως στήριξη προς πλήρωση κριτηρίων επιλογής, αλλά και την ίδια εκ μέρους της εργασία διά του ίδιου του προσωπικού της και της εργασίας αυτού υπό το διευθυντικό τους δικαίωμα για την εκτέλεση των εργασιών της σύμβασης, χωρίς να «δανείζουν-παραχωρούν» απλώς τους εργαζόμενους τους εν είδει δανεισμού εργαζομένου, αλλά εκτελώντας οι ίδιοι οι εργοδότες - τρίτοι δια του προσωπικού που συνεισφέρουν για την εκτέλεση της σύμβασης, το μέρος της σύμβασης που αναλογεί στην εργασία του προσωπικού τους, ως υπεργολάβοι. Αυτοί οι εργαζόμενοι ως κάτοχοι των αντιστοίχων αδειών θα εκτελέσουν εργασίες σε ύψος με τα καλαθοφόρα οχήματα και εργασίες ως οδηγοί με τα σάρωθρα και τα καλαθοφόρα οχήματα αντιστοίχως, εργασίες οι οποίες δεν προσδιορίζονται προκειμένου να εκτιμηθεί το είδος και εύρος τους. Επισημαίνεται δε από την προσφεύγουσα ότι μολονότι όταν ο οικονομικός φορέας έχει αποφασίσει να αναθέσει μέρος της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας και στηρίζεται στις ικανότητες του υπεργολάβου για την εκτέλεση του εν λόγω μέρους, τότε θα πρέπει να συμπληρωθεί χωριστό ΕΕΕΣ για τους σχετικούς υπεργολάβους, η προσωρινή ανάδοχος “...” απάντησε με την απάντηση «0», δηλαδή ότι δεν θα αναθέσει κανένα ποσοστό υπεργολαβίας. Τούτο όλως αντιφατικά και κατά παράλειψη απάντησης της ως άνω οικείας ερώτησης στο ΕΕΕΣ και αντίθετα, αρνητικής επί της ουσίας δήλωσης επί ανάθεσης υπεργολαβίας, ως και άρνησης αναφοράς του ανά οικονομικό φορέα ειδικότερου ποσοστού υπεργολαβίας αφού δια του ΕΕΕΣ τους όρισαν ρητά αντιστοιχούντες σε

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

συγκεκριμένες εργασίες και ανθρώπους που θα διατεθούν εκ των ως άνω τρίτων, οι οποίοι έχουν σωρευτική ιδιότητα υπεργολάβου και παρέχοντος στήριξη προς πλήρωση κριτηρίου επιλογής, ρόλοι όχι απλώς συμβατοί, αλλά συχνά αναγκαίως συμπίπτοντες στο ίδιο πρόσωπο (Απόφαση ΑΕΠΠ 237/2018), εφόσον ο πόρος που παρέχει ως στήριξη συνδέεται με εκ μέρους του εκτελούμενη αυτοπρόσωπα εργασία ή εργασία που ο ίδιος υπεργολαβικά και διευθύνων στο πλαίσιο της υπεργολαβίας το προσωπικό ή τα μέσα του, θα εκτελέσει. Επομένως, κατά παράβαση του νόμου και της Διακήρυξης, η προσωρινή ανάδοχος δεν προσδιόρισε – δήλωσε στο ΕΕΕΣ της το ποσοστό της σύμβασης που υπεργολαβικώς θα εκτελέσει η « “...” » και για τον λόγο αυτό θα έπρεπε να αποκλεισθεί από τον διαγωνισμό. Για τον ως άνω λόγο πρέπει να ακυρωθεί η αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας « “...” » και η ανάδειξή της ως προσωρινού αναδόχου της σύμβασης. Ομοίως, για τον ίδιο - πρόσθετο- λόγο, ήτοι επειδή δεν προσδιόρισε-δήλωσε στο τελευταίο ερώτημα του Μέρους IV. Γ του ΕΕΕΣ της το ποσοστό της σύμβασης που υπεργολαβικώς θα εκτελέσει η « “...” » , πρέπει να αποκλεισθεί η εταιρεία « “...” » για όλους τους λόγους που προβάλλονται ανωτέρω σχετικά με την ίδια πλημμέλεια της προσφοράς της « “...” ». Ίδιος λόγος αποκλεισμού συντρέχει και για την εταιρεία με την επωνυμία « “...” » και συγκεκριμένα υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι : Η « “...” » στηρίζεται στις ικανότητες 4 διαφορετικών τρίτων οικονομικών φορέων. Όπως προκύπτει από τα οικεία ΕΕΕΣ συμμετέχοντος οικονομικού φορέα και παρεχόντων οικονομικών φορέων, α) η εταιρεία με την επωνυμία « “...” » θα διαθέσει ένα χειριστή μηχανήματος έργου και έναν εργαζόμενο με επαγγελματική άδεια οδήγησης, β) η εταιρεία με την επωνυμία « “...” » θα διαθέσει πέντε βενζινοκίνητα αλυσοπρίονα και δύο βενζινοκίνητα τηλεσκοπικά αλυσοπρίονα, γ) η εταιρεία με την επωνυμία « “...” » θα διαθέσει ένα (1) φορτηγό όχημα με αρπάγη για τη φόρτωση των προϊόντων κοπής συντήρησης πρασίνου. Εν προκειμένω, και παρόλο που σύμφωνα με όσα αναλυτικώς ανωτέρω προβάλλονται οι ανωτέρω τρίτοι δανείζοντες τεχνική και επαγγελματική ικανότητα υποχρεούνται να εκτελέσουν οι ίδιοι μέρος της συμβάσεως, αφού δανείζουν τα απαιτούμενα κατά τη

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

διακήρυξη επαγγελματικά προσόντα του προσωπικού τους και επομένως καθίστανται υπεργολάβοι του προσφέροντος, εντούτοις δεν δηλώθηκε από την εταιρεία «...» στο τελευταίο ερώτημα του Μέρους IV.Γ του ΕΕΕΣ της το ποσοστό της σύμβασης που υπεργολαβικώς θα εκτελέσει έκαστος υπεργολάβος και για τον λόγο αυτό (και) η προσφορά της εταιρείας «...» έπρεπε να απορριφθεί.

11. Επειδή, στην υπόψη διακήρυξη ορίζεται, συναφώς με τους ανωτέρω προβαλλόμενους λόγους: «2.2.7 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (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. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων». Περαιτέρω αναφορικά με την Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ορίζεται: «Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει : 1. Κατά τη διάρκεια της τελευταία τριετίας, να έχουν εκτελέσει συμβάσεις συναφούς αντικειμένου με της παρούσας,

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

συνολικής αξίας ίσης ή μεγαλύτερης του 50% της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της παρούσας σύμβασης, χωρίς Φ.Π.Α. Συναφείς υπηρεσίες θεωρούνται: η εργασία κοπής - κλαδέματος δέντρων, η εκρίζωση κορμών δέντρων, η συντήρηση και διαμόρφωση χώρων πρασίνου, οι εργασίες αποψίλωσης - καθαρισμού χώρων πρασίνου, η εγκατάσταση και συντήρηση πράσινων δωματίων, η φυτοπροστασία κ.λπ. 2. Να διαθέτουν, κατάλληλο προσωπικό με τα κάτωθι προσόντα τα οποία θα εκτελέσουν τη Σύμβαση σε κατάλληλο ποιοτικό επίπεδο: - Υπεύθυνο επιστήμονα Γεωπόνο ή Δασολόγο ή Τεχνολόγο Γεωπόνο/Δασοπόνο, πλήρους απασχόλησης όπου θα συντονίζει και θα επιβλέπει τις εργασίες καθ' όλη την διάρκεια εκτέλεσής τους. Θα πρέπει να προσκομιστεί αντίγραφο πτυχίου, άδεια ασκήσεως επαγγέλματος σε ισχύ και πίνακας προσωπικού της εταιρείας, από την επιθεώρηση εργασίας, ΙΚΑ ή άλλο. - Δύο (2) τουλάχιστον άτομα, τα οποία θα έχουν στην κατοχή τους δίπλωμα ασφαλούς εργασίας σε ύψη. - Δύο (2) τουλάχιστον χειριστές Μηχανημάτων Έργου (ΜΕ) (καλαθοφόρων, σαρώθρου κ.λπ.). - Δύο (2) τουλάχιστον οδηγούς. - Να διαθέτει μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό, κατά την τελευταία τριετία (2017, 2018 και 2019) ή για τα έτη που δραστηριοποιείται, μεγαλύτερο των είκοσι (20) ατόμων. 3. Να διαθέτουν τον απαραίτητο κατ' ελάχιστο μηχανολογικό εξοπλισμό που απαιτείται για τις εργασίες της παρούσας μελέτης: > Δύο (2) φορτηγά για τη μεταφορά του προσωπικού και εξοπλισμού, τα οποία να διαθέτουν: • Άδεια κυκλοφορίας • Ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ • Αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας • ΚΤΕΟ > Τρία (3) ανυψωτικά - καλαθοφόρα οχήματα ώστε να μπορούν να καλύψουν την επιχειρησιακή δυνατότητα επέμβασης καθ' ύψος, όπως αυτή αναγράφεται στα άρθρα των τεχνικών προδιαγραφών και του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας μελέτης. Συγκεκριμένα δύο (2) τουλάχιστον μέχρι ύψος είκοσι (20) μέτρων και ένα (1) μέχρι ύψους τριάντα (30) μέτρων με: • Άδεια κυκλοφορίας • Ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ • Πιστοποιητικό καταλληλότητας • Αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας > Ένα (1) φορτηγό όχημα με αρπάγη, για τη φόρτωση των προϊόντων κοπής συντήρησης πρασίνου που να διαθέτει: • Άδεια

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

κυκλοφορίας • Ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ • Αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας. > Έναν (1) πρεμνοφάγο (καταστροφέα πρέμνων) και έναν (1) καταστροφέα θρυμματιστή κλαδιών - χόρτων με αυτόνομο κινητήρα τουλάχιστον 20Hp και δυνατότητα θρυμματισμού ξύλου μέχρι διάμετρο 10cm. > Ένα (1) σάρωθρο (ME) με αναρροφητική ικανότητα τουλάχιστον 85000 m³/h, χωρητικότητα κάδου τουλάχιστον 4,0 tn και πλάτος σάρωσης τουλάχιστον 5 m. • Άδεια κυκλοφορίας • Ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ • Έγκριση τύπου μηχανήματος (M.E.) • Αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας > Ένα (1) όχημα ειδικού σκοπού, χορτοκοπτικό τύπου Unimog (ME) ή Τρακτέρ (ME), στο οποίο θα πρέπει να προσαρμόζεται βραχίονας με ανακλινόμενο καταστροφέα με πλάτος κοπής τουλάχιστον 1,5m. • Άδεια κυκλοφορίας • Ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ • Έγκριση τύπου μηχανήματος (M.E.) • Αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας > Έξι (6) τουλάχιστον αλυσοπρίονα με λάμα διαφόρων μεγεθών. > Δύο (2) τουλάχιστον τηλεσκοπικά αλυσοπρίονα. > Τρεις (3) τουλάχιστον βενζινοκίνητους φυσητήρες. > Ένα (1) τουλάχιστον βενζινοκίνητο ψεκαστικό με βυτίο τουλάχιστον 500lt. > Τέσσερα (4) τουλάχιστον βενζινοκίνητα χορτοκοπτικά μηχανήματα πεζού χειριστή. > Επαρκή αριθμό εργαλείων (τσουγκράνες, μεταλλικές σκούπες, τσάπες κ.λπ.) για τη συγκέντρωση των προϊόντων κοπής και λοιπών άχρηστων υλικών. 4. Να διαθέτουν άδεια για τη δραστηριότητα συλλογής και μεταφοράς μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων με σκοπό την μεταφορά και απόρριψη των προϊόντων κλαδεύσεων και απορριμμάτων στον Νομό Αττικής, σε χώρους που επιτρέπεται η εναπόθεση τους. 5. Να διαθέτουν εγγραφή στο Ηλεκτρονικό Μητρώο Αποβλήτων (ΗΜΑ). 6. Να διαθέτουν απόδειξη υποβολής Έκθεσης Αποβλήτων τουλάχιστον για το προηγούμενο έτος 2019. 7. Να διαθέτουν πιστοποιητικό γνώσεων ορθολογικής χρήσης γεωργικών φαρμάκων σύμφωνα με την ΚΥΑ 8197/90920/22-7-2013 (Φ.Ε.Κ. 1883/1-8-2013) Θέσπιση Εθνικού Σχεδίου Δράσης με στόχο την εφαρμογή της Οδηγίας 2009/128/EK και την προστασία του ανθρώπου και του περιβάλλοντος, για έναν τουλάχιστον εργαζόμενο του. Σε περίπτωση επιβλέποντα Γεωπόνου ή με βάση τα όσα αναφέρονται στο

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

άρθρο 12, του Εθνικού Σχεδίου Δράσης για την ορθολογική χρήση των γεωργικών φαρμάκων (22/8/2015) του Υπουργείου Παραγωγικής Ανασυγκρότησης Περιβάλλοντος και Ενέργειας, Δ/ση Προστασίας Φυτικής Παραγωγής, το πιστοποιητικό γνώσεων ορθολογικής χρήσης γεωργικών φαρμάκων δεν απαιτείται. 8. Να διαθέτει Άδεια Καταπολέμησης Εντόμων και Τρωκτικών σε κατοικημένους χώρους σε ισχύ, σύμφωνα με το Νόμο.»

12. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία των προδιαληφθέντων όρων συνάγονται εναργώς οι προϋποθέσεις στήριξης των συμμετεχόντων σε τρίτους φορείς όσον αφορά την απαιτούμενη εν προκειμένω τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων (δάνεια εμπειρία). Συνακολούθως οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί χρήσης υπερβολαβίας από τους λοιπούς συμμετέχοντες και μη τήρησης των σχετικών όρων νομοθετικού και κανονιστικού πλαισίου είναι απορριπτέοι, πρωτίστως διότι ερείδονται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία. Καταρχάς από την επισκόπηση της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας "...", στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. 183453) εμφανίζεται ότι στο κατατεθέν από αυτή ΕΕΕΣ και στο σχετικό πεδίο αυτού αναφορικά με τις «Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων», απαντά καταφατικά και δηλώνει «Όνομα της οντότητας "...” Ταυτότητα της οντότητας Παροχή στήριξης 1. Συμβάσεις συναφούς αντικειμένου 2. Δύο άτομα με δίπλωμα ασφαλούς εργασίας σε ύψη 3. Άδεια συλλογής & μεταφοράς μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων 4. Εγγραφή στο Ηλεκτρονικό Μητρώο Αποβλήτων 5. Απόδειξη υποβολής έκθεσης αποβλήτων έτους 2019. ΑΦΜ "...” Τύπος ταυτότητας VAT Όνομα της οντότητας "...” Ταυτότητα της οντότητας ΠΑροχή στήριξης 1. Δύο χειριστές μηχανημάτων έργων 2. Ένα σάρωθρο (ΜΕ) 3. Ένα όχημα ειδικού σκοπού (υπομίσθ). ΑΦΜ "...” Τύπος ταυτότητας VAT Όνομα της οντότητας "...” Ταυτότητα της οντότητας Παροχή στήριξης 1. Τρία ανυψωτικά καλαθοφόρα οχήματα. ΑΦΜ: "...” Τύπος ταυτότητας VAT Όνομα της οντότητας "...” Ταυτότητα της οντότητας Παροχή στήριξης 1. Ένα φορτηγό με αρπάγη. ΑΦΜ: "...”». Άλλοις λόγοις, στην προκείμενη περίπτωση συντρέχουν σωρευτικά και οι τρεις απαιτούμενες προϋποθέσεις αναφορικά με την

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

παραδεκτή πλήρωση της χρήσης δάνειας ικανότητας, ήτοι: α) Στο Ε.Ε.Ε.Σ., μέρος ΙΙ, ενότητα Γ, που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα εταιρεία, γίνεται ειδική αναφορά και δήλωση στη στήριξη που θα αναλάβει β) Υποβλήθηκε ΕΕΕΣ νόμιμα συμπληρωμένο και ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον τρίτο οικονομικό φορέα και γ) προσάγονται αποδεικτικά μέσα (ιδιωτικά συμφωνητικά) από τα οποία αποδεικνύεται η δέσμευση του τρίτου ότι θα διαθέσει ικανότητες και λοιπά για την εκτέλεση του αντικειμένου της οικείας συμβάσεως. Κατόπιν τούτου, ο λόγος της προσφυγής με τον οποίο η προσφεύγουσα προβάλλει αιτιάσεις κατά της προσφοράς της ανωτέρω συμμετέχουσας αναφορικά με φερόμενη χρήση υπεργολαβίας ενώ πρόκειται για χρήση δάνειας εμπειρίας πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος. Αντιστοίχως ισχύουν και για τις προσφορές των συμμετεχουσών “...” και “...” Από την επισκόπηση των προσφορών τους στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. 182064 και 182415 αντιστοίχως) προκύπτει ότι η ως άνω συμμετέχουσα και πρώτη προσφεύγουσα απαντά καταφατικά στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ περί στήριξης στις ικανότητες τρίτων και δηλώνει συναφώς: «Όνομα της οντότητας «...» πρώην «...» (Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της παραγράφου 2.2.6 Ένα (1) σάρωτρο (ΜΕ) με χειριστή καθώς και χειριστή καλαθοφόρου) Ταυτότητα της οντότητας Ε.Ε Τύπος ταυτότητας NATIONAL Όνομα της οντότητας “...” (Χρηματοοικονομική έπαρκεια άρθρου 2.2.5 παρ. (β) ήτοι Βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας ύψους τουλάχιστον ίση με το 50% του Προϋπολογισμού της Μελέτης χωρίς τον Φ.Π.Α..) Ταυτότητα της οντότητας Ε.Ε Τύπος ταυτότητας NATIONAL Όνομα της οντότητας “...” (Τεχνική ικανότητα 2.2.6 ήτοι Ένα (1) Unimog με αρ. κυκ “...” _Ταυτότητα της οντότητας ΑΤΟΜΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ Τύπος ταυτότητας NATIONAL Όνομα της οντότητας “...” (2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα παρ. 2" μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό, κατά την τελευταία τριετία (2017, 2018 και 2019)) Ταυτότητα της οντότητας ΕΠΕ Τύπος ταυτότητας NATIONAL Όνομα της οντότητας “...” (Άδεια Καταπολέμησης Εντόμων και Τρωκτικών σε κατοικημένους χώρους σε ισχύ, σύμφωνα με το νόμο σύμφωνα με τις απαιτήσεις του άρθρου 2.2.6 παρ. 3 εδάφιο 8.) Ταυτότητα της οντότητας Ε.Ε

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

Τύπος ταυτότητας NATIONAL», παράλληλα δε έχει υποβάλλει ξεχωριστά ΕΕΕΣ των αναφερθέντων τρίτων καθώς και τα σχετικά ιδιωτικά συμφωνητικά δέσμευσης των. Αντιστοίχως -και ορθώς- η εταιρεία “...” έχει δηλώσει στο κατατεθέν ΕΕΕΣ της ότι στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων, δηλώνει συναφώς: «Όνομα της οντότητας “...” Ταυτότητα της οντότητας “...” Τύπος ταυτότητας VAT Όνομα της οντότητας “...” Ταυτότητα της οντότητας “...” Τύπος ταυτότητας VAT Όνομα της οντότητας “...” Ταυτότητα της οντότητας “...” Τύπος ταυτότητας VAT Όνομα της οντότητας “...” Ταυτότητα της οντότητας “...” Τύπος ταυτότητας VAT», παράλληλα δε υποβάλλει, ως οφείλει ξεχωριστά ΕΕΕΣ των ως άνω δηλωθέντων τρίτων και τα ιδιωτικά συμφωνητικά δέσμευσης των. Συνεπεία των ανωτέρω προκύπτει ότι οι προσφορές των ως άνω συμμετεχουσών εταιρειών είναι σε συμμόρφωση με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, η οποία δίδει τη δυνατότητα προς παροχή στον προσφέροντα, στήριξης, για την πλήρωση των συγκεκριμένων κατηγοριών κριτηρίων επιλογής (χρηματοοικονομική/οικονομική επάρκεια και τεχνική/επαγγελματική ικανότητα), η οποία παρέχεται με την διάθεση από τρίτο οικονομικό φορέα προς τον προσφέροντα, των απαιτούμενων από τη διακήρυξη ιδιοτήτων, ικανοτήτων, και επομένως παραδεκτώς οι ανωτέρω συμμετέχουσες αξιοποίησαν τις ικανότητες τρίτων για το σκοπό αυτό, υποβάλλοντας προσήκουσες προσφορές κατά το σκέλος τούτο. Τα όσα περί αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα. Εξάλλου, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας ότι πρόκειται για υπεργολαβία, ως προελέχθη, είναι αβάσιμες ερειδόμενες σε εσφαλμένη νομική αφετηρία. Ως άλλωστε γίνεται δεκτό, ως υπεργολαβία ορίζεται η σύμβαση με την οποία ο εργολάβος -στο πλαίσιο δημοσίων συμβάσεων, ο ανάδοχος- αναθέτει με αμοιβή την εκτέλεση ορισμένων εργασιών σε τρίτον, ο οποίος ωστόσο δεν συνδέεται με νομικό δεσμό με τον εργοδότη -στο πλαίσιο των δημοσίων συμβάσεων, την αναθέτουσα αρχή/τον αναθέτοντα φορέα- έναντι του οποίου μόνος υπεύθυνος για τις εκτελούμενες από τον υπεργολάβο εργασίες παραμένει ο εργολάβος. Δηλαδή, η εξ επαχθούς αιτίας σύμβαση μίσθωσης έργου, δια της οποίας ο ανάδοχος σύμβασης αναλαμβάνει νομικές δεσμεύσεις

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

έναντι άλλων νομικών ή φυσικών προσώπων, μη συνδεδεμένων με τον εργοδότη με νομικό δεσμό και με σκοπό την εκτέλεση μέρους της σύμβασης (ΑΠ 139/2014, 2146/2014, 119/2013, 570/2007, ΟΛΣΤΕ 971/1998). Τούτο προκύπτει και από το άρθρο 258 του Ν. 4412/2016 κατά το οποίο υπεργολαβία είναι η από τον προσφέροντα και μετέπειτα ανάδοχο ανάθεση τμήματος της σύμβασης σε τρίτο, δηλαδή έτερο οικονομικό φορέα, συνεπώς, ένα από τα διακριτικά γνωρίσματα της υπεργολαβίας είναι η εκτέλεση από τον υπεργολάβο μέρους του συμβατικού αντικειμένου, όπερ εν προκειμένω - δεδομένης και της πλήρωσης των προϋποθέσεων της δάνειας εμπειρίας- δεν συντρέχει.

13. Επειδή, με τον έτερο λόγο κατά της αποδοχής της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας “...” ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι σε αντίθεση με τους όρους της διακήρυξης που αναφέρουν για τον απαιτούμενο μηχανολογικό εξοπλισμό ότι απαιτούνται «Τρία (3) ανυψωτικά - καλαθοφόρα οχήματα ώστε να μπορούν να καλύψουν την επιχειρησιακή δυνατότητα επέμβασης καθ’ ύψος προκύπτει», η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος στην προσφορά της περιέλαβε σχετικά ως δάνεια εμπειρία για τα γερανοφόρα οχήματα από την ατομική επιχείρηση “...” το με αριθμό κυκλοφορίας “...” ΙΧ όχημα. Το εν λόγω όχημα, όμως, όπως προκύπτει από την οικεία άδεια κυκλοφορίας του, είναι «...», ήτοι ΓΕΡΑΝΟΦΟΡΟ και όχι ΚΑΛΑΘΟΦΟΡΟ όπως απαιτείται από τον ανωτέρω σαφή και ουσιώδη όρο της Διακήρυξης και συνεπώς η προσφορά της είναι απορριπτέα. Επιπροσθέτως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι το εν λόγω όχημα προκειμένου να δύνατο να χρησιμοποιηθεί ως καλαθοφόρο, θα έπρεπε τούτο να αναφέρεται υποχρεωτικά στην άδεια κυκλοφορίας, ούτως ώστε να συνάγεται με ασφάλεια και βεβαιότητα ότι έχουν λάβει χώρα οι απαιτούμενοι έλεγχοι και έχουν υποβληθεί όλα τα έγγραφα που να αποδεικνύουν την δυνατότητα του να ανυψώνει με ασφάλεια ανθρώπους. Επιπλέον σημειώνεται, συναφώς από την προσφεύγουσα, ότι εν προκειμένω το ΓΕΡΑΝΟΦΟΡΟ με αριθμό κυκλοφορίας “...” ΙΧ όχημα είναι εκ των απαιτούμενων από τη Διακήρυξη 3 οχημάτων (2 με δυνατότητα ανύψωσης 20

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

μέτρων και 1 με δυνατότητα ανύψωσης 30 μέτρων) το όχημα που θα προορίζετο για ανύψωση 30 μέτρων, γεγονός που αναδεικνύει ότι με δεδομένη την δυνατότητα των άλλων δύο οχημάτων για ανύψωση μόνο 20 μέτρων, ελλείπει, ωστόσο, εν προκειμένω η δυνατότητα για ανύψωση ανθρώπου με καλάθι στα 30 μέτρα.

14. Επειδή, ως αναφέρθηκε στη σκέψη 6 όπου παρατίθενται οι σχετικοί όροι της διακήρυξης, για την πλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, απαιτείται εν προκειμένω, μεταξύ άλλων και για τον απαραίτητο κατ' ελάχιστο μηχανολογικό εξοπλισμό που απαιτείται για τις εργασίες της επίμαχης μελέτης: «Τρία (3) ανυψωτικά - καλαθοφόρα οχήματα ώστε να μπορούν να καλύψουν την επιχειρησιακή δυνατότητα επέμβασης καθ' ύψος, όπως αυτή αναγράφεται στα άρθρα των τεχνικών προδιαγραφών και του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας μελέτης. Συγκεκριμένα δύο (2) τουλάχιστον μέχρι ύψος είκοσι (20) μέτρων και ένα (1) μέχρι ύψους τριάντα (30) μέτρων με: Άδεια κυκλοφορίας, Ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ, Πιστοποιητικό καταλληλότητας, Αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας». Περαιτέρω στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «2.2.8.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν: [...] 8. Άδεια κυκλοφορίας, ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ, πιστοποιητικό καταλληλότητας & αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας για κατ' ελάχιστο τρία ανυψωτικά -καλαθοφόρα οχήματα όπου δύο (2) τουλάχιστον μέχρι ύψους είκοσι μέτρων και ένα (1) μέχρι ύψους τριάντα (30) μέτρων. [...] 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

«Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα.» Στη Μελέτη δε που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της υπόψη διακήρυξης επαναλαμβάνονται οι ως άνω προϋποθέσεις σχετικά με τα απαιτούμενα ανυψωτικά – καλαθοφόρα οχήματα και τονίζεται ότι οι σχετικές απαιτήσεις τίθενται επί ποινή αποκλεισμού. Από τα ανωτέρω συνάγεται εναργώς η ειδικότερη απαίτηση, προκειμένου για την συμμόρφωση στα αξιούμενα εν προκειμένω της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, οι συμμετέχοντες να διαθέσουν για την άρτια εκτέλεση του έργου τρία ανυψωτικά καλαθοφόρα οχήματα με τα χαρακτηριστικά που προσδιορίζονται, υποβάλλοντας παράλληλα την άδεια κυκλοφορίας, ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ, πιστοποιητικό καταλληλότητας και αποδεικτικό πληρωμής των τελών κυκλοφορίας. Επέκεινα τα ανωτέρω δικαιολογητικά απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού να υποβάλλονται στον υποφάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς, όπερ προκύπτει ρητώς από την διακήρυξη αλλά και την μελέτη. Κατά τούτο αβασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι αποτελούν στοιχεία που προσκομίζονται στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ότι σε κάθε περίπτωση τα προσκόμισε εκ περισσού, συνομολώντας παράλληλα την επικληθείσα από την προσφεύγουσα πλημμέλεια. Και τούτο ειδικότερα διότι, ως προελέχθη και συνάγεται εκ των ως άνω, ρητώς ορίζεται να εμπεριέχονται στον υποφάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς τα ανωτέρω δικαιολογητικά που πιστοποιούν εν τέλει τη διάθεση από τους συμμετέχοντες των εν λόγω ανυψωτικών καλαθοφόρων οχημάτων με τα συγκεκριμένα χαρακτηριστικά, όπερ προκύπτει από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης, στο οποίο πρέπει να συμμορφώνονται επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς τους οι συμμετέχοντες. Δεδομένων δε των ρητών όρων της διακήρυξης για τα ως άνω, αβασίμως η παρεμβαίνουσα επικαλείται ασάφεια ή αμφισημία, απαραδέκτως επίσης, διότι ακόμη και σε περίπτωση που αληθής υποτεθείς ο ισχυρισμός της, προβάλλεται ανεπικαίρως. Συνακολούθως οι

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εν προκειμένω πρέπει να γίνουν δεκτοί, ενόψει δε τήρησης της αρχής της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, καθώς η ανωτέρω πλημμέλεια της αποτελεί αυτοτελή λόγο αποκλεισμού και η αναθέτουσα αρχή ενέχει δέσμια αρμοδιότητα προς απόρριψη της.

15. Επειδή, με τον τρίτο λόγο προσφυγής της κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας “...” υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι σε αντίθεση με τον όρο 2.2.9.B.5 της διακήρυξης αναφορικά με την απόδειξη της συμμόρφωσής με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7, η ανωτέρω συμμετέχουσα προσκόμισε τα ακόλουθα ISO τα οποία δεν πληρούν τον ως άνω όρο: Το με αριθμό “...” ISO με ημερομηνία έκδοσης 2020/08/03, το με αρ. “...” ISO με ημερομηνία έκδοσης 2020/06/12, το με αρ. “...” ISO με ημερομηνία έκδοσης 2020/06/12, το με αρ. “...” ISO με ημερομηνία έκδοσης 2020/06/12. Τα ως άνω έγγραφα όμως δεν πληρούν τις προϋποθέσεις που ρητά τάσσει η διακήρυξη καθώς έχουν εκδοθεί σε πολύ πρόσφατο χρόνο ο οποίος απέχει από το να καλύπτει τους 6 μήνες που απαιτούσε η διακήρυξη. Ενόψει των παραπάνω, αιτείται η προσφεύγουσα όπως η προσφορά της εταιρείας « “...” » απορριφθεί και συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, στο μέτρο που έκρινε παραδεκτή την προσφορά της εν λόγω εταιρείας, είναι παράνομη και ακυρωτέα.

16. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται συναφώς με τον ανωτέρω λόγο προσφυγής: «B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν : 1.πιστοποιητικό συμμόρφωσης με το Σύστημα Διασφάλισης Ποιότητας κατά ISO “...” ή άλλο ισοδύναμο πρότυπο σε ισχύ, εκ δοθέν στο όνομα του διαγωνιζόμενου, εκδιδόμενο από επίσημα ινστιτούτα ποιοτικού ελέγχου ή υπηρεσίες αναγνωρισμένης αρμοδιότητας, με πεδίο εφαρμογής υπηρεσίες πρασίνου

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

σχετικές με το αντικείμενο της μελέτης. 2. πιστοποιητικό συμμόρφωσης με το Σύστημα Περιβαλλοντικής Διαχείρισης κατά ISO “...” ή άλλο ισοδύναμο πρότυπο σε ισχύ, εκ δοθέν στο όνομα του διαγωνιζόμενου, εκδιδόμενο από επίσημα ινστιτούτα ποιοτικού ελέγχου ή υπηρεσίες αναγνωρισμένης αρμοδιότητας, με πεδίο εφαρμογής υπηρεσίες σχετικές με το αντικείμενο της μελέτης. 3. πιστοποιητικό συμμόρφωσης με το Σύστημα Διαχείρισης Υγείας και Ασφάλειας στην Εργασία κατά OHSAS “...” ή “...” ή άλλο ισοδύναμο πρότυπο σε ισχύ, εκ δοθέν στο όνομα του διαγωνιζόμενου, εκδιδόμενο από επίσημα ινστιτούτα ποιοτικού ελέγχου ή υπηρεσίες αναγνωρισμένης αρμοδιότητας, με πεδίο εφαρμογής υπηρεσίες σχετικές με το αντικείμενο της μελέτης. 4. πιστοποιητικό συμμόρφωσης ISO “...” ή άλλο ισοδύναμο πρότυπο σε ισχύ, εκ δοθέν στο όνομα του διαγωνιζόμενου, εκδιδόμενο από επίσημα ινστιτούτα ποιοτικού ελέγχου ή υπηρεσίες αναγνωρισμένης αρμοδιότητας, με πεδίο εφαρμογής υπηρεσίες σχετικές με το αντικείμενο της μελέτης. Τα ανωτέρω πιστοποιητικά (ISO) θα πρέπει να έχουν εκδοθεί τουλάχιστον έξι μήνες πριν την έναρξη του διαγωνισμού (αποσφράγιση προσφορών).» Από τους ανωτέρω προδιαληφθέντες όρους της διακήρυξης συνάγεται εναργώς ότι τα ζητούμενα εν προκειμένω πιστοποιητικά πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά ISO θα πρέπει να έχουν εκδοθεί τουλάχιστον έξι μήνες πριν την έναρξη του διαγωνισμού, ήτοι την ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών. Δεδομένης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών στον επίμαχο διαγωνισμό, που ήταν η 12^η.8.2020 και της ημερομηνίας αποσφράγισης των προσφορών που ήταν η 18^η.8.2020, ως προκύπτει από το σχετικό πρακτικό της Επιτροπής αποσφράγισης των, καθώς και του χρόνου έκδοσης των υποβληθέντων από την ανωτέρω συμμετέχουσα εταιρεία πιστοποιητικών, που είναι η 12^η.6.2020, αβασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της εν λόγω συμμετέχουσας δεν συμμορφώνεται με τους σχετικούς όρους της διακήρυξης, υπολαμβάνοντας εσφαλμένως ότι τα πιστοποιητικά αυτά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί τουλάχιστον έξι μήνες πριν την 18^η. 8.2020, ήτοι την 18^η.2.2020, αφού

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

ως προκύπτει από την γραμματική ερμηνεία των κανονιστικού περιεχομένου όρων της διακήρυξης το μόνο που απαιτείται είναι να είναι πρόσφατα, δηλαδή να έχουν εκδοθεί σε χρονικό διάστημα έξι μηνών (πριν) από την ημερομηνία έναρξης του διαγωνισμού που συμπίπτει με την ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών. Κατά συνέπεια τα ανωτέρω πιστοποιητικά της εν λόγω συμμετέχουσας εταιρείας εκδοθέντα τον Ιούνιο του 2020 ορθώς έγιναν αποδεκτά, δοθέντος ότι η προσφορά της συμμορφώνεται πλήρως κατά αυτό το σκέλος προς τους όρους της διακήρυξης, συνακολούθως ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

17. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας “...” υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι σε αντίθεση με τους σχετικούς όρους της διακήρυξης για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας η ανωτέρω υπέβαλε με την προσφορά της αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας για το καλαθοφόρο “...” ΙΧ που δανείστηκε από τρίτο οικονομικό φορέα και συγκεκριμένα από την εταιρεία «...» σύμφωνα με το από 03/01/2020 μεταξύ τους ιδιωτικό συμφωνητικό, το οποίο όμως δεν πληροί τον όρο της διακήρυξης, καθώς απαιτείται αποδεικτικό πληρωμής για το τρέχον έτος, δηλαδή για το 2020 κι όχι για το 2019, το οποίο προσκόμισαν.

18. Επειδή, ως προελέχθη στη σκέψη 14 της παρούσας, για τα τρία (3) ανυψωτικά - καλαθοφόρα οχήματα που αποτελούν μέρος του διατιθέμενου από τους συμμετέχοντες μηχανολογικού εξοπλισμού απαιτείται να (συν)υποβληθεί από αυτούς άδεια κυκλοφορίας, ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ, πιστοποιητικό καταλληλότητας και αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας. Ωστόσο από κανένα σημείο της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι το αποδεικτικό πληρωμής τελών κυκλοφορίας θα πρέπει να είναι του τρέχοντος έτους, πολλώ δε μάλλον που αρκετά από τα δικαιολογητικά που προσκόμισαν οι συμμετέχοντες έχουν εκδοθεί αρχές του έτους, ως ειδικότερα το ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της ανωτέρω συμμετέχουσας και πρώτης προσφεύγουσας, που επικαλείται η εδώ προσφεύγουσα προς επίρρωση των

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

ισχυρισμών της, το οποίο συνομολογήθηκε την 3^η.1.2020 και κατά λογική σειρά αναφέρεται σε αποδεικτικό πληρωμής έτους 2019. Περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51). Επίσης, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΣΤΕ 2723/2018, ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣτΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008). Στην προκειμένη περίπτωση και αφού δεν προκύπτει ρητώς η υποχρέωση το αποδεικτικό πληρωμής των τελών κυκλοφορίας να είναι έτους 2020, δεν δύναται ενδεχόμενη τοιαύτη παράλειψη να οδηγήσει στην απόρριψη της προσφοράς της ανωτέρω συμμετέχουσας άνευ ετέρου, σε κάθε δε περίπτωση αποτελεί ζήτημα δεκτικό διευκρίνησης. Συνεπεία των ανωτέρω, ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν οι υπό κρίση Προσφυγές θα πρέπει να γίνουν εν μέρει δεκτές, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, τα παράβολα δε,

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020

που κατέθεσαν αμφότερες οι προσφεύγουσες πρέπει να επιστραφούν, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την πρώτη Προσφυγή και απορρίπτει την ασηκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση.

Δέχεται εν μέρει τη δεύτερη Προσφυγή και απορρίπτει την ασηκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αριθμ. 290/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του "...", στο πλαίσιο ανοικτού, ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού που προκηρύχθηκε διά της με αρ. πρωτ. "...” διακήρυξης του Δήμου με αντικείμενο την «...», προϋπολογισμού 468.622,73€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατά το σκέλος απόρριψης των προσφορών των (προσφευγουσών) εταιρειών "...” . και «...» καθώς και κατά το σκέλος αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας "...”.

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 12 Νοεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, δυνάμει της υπ' αριθ. 104/16.11.2020 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ περί ορισμού νέου Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου, στις 2 Δεκεμβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σπ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου

Αριθμός απόφασης: 1565, 1566 / 2020