

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Μαΐου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Απόστολος Σιαπέρας Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8-04-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 430/9-04-2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην, αρ....., ΤΚ, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΙΝΣΤΙΤΟΥΤΟΥ ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΗΣ ΕΡΕΥΝΑΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ Α.Ε. (ΙΦΕΤ ΑΕ) (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), με έδρα τη, οδός, αρ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί, άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί, η απόφαση της 443^{ης} Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της «ΙΦΕΤ Α.Ε.» της 26ης Μαρτίου 2019 (Θέμα 6ο), κατ' αποδοχή του από 21/03/2019 Πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, κατά το μέρος που αποφασίσθηκε η αποδοχή του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παραβόλο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 1.100 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 268937067959 0607 0021, το από 8-04-2019 αποδεικτικό τραπεζικής πληρωμής στην EUROBANK και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη του διαγωνισμού, ήτοι 220.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 11616/2019 Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό κάτω των ορίων με αντικείμενο «Ανάθεση υπηρεσιών φύλαξης των εγκαταστάσεων της εταιρείας ΙΦΕΤ ΑΕ στην Παλλήνη και τη Μαγούλα Αττικής διάρκειας 15 μηνών», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 220.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 8-02-2019 (Α.Δ.Α.Μ. 19PROC004434927) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ Α/Α 70491.

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό έλαβαν μέρος τρεις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα με τις υπ' αριθμ. συστήματος 129840 και 128540 προσφορές τους αντίστοιχα.

6.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 8-04-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 28-03-2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα στις 9-04-2019 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8.Επειδή στις 9-04-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9.Επειδή με την με αρ. 533/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10.Επειδή στις 18-04-2019, ήτοι εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

11. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 17-04-2019 με αρ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 318/2019 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 9-04-2019 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, η οποία με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της επίμαχης απόφασης με την οποία και κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της.

Αριθμός απόφασης: 591/2019

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη ενέκρινε το από 21-03-2019 πρακτικό της Επιτροπής αξιολόγησης προμηθειών σύμφωνα με το οποίο κρίθηκαν ως αποδεκτές για το στάδιο αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών οι προσφορές της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας.

14. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ειδικότερα στην προσφυγή της ότι: «[.....]Β1. ΜΗ ΝΟΜΙΜΗ Η ΑΠΟΔΟΧΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ «.....», ΑΝ ΚΑΙ ΑΥΤΗ ΠΑΡΑΒΙΑΖΕΙ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ, ΤΗ ΝΟΜΟΘΕΣΙΑ ΠΟΥ ΔΙΕΠΕΙ ΑΥΤΗΝ ΚΑΙ ΤΗΝ ΑΡΧΗ ΤΗΣ ΤΥΠΙΚΟΤΗΤΑΣ -ΔΕΝ ΔΗΛΩΣΕ ΣΤΟ ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΑΝ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΠΟΥ ΘΑ ΧΡΗΣΙΜΟΠΟΙΗΣΕΙ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΔΙΑΘΕΤΕΙ ΑΔΕΙΑ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Ν. 2518/1997 ΕΝ ΙΣΧΥ - ΔΕΝ ΥΠΕΒΑΛΕ ΣΤΟ ΦΑΚΕΛΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΑΔΕΙΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Ν. 2518/1997 ΓΙΑ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΠΟΥ ΔΙΑΘΕΤΕΙ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ - Η ΕΝ ΛΟΓΩ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΔΕΝ ΑΠΟΔΕΙΚΝΥΕΙ ΠΡΟΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΑΝ ΠΛΗΡΟΙ ΤΑ ΣΧΕΤΙΚΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΚΑΙ ΔΗ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 2.2.4. ΠΕΡΙ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑΣ ΑΣΚΗΣΗΣ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ

Διότι η εταιρεία «.....» ούτε δήλωσε στο υποβληθέν Τ.Ε.Υ.Δ. της προσφοράς της αν το προσωπικό που διαθέτει για την εκτέλεση του υπό ανάθεση έργου διαθέτει άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 ούτε υπέβαλε στο φάκελο της προσφοράς της άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού που διαθέτει για την εκτέλεση του έργου.

Ως εκ τούτου η ανωτέρω εταιρεία δεν απέδειξε προαποδεικτικά, ως όφειλε σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9. της διακήρυξης και το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016, εάν πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής της διακήρυξης και δη της παραγράφου 2.2.4. περί καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας και για το λόγο αυτό θα έπρεπε η Αναθέτουσα Αρχή να απορρίψει την προσφορά της εταιρείας «.....» ως παραβιάζουσας επί

Αριθμός απόφασης: 591/2019

ποινή αποκλεισμού απαιτήσεων της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν.

Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών», σελίδα 19 και 20 της διακήρυξης, ορίζεται επί λέξει τα κάτωθι:

«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. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧΟΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ (www.eaadhsy.gr) και (www.hsppra.gr)...»

Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» σελίδα 16 της διακήρυξης προβλέπεται επί λέξει το εξής:

«...Επίσης οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν:

Επικυρωμένο αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας λειτουργίας επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, ν. 2518/1997 [ΦΕΚ Α' 164/21-8-1997], όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει και των τυχόν ανανεώσεών της, για τους ημεδαπούς διαγωνιζόμενους. Οι αλλοδαποί υποψήφιοι θα προσκομίσουν ισοδύναμη άδεια λειτουργίας ή ισοδύναμο πιστοποιητικό των αρμοδίων αρχών της χώρας προέλευσής τους συνοδευόμενα από επίσημη μετάφραση. Σε περίπτωση που στη νομοθεσία της χώρας προέλευσης τους, δεν προβλέπεται έκδοση ισοδύναμου αδειάς ή ισοδύναμου πιστοποιητικού για τις ζητούμενες υπηρεσίες, θα προσκομίζουν ένορκη βεβαίωση, ή όπου δεν υπάρχει πρόβλεψη ένορκης βεβαίωσης, υπεύθυνη δήλωση ενώπιον δικαστικής ή

Αριθμός απόφασης: 591/2019

διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή του αρμόδιου επαγγελματικού φορέα της χώρας προέλευσής του ότι δεν προβλέπεται έκδοση αδειάς για τις ζητούμενες υπηρεσίες.

Το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση του Έργου θα κατέχει εν ισχύ άδεια εργασίας που προβλέπεται από το Νόμο 2518/97.»

Σύμφωνα δε με το άρθρο 2.4.3.1. «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» σελίδα 26 της διακήρυξης ορίζεται επί λέξει το εξής: «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/201679, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα II),

β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης.

γ) τα αποδεικτικά μέσα - δικαιολογητικά των περ. Β.3, Β.4 και Β.5 της παραγράφου 2.2.9.2.

δ) τα ασφαλιστήρια συμβόλαια όπως αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.5.

Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Υπόδειγμα εγγυητικής επιστολής συμμετοχής στο Παράρτημα IV της παρούσας διακήρυξης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. Τονίζεται πως εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα ως άνω δικαιολογητικά τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014.....»

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Εξάλλου, σύμφωνα με το Άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπεται επί λέξει το εξής:

«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 καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84.»

Από την αδιάστικτη γραμματική διατύπωση των όρων της διακήρυξης του υπό κρίση διαγωνισμού και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν, προκύπτει ρητά ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν να υποβάλλουν στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής τους τα εξής δικαιολογητικά: 1) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.9.1. της διακήρυξης, ήτοι δηλώνοντας ρητά ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας διακήρυξης, 2) την εγγυητική επιστολή συμμετοχής, 3) τα αποδεικτικά μέσα – δικαιολογητικά των περ. Β.3, Β.4 και Β.5 της παραγράφου 2.2.9.2. της διακήρυξης και 4) τα ασφαλιστήρια συμβόλαια όπως αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.5. της διακήρυξης. Σύμφωνα δε με το άρθρο 2.2.4. της διακήρυξης ως κριτήριο επιλογής για την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων περιλαμβάνεται και η διάθεση προσωπικού ασφαλείας για την εκτέλεση του Έργου που θα κατέχει υποχρεωτικώς εν ισχύ άδεια εργασίας Ν. 2518/1997.

Επομένως, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αποδείξουν προαποδεικτικώς, ότι το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιήσουν

Αριθμός απόφασης: 591/2019

διαθέτει άδεια εργασίας Ν. 2518/1997, αφενός δηλώνοντας στο ΤΕΥΔ της προσφοράς τους ότι πληρούν τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 2.2.4 της διακήρυξης και αφετέρου υποβάλλοντας στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής τα αποδεικτικά μέσα των περιπτώσεων Β.3, Β.4 και Β.5, για τα οποία ζητείται ρητώς η υποβολή τους στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι, μεταξύ άλλων, τις άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού τους που θα απασχοληθεί για την εκτέλεση του έργου.

Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο κοινοτικό (ενωσιακό πλέον) δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (βλ. ΕΑ ΣτΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά.). Το ίδιο αφορά προφανώς και τη συνδρομή κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, οι οποίες προβλέπονται σε κάθε περίπτωση από τη διακήρυξη. Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζομένων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

Εν προκειμένω, η εταιρεία «.....» υπέβαλε στο φάκελο το

Αριθμός απόφασης: 591/2019

δικαιολογητικών συμμετοχής το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης της προσφοράς της. Στο υποβληθέν λοιπόν ΤΕΥΔ της προσφοράς της ΔΕΝ ΔΗΛΩΣΕ σε κανένα σημείο του ΤΕΥΔ εάν πληροί το κριτήριο επιλογής του άρθρου 2.2.4. της διακήρυξης (καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας), ήτοι ΔΕΝ ΔΗΛΩΣΕ εάν το προσωπικό ασφαλείας που διαθέτει για την εκτέλεση του έργου κατέχει τις υποχρεωτικές εν ισχύ άδειες εργασίας Ν. 2518/1997.

Επιπροσθέτως, παρέλειψε να υποβάλλει στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής της αντίγραφα των αδειών εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού που διαθέτει, αν και η διακήρυξη του υπό κρίση διαγωνισμού ρητά απαιτεί την υποβολή των αποδεικτικών μέσων για τη διαπίστωση των κριτηρίων επιλογής, ήτοι μεταξύ άλλων της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, ΚΑΙ ΣΤΟ ΦΑΚΕΛΟ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ (άρθρο 2.4.3.1. της διακήρυξης).

Σημειωτέον δε ότι τόσο η εταιρεία μας όσο και η έτερη συμμετέχουσα εταιρεία «.....» υποβάλλαμε νομίμως, εμπροθέσμως και προσηκόντως τις άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, αποδεικνύοντας αδιαμφισβήτητα ότι πληρούμε το Κριτήριο Επιλογής του άρθρου 2.2.4. της διακήρυξης.

Ως εκ τούτου η εταιρεία «.....» ΔΕΝ ΑΠΕΔΕΙΞΕ ΠΡΟΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΩΣ ότι το προσωπικό ασφαλείας που διαθέτει για την εκτέλεση του έργου κατέχει άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 και για το λόγο αυτό δεν πληροί το Κριτήριο Επιλογής του άρθρου 2.2.4. της διακήρυξης.

ΜΗ ΝΟΜΙΜΑ ΚΑΙ ΚΑΤΑ ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΑΠΑΙΤΗΣΗΣ Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ «.....» ΠΑΡΕΛΕΙΨΕ ΝΑ ΥΠΟΒΑΛΕΙ ΑΔΕΙΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Ν. 2518/1997 ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΠΟΥ ΔΙΑΘΕΤΕΙ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ, ΑΝ ΚΑΙ ΤΟ ΑΠΑΙΤΕΙ ΥΠΟΧΡΕΩΤΙΚΑ ΚΑΙ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ Η ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΣΤΟ ΦΑΚΕΛΟ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

Διότι η εταιρεία «.....» παρέλειψε να υποβάλλει τις άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού ασφαλείας που θα διαθέσει για την εκτέλεση του υπό ανάθεση έργου στο φάκελο της τεχνικής της προσφοράς, ΑΝ ΚΑΙ ο φάκελος τεχνικής προσφοράς ΟΦΕΙΛΕ ΥΠΟΧΡΕΩΤΙΚΑ ΚΑΙ ΕΠΙ

Αριθμός απόφασης: 591/2019

ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα και δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Παράρτημα Ι των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, ήτοι μεταξύ άλλων και τις άδειες εργασίας εν ισχύ Ν. 2518/1997 του προσωπικού εκτέλεσης του υπό ανάθεση έργου.

Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» σελίδα 26 της διακήρυξης ορίζεται επί λέξει το εξής:

«...2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα»

Σύμφωνα δε με το άρθρο 3 ΜΕΡΟΣ Α΄ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι σελίδα 43-44 της διακήρυξης προβλέπεται επί λέξει το εξής: «...Το προσωπικό φύλαξης που θα διατεθεί στην ΙΦΕΤ Α.Ε. θα πρέπει να έχει: α) Προϋπηρεσία τουλάχιστον τριών (3) ετών... ..δ) Το προσωπικό φύλαξης να διαθέτει την απαιτούμενη άδεια εργασίας, όπως απαιτεί ο Ν. 2518/97, που ορίζει τους κανόνες λειτουργίας των ιδιωτικών εταιρειών παροχής υπηρεσιών φύλαξης.»

Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» σελίδα 16 της διακήρυξης προβλέπεται επί λέξει το εξής:

«...Το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση του Έργου θα κατέχει εν ισχύ άδεια εργασίας που προβλέπεται από το Νόμο 2518/97.»

Από την παραπάνω ρητή διάταξη της διακήρυξης, προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες οφείλουν επί ποινή αποκλεισμού να υποβάλλουν υποχρεωτικά τις προβλεπόμενες άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού που διαθέτουν για την εκτέλεση του έργου στο φάκελο της τεχνικής τους προσφοράς, δεδομένου ότι, όπως ορίζει ρητά το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, η τεχνική προσφορά των συμμετεχόντων πρέπει υποχρεωτικά να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα και δικαιολογητικά που αναφέρονται στο

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Παράρτημα Ι των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης.

Στις Τεχνικές προδιαγραφές δε της διακήρυξης υφίσταται ρητά η απαίτηση για το προσωπικό ασφαλείας των συμμετεχόντων που θα χρησιμοποιηθεί για την εκτέλεση του έργου, το οποίο θα πρέπει να κατέχει εν ισχύ άδεια εργασίας που προβλέπεται από το Νόμο 2518/1997.

Εξάλλου στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια του υποψηφίου και χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή στα έγγραφα της σύμβασης, περιγράφοντας ακριβώς τον τρόπο που οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης. Στις περιπτώσεις που υπάρχει υπόδειγμα τεχνικής προσφοράς-φύλλο συμμόρφωσης ή άλλο περιγραφικό έγγραφο της διακήρυξης, στο σημείο αυτό θα πρέπει να γίνεται σχετική παραπομπή με αναφορά στον τρόπο πρόσβασης σε έντυπη ή σε ηλεκτρονική μορφή (βλ. σελ. 894 Ε. Βλάχου «Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο, Τόμος Ι).

Στην προκειμένη περίπτωση, η ως άνω εταιρεία «.....», δεν έχει υποβάλει τις προβλεπόμενες άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς της.

Το γεγονός αυτό αποτελεί παραβίαση απαράβατων επί ποινή αποκλεισμού όρων της Διακήρυξης, καθώς και της αρχής της τυπικότητας που διέπει του δημόσιους διαγωνισμούς και για το λόγο αυτό όφειλε η αναθέτουσα αρχή, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να αποκλείσει την εταιρεία αυτή λόγω παράβασης όρων, που έχει θέσει η διακήρυξη, επί ποινή απόρριψης προσφοράς.

Σημειωτέον δε ότι τόσο η εταιρεία μας όσο και η έτερη συμμετέχουσα εταιρεία «.....» υποβάλλαμε νομίμως, εμπροθέσμως και προσηκόντως τις άδειες εργασίας Ν. 2518/1997 του προσωπικού που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς μας.

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Εξάλλου, οποιαδήποτε άλλη ερμηνεία των ρητών απαιτήσεων της διακήρυξης και της νομοθεσίας, έρχεται σε ευθεία αντίθεση με το νόμο και με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς και η οποία επιβάλλει τη στενή ερμηνεία των όρων της διακήρυξης (πρβλ. Ε.Α. Σ.Τ.Ε 1260/2008, 817/2008, 1229/2007 και 26/2007).

Διότι, κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, επιβάλλεται για λόγους ασφάλειας, διαφάνειας και ισότητας όλοι οι όροι της Διακήρυξης να ερμηνεύονται στενά και τυπικά, χωρίς περιθώρια διασταλτικής ερμηνείας και ιδιαίτερα ερμηνείας που έρχεται σε ευθεία αντίθεση με το γράμμα της Διακήρυξης.

Εξάλλου, η υποβολή του παραπάνω δικαιολογητικού της τεχνικής προσφοράς τίθεται από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού.

Η δε Αναθέτουσα Αρχή δεσμεύεται πλήρως από τους όρους της Διακήρυξης, όπως επιτάσσουν οι αρχές της διαφάνειας και της ισότητας που διέπουν κάθε διαγωνισμό (ΕΑ ΣΤΕ 378/2009) και για το λόγο αυτό όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της παραπάνω εταιρείας.

Ως εκ τούτου μη νόμιμα και κατά παράβαση της Διακήρυξης, που διέπει τον υπό κρίση διαγωνισμό έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «.....» και γι' αυτό το λόγο θα πρέπει να ακυρωθεί, άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος κατά το οποίο μη νόμιμα κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «.....». [...].».

16. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις από 21-02-2019 απόψεις της ισχυρίζεται αυτολεξεί ότι: «[...] 5. Με την προσφυγή της η εταιρεία υποστηρίζει ότι μη νόμιμα έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, καθώς σύμφωνα με αυτή, η εν λόγω εταιρεία δεν αποδεικνύει προαποδεικτικά ότι πληροί τα κριτήρια του άρθρου 2.2.4 περί καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας καθώς δεν δήλωσε στο ΤΕΥΔ της προσφοράς της, αν το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιήσει διαθέτει την άδεια εργασία του ν.2518/1997, ενώ περαιτέρω δεν προσκόμισε τη σχετική άδεια. Ωστόσο, οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι καθώς βασίζονται σε εσφαλμένη ερμηνεία των διατάξεων της διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 591/2019

6. Ειδικότερα, στο άρθρο 2.2.9.1 της διακήρυξης με τίτλο «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» ορίζεται ότι: [...] «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. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 [...]».

7. Σύμφωνα με το άρθρο 3.2 περί των δικαιολογητικών κατακύρωσης «μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής [...]».

8. Στο δε άρθρο 2.2.4 με τίτλο «Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» προβλέπεται ότι «[...] Επίσης οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν : Επικυρωμένο αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας λειτουργίας επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, ν. 2518/1997 [ΦΕΚ Α' 164/21-8-1997], όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει και των τυχόν ανανεώσεών της, για τους ημεδαπούς διαγωνιζόμενους [...] Το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση του Έργου θα κατέχει εν ισχύ άδεια εργασίας που προβλέπεται από το Νόμο 2518/97 [...]».

9. Συνεπώς, από το συνδυασμό των ανωτέρω προκύπτει ότι, η συνδρομή των κριτηρίων επιλογής (μεταξύ των οποίων και το κριτήριο της καταλληλότητας) κατά το στάδιο υποβολής προσφορών και κατά το στάδιο

Αριθμός απόφασης: 591/2019

αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, αρκεί να προκύπτει εκ της οικείας δηλώσεως στο ΤΕΥΔ που προσκομίζεται ως δικαιολογητικό συμμετοχής, εν είδει προκαταρκτικής και προσωρινής αποδείξεως, η δε συνδρομή αυτή επιβεβαιώνεται και αποδεικνύεται πλήρως και οριστικώς, μόνο εφόσον ο μετέχων καταστεί προσωρινός ανάδοχος, όταν και καλείται να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακυρώσεώς του, ώστε να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός σε αυτόν και να καταστεί οριστικός ανάδοχος.

10. Εν προκειμένω, στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (εφεξής ΤΕΥΔ) του επίμαχου διαγωνισμού και στο μέρος IV: Κριτήρια Επιλογής και δη στο Α:

Καταλληλότητα αναφέρεται ότι οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς οφείλουν να συμπληρώσουν το σχετικό πεδίο με τίτλο «Καταλληλότητα» σύμφωνα με το οποίο «Για συμβάσεις υπηρεσιών: Χρειάζεται ειδική έγκριση ή να είναι ο οικονομικός φορέας μέλος συγκεκριμένου οργανισμού για να έχει τη δυνατότητα να παράσχει τις σχετικές υπηρεσίες στη χώρα εγκατάστασής του». Εν προκειμένω, η εταιρεία δήλωσε στο σχετικό πεδίο του ΤΕΥΔ ότι «[...] Χρειάζεται άδεια λειτουργίας ιδιωτικής επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας από το Υπουργείο Εσωτερικών και ειδικότερα από το αρχηγείο της Ελληνικής Αστυνομίας. Η διαθέτει την εν λόγω άδεια και μπορεί να την προσκομίσει», με αποτέλεσμα να πληρούται εκ μέρους του συμμετέχοντος το κριτήριο της καταλληλότητας προς την παροχή των υπηρεσιών ασφαλείας.

11. Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης με τίτλο Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και δη στην παράγραφο 1.1., προβλέπεται ότι προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, ο οικονομικός φορέας απαιτείται να υποβάλει «[...] Υπεύθυνη Δήλωση του Ν.1599/86 όπου θα αναφέρει ότι θα εκτελέσει τη σύμβαση, εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος, με το ζητούμενο από τη Διακήρυξη προσωπικό, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, αναφέροντας τον αριθμό και την ειδικότητα του προσωπικού που θα απασχολήσει. Η παρούσα υπεύθυνη δήλωση υποβάλλεται από κάθε συμμετέχοντα ή από την ένωση ως σύνολο [...]». Εν προκειμένω, η εταιρεία κατέθεσε την από 1.3.2019 υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι «Η ως άνω εταιρεία θα εκτελέσει τη σύμβαση, εφόσον αναδειχθεί Ανάδοχος, με το ζητούμενο από τη Διακήρυξη προσωπικό

Αριθμός απόφασης: 591/2019

σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης και θα απασχολήσει το ακόλουθο προσωπικό: Δέκα (10) άτομα με την ιδιότητα του Φύλακα Ασφαλείας και Ένα (1) άτομο με την ιδιότητα του Επόπτη Ασφαλείας, ο οποίος θα ελέγχει και θα υποστηρίζει το έργο των φυλάκων».

12. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η εταιρεία συμπλήρωσε ορθώς τόσο το ΤΕΥΔ όσο και την υπεύθυνη δήλωση που απαιτεί το άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης, με αποτέλεσμα να καθίσταται νόμιμη η συμμετοχή της στο διαγωνισμό.

13. Εξάλλου, στο άρθρο «2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και συγκεκριμένα στην παρ. 1 αυτού αναφέρονται τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομισθούν από τους υποψήφιους στο φάκελο δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά, σύμφωνα με το οποίο «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/201679, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα II), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης, γ) τα αποδεικτικά μέσα - δικαιολογητικά των περ. Β.3, Β.4 και Β.5 της παραγράφου 2.2.9.2. δ) τα ασφαλιστήρια συμβόλαια όπως αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.5 [...]».

Από το συνδυασμό των ανωτέρω, προκύπτει ότι έκαστη συμμετέχουσα όφειλε να προσκομίσει προαποδεικτικά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 2.4.3 δικαιολογητικά ήτοι: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), β) εγγύηση συμμετοχής, γ) τα αποδεικτικά μέσα – δικαιολογητικά των περ. Β.3, Β.4 και Β.5 της παρ. 2.2.9.2. και δ) τα ασφαλιστήρια συμβόλαια της παρ. 2.2.5.

14. Η δε σχετική άδεια λειτουργίας επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, ν. 2518/1997, η οποία αποτελεί δικαιολογητικό επί ποινή αποκλεισμού εξετάζεται κατά το στάδιο της αξιολόγησης δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 591/2019

κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του αναδόχου και όχι κατά το στάδιο της αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς, όπως εσφαλμένα θεωρεί η προσφεύγουσα.

15. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, η συμπλήρωση του ΤΕΥΔ αντικαθιστά την υποχρέωση προσκόμισης κατά το προαποδεικτικό στάδιο των σχετικών δικαιολογητικών και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Κατά συνέπεια, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν, κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, και την παράλληλη υποβολή των σχετικών πιστοποιητικών/δικαιολογητικών, διότι με τον τρόπο αυτό παρακάμπτεται ο ως άνω κανόνας της προαπόδειξης, που εισάγει ο ν. 4412/2016, με την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ και προκαλείται πρόσθετο διοικητικό βάρος στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων. Εξάλλου, το γεγονός ότι η προσφεύγουσα και η συμμετέχουσα εταιρεία «.....» προσκόμισαν τις άδειες εργασίας του ν. 2518/97 του προσωπικού δεν ασκεί καμία επιρροή, καθώς το σχετικό δικαιολογητικό κατατίθεται όπως προκύπτει από τα ανωτέρω κατά το στάδιο της οριστικής κατακύρωσης.

16. Για τους λόγους αυτούς αιτούμαστε την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής ως αβάσιμης».

17. Επειδή η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: «[.....] III. ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΥΠΟ ΚΡΙΣΗ ΑΙΤΗΣΕΩΣ:

Επί των επιμέρους Αιτιάσεων της κρινομένης Προδικαστικής Προσφυγής καθ' ημών επαγόμεθα τα ακόλουθα:

Αναφορικά με τους δύο αρθρούμενους λόγους Προσφυγής καθ' ημών αντικρούουμε τούτους έναν προς έναν. Ισχυρίζεται (σκοπίμως ή άθελά της) η Προσφεύγουσα ότι δεν αποδεικνύουμε «ΠΡΟΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ τα σχετικά κριτήρια επιλογής του άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης περί καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας».

Αφετηριακή η σύγχυση στην κρινομένη Προσφυγή περί των ημετέρων «παραλείψεων»- τις οποίες μετ' εντάσεως αρνούμεθα- και τις οποίες μάλιστα η Προσφεύγουσα «εξοπλίζει» και με πρόβλεψη αποκλεισμού από το επόμενο

Αριθμός απόφασης: 591/2019

στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, παρερμηνεύοντας σκοπίμως ή άθελά της τις προβλέψεις του άρθρου 2.2.3. της Διακήρυξης, όπου γίνεται περιοριστικά ρητή μνεία των λόγων αποκλεισμού και από την απλή ανάγνωση του οποίου διαπιστώνει κανείς ότι ακόμη και αν υφίσταντο οι αποδιδόμενες «ελλείψεις» στην παρούσα φάση δεν συνιστούν λόγο αποκλεισμού.

Εις τον πρώτο λόγο, ισχυρίζεται η Προσφεύγουσα απολύτως αβάσιμα, αυθαίρετα και εσφαλμένα ότι «δεν δηλώθηκε στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), αν το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί για την εκτέλεση του δημοπρατούμενου έργου υπ' αυτής διαθέτει άδεια εργασίας Ν. 2518/1997 εν ισχύ» και τούτο κατά την Προσφεύγουσα κατά παράβαση του άρθρου 2.2.9 της Διακήρυξης και του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016.

Σφάλει η Προσφεύγουσα ως εξηγείται ακολούθως:

Στο άρθρο 2.2.4 της Διακήρυξης γίνεται μνεία των κριτηρίων καταλληλόλητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας και βάσει του εν λόγω άρθρου ο υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει τα εκεί αναφερόμενα προσόντα, όπως δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας αποδεικνυόμενη από την εγγραφή του σε ένα επαγγελματικό ή εμπορικό μητρώο, να έχει εν ισχύ Άδεια λειτουργίας επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας Ν. 2518/1997 και τέλος το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί στο δημοπρατούμενο έργο υπ' αυτού να κατέχει εν ισχύ άδεια εργασίας του ιδίου ανωτέρω νόμου. Στο εν λόγω άρθρο επίσης μνημονεύεται εάν πρόκειται για ημεδαπό ή αλλοδαπό ανάδοχο και κάποιες διαφοροποιήσεις σχετικά με την απόδειξη των κριτηρίων της καταλληλόλητας αυτής.

Ο νομοθέτης με τον πρόσφατο Ν. 4412/2016 -που είναι και εφαρμοστέος και στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία- έθεσε τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής οικονομικών φορέων σε μία δημόσια διαγωνιστική διαδικασία και επιμέρισε σε φάσεις τον έλεγχο του δικαιώματος συμμετοχής των οικονομικών φορέων και συγκεκριμένα στην φάση της υποβολής της προσφοράς, στην φάση της υποβολής των δικαιολογητικών και στην φάση της σύναψης της σύμβασης. Την αυτή διάκριση υιοθέτησε και η Διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής στο άρθρο 2.2.9.2 αυτής.

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Στην φάση λοιπόν της υποβολής της προσφοράς η Διακήρυξη και ο νομοθέτης δια την ΠΡΟΚΑΤΑΡΚΤΙΚΗ ΑΠΟΔΕΙΞΗ των ικανοτήτων, ιδιοτήτων και καταλληλότητας των υποψηφίων, προέβλεψαν ρητά στο άρθρο 2.2.9.2 αυτής με αναφορά και στο άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 επί λέξει ότι «προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν ευρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και 6) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 ΤΕΥΔ, σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην Διακήρυξη Παράρτημα ΙΙ (σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ. 2 του ν. 4412/2016 «το Τ.Ε.Υ.Δ. 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 μεταξύ άλλων ότι ο εν λόγω φορέας δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν από την συμμετοχή τους σε διαγωνιστική διαδικασία»), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη Υπεύθυνη Δήλωση με τις συνέπειες του ν. 1599/1986»(δηλαδή οποιαδήποτε ανακριβής και ψευδής πληροφορία και δήλωση που αυτό περιλαμβάνει επισύρει την ποινική καταδίωξη και φυλάκιση του δηλούντος και υπογράφοντος). Στο σώμα του ΤΕΥΔ είναι προσυμπληρωμένες οι ερωτήσεις και απαιτήσεις προς συμπλήρωση και ο συντάκτης τούτου στο έγγραφο αυτό έχει συνοψίσει το σύνολο των ερωτημάτων που απαντούν σε ότι η εμπειρία στην Ευρωπαϊκή Ένωση απαιτεί για να θεωρηθεί ικανός, κατάλληλος και κατέχων τα ποιοτικά εκείνα κριτήρια και χαρακτηριστικά για την ανάληψη και εκτέλεση ενός δημοσίου έργου προμήθειας ή υπηρεσιών. Τα πεδία είναι συγκεκριμένα και στο ΤΕΥΔ δεν απαιτείται η μνεία και αναφορά στα προσόντα (αδειοδοτικά ή άλλα) του προσωπικού ασφαλείας που θα διατεθεί υπό του αναδόχου εάν και εφόσον του ανατεθεί το έργο.

Και αφού το ΤΕΥΔ δεν προβλέπει κάτι τέτοιο πώς η Αναθέτουσα Αρχή δια της Διακηρύξεως διασφάλιζε προαποδεικτικά την «καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» των υποψηφίων αναδοχών σε σχέση με το στο άρθρο 2.2.4 εκεί τιθέμενο κριτήριο αυτών ήτοι το κριτήριο ότι το

Αριθμός απόφασης: 591/2019

προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιήσει θα κατέχει άδεια εργασίας του Ν. 2518/1997; Στο άρθρο 2.2.6 με τον τίτλο «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα» της Διακήρυξης σύμφωνα με την οποία «ο οικονομικός φορέας απαιτείται να διαθέτει ικανοποιητική τεχνική ικανότητα, δηλαδή γνώση και εμπειρία, σχετική με τις ζητούμενες υπηρεσίες και ότι οφείλει να αποδείξει την ως άνω ελάχιστη προϋπόθεση συμμετοχής αναζητεί ως στοιχείο τεκμηρίωσης την στο άρθρο 2.2.6.1.1 Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986, όπου ο υποψήφιος θα δηλώνει ότι θα εκτελέσει την σύμβαση εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος, με το ζητούμενο από την Διακήρυξη προσωπικό, σύμφωνα με ης τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, αναφέροντας τον αριθμό και την ειδικότητα του προσωπικού που θα απασχολήσει. Στην εν λόγω Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986, η οποία επισύρει τις γνωστές ποινικές κυρώσεις και η οποία κατατίθεται προαποδεικτικώς στην προσφορά των υποψηφίων, δηλοποιείται με σαφήνεια ότι το προσωπικό που θα διατεθεί θα είναι το ζητούμενο από την Διακήρυξη, δηλαδή το αδειοδοτημένο για εργασία κατά Ν. 2518/1997 κατά την πρόβλεψη του σχετικού κριτηρίου άρθρου 2.2.4 της Διακήρυξης.

Ούτω λοιπόν η Παρεμβαίνουσα με την ορθή και καθόλα πλήρη σύνταξη του υποβληθέντος ΤΕΥΔ και την αμέσως κατωτέρω από 1/3/2019 συνημμένη Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 προαποδεικτικώς κάλυψε εις τον μέγιστον βαθμό τα αποδεικτέα στην φάση της προσφοράς και της αξιολόγησης αυτής. Παρατίθεται κατωτέρω η υπόψιν Υπεύθυνη Δήλωση αυτούσια: [ακολουθεί η υπεύθυνη δήλωση]

Πέραν της ανωτέρω Υπεύθυνης Δηλώσεως περί δέσμευσης της εταιρείας μας για διάθεση του κατάλληλου προσωπικού ασφαλείας, ήτοι του αδειοδοτημένου για εργασία κατά Ν. 2518/1997 ως αυτός ισχύει σήμερα, η εταιρεία μας υπέβαλε και τα κάτωθι αποδεικτικά μέσα - δικαιολογητικά συμμετοχής:

α) Την από 1/3/2019 Υπεύθυνη Δήλωση περί αποδοχής των όρων της Διακήρυξης και των Τεχνικών Προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι αυτής, η οποία παρατίθεται αυτούσια κατωτέρω : [ακολουθεί η υπεύθυνη δήλωση]

β) Την από Μαρτίου 2019 Τεχνική Προσφορά της εταιρείας μας («Απαιτήσεις/Τεχνικές Προδιαγραφές») στην οποία μνημονεύεται επί λέξει:

Αριθμός απόφασης: 591/2019

«Ότι το προσωπικό φύλαξης θα διαθέτει την απαιτούμενη άδεια εργασίας, όπως απαιτεί ο Ν. 2518/97, που ορίζει τους κανόνες λειτουργίας των ιδιωτικών εταιρειών παροχής υπηρεσιών φύλαξης».

Εξ όλων των ανωτέρω με περισσή ενάργεια αποδεικνύεται το αβάσιμο, το αναληθές και το καταχρηστικό του πρώτου λόγου της Προσφεύγουσας, ο οποίος είναι απορριπτέος.

Δευτερευόντως στην δεύτερη αυθαιρέτους, αβασίμως και καταχρηστικώς αποδιδόμενη ημετέρα «έλλειψη» της Προδικαστικής Προσφυγής ότι δηλαδή «δεν συμπεριελήφθησαν στον Φάκελο Προσφοράς της εταιρείας μας οι άδειες εργασίας του Ν. 2518/1997 για το προσωπικό που θα διατεθεί για την εκτέλεση του δημοπρατούμενου έργου» και μάλιστα τούτο επί ποινή αποκλεισμού, επαγόμεθα τα ακόλουθα:

Κατά το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης μετά την αξιολόγηση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο όπως εντός είκοσι (20) ημερών από την σχετική ειδοποίησή του, να προσκομίσει πρωτότυπα ή αντίγραφα ΟΛΩΝ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ που περιγράφονται στο άρθρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης ως αποδεικτικά στοιχεία για την μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3 της Διακήρυξης καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 2.2.4 έως 2.2.8 αυτής. Αβίαστα προκύπτει λοιπόν ότι οι άδειες εργασίας του προσωπικού ασφαλείας που εκδίδονται βάσει του Ν. 2518/1997 ΠΡΟΣΚΟΜΙΖΟΝΤΑΙ εν πρωτοτύπω ή εν αντιγράφω στην φάση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου !!! και εάν διαπιστωθεί ότι τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά 3.2 iii) δεν αποδεικνύουν τα αποδεικτέα των άρθρων 2.2.3 και 2.2.4 - 2.2.8 της Διακήρυξης, τότε απορρίπτεται η προσφορά το προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον επόμενο υποψήφιο. Στο ίδιο άρθρο προβλέπεται ότι η διαδικασία ελέγχου των εν λόγω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με την σύνταξη πρακτικού κλπ και τελικά με την επικύρωση της απόφασης κατακύρωσης.

Εις επίρρωση όλων των ανωτέρω, ότι δηλαδή οι εν λόγω άδειες εργασίας του Ν. 2518/1997 του προσωπικού ασφαλείας χωρίς καμία αμφιβολία προσκομίζονται ΜΟΝΟ στην φάση της υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, προσέρχεται και η αναζητούμενη στο άρθρο 2.2.6.2.2

Αριθμός απόφασης: 591/2019

της Διακήρυξης προσκομιστέα βεβαίωση κατά την υπογραφή της σύμβασης !!! υπό του αναδόχου «ότι το προσωπικό που θα απασχολήσει διαθέτει λευκό ποινικό μητρώο». Δηλαδή άλλο ένα ποιοτικό κριτήριο αποδεικνύεται με δικαιολογητικό προσκομιζόμενο στην πιο χρονικά υστάτη φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας, δηλαδή στην υπογραφή της σύμβασης !!! και μάλιστα στην παρούσα περίπτωση συντρέχει και συμπίπτει η άδεια εργασίας του Ν. 2518/1997 με το λευκό ποινικό μητρώο, διότι εργαζόμενος στον χώρο security χωρίς λευκό ποινικό μητρώο δεν λαμβάνει άδεια εργασίας !!!

Τέλος, στην κρινομένη Προδικαστική Προσφυγή, η Προσφεύγουσα σε σύγχυση και στο πάθος της να «τεκμηριώσει» την υποτιθέμενη ανωτέρω ημετέρα «έλλειψη» και σε άλλα άρθρα της Διακήρυξης π.χ. 2.4.3.1 και 2.4.3.2 αυτής - προβαίνει σε αλυσιτελείς συλλογισμούς και παρέλκει η σοβαρή αντίκρουση τούτων προς αποφυγή καταταλαιπώρησής σας. Αν ίσχυαν όσα η Προσφεύγουσα επικαλείται σε σχέση με τα προσκομιστέα δικαιολογητικά τότε άλλη θα ήταν η διαγωνιστική διαδικασία, δεν θα ίσχυε η υπόψιν υπ' αριθμ. 11616 Διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής ΙΦΕΤ ΑΕ, άλλος θα ήταν ο εφαρμοστέος νόμος περί δημοσίων συμβάσεων και όχι ο Ν. 4412/2016 και φυσικά δεν μπορεί να αποτελεί επιχείρημα ότι εκείνη έβαλε τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά σε λάθος φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας και ως εκ τούτου όποιος συνυποψήφιος δεν το έπραξε πρέπει να αποκλεισθεί.

Μία διαφορετική ερμηνεία των δεσμευτικών κανόνων - όπως ανεπιτυχώς επιχειρεί η Προσφεύγουσα με την εκδικαζόμενη Προσφυγή - θα αντέτρεπε την νεοεισαχθείσα και εφαρμοζόμενη φιλοσοφία και πρακτική του Ν. 4412/2016 αφού θα έπρεπε να υποβάλλουμε όλοι οι συμμετέχοντες κατά την προκαταρκτική φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας και ΟΛΑ τα δικαιολογητικά του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, δηλαδή ουσία το σύνολο και θα επανερχόμασταν στο καθεστώς πριν από την εφαρμογή του εν λόγω Νόμου, ο οποίος νομοθετήθηκε για κάνει πιο ευέλικτες τις δημόσιες διαγωνιστικές διαδικασίες. Και τέλος εάν ορθή ήταν η προσέγγιση της Προσφεύγουσας, τότε και εκείνη θα έπρεπε να έχει προσκομίσει σωρεία δικαιολογητικών εγγράφων για να καλύψει τις απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης στην προαποδεικτική φάση και δεν το έχει πράξει.

Εξ όλων των ανωτέρω με περισσή ενάργεια αποδεικνύεται το αβάσιμο, το αναληθές και το καταχρηστικό του πρώτου λόγου της Προσφεύγουσας, ο

Αριθμός απόφασης: 591/2019

οποίος είναι απορριπτέος και ουδείς λόγος στοιχειοθετείται προς απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας μας και αποκλεισμού μας από την επόμενη φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας [...].».

19. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως: [...]β) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...]».

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.4412/2016: «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. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό.

Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού.

Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων που εκδίδεται μετά από γνώμη του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος ή με κοινή απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, που εκδίδεται μετά από γνώμη επιτροπής που συστήνουν και στην οποία εκπροσωπούνται τα οικεία επαγγελματικά επιμελητήρια, προσδιορίζεται το αντικείμενο κάθε κατηγορίας μελέτης του Παραρτήματος I του Προσαρτήματος Γ'. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται η αντιστοιχία κάθε κατηγορίας μελέτης με το επιστημονικό πεδίο απασχόλησης των εγγεγραμμένων στο «Μητρώο Μελετητών», καθώς και στο «Μητρώο Γραφείων Μελετών» του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με γνώμονα την εφαρμογή του Κανονισμού ΕΚ

Αριθμός απόφασης: 591/2019

2195/2002. Με όμοια απόφαση μπορούν να διαιρούνται ή ενοποποιούνται εν γένει οι παραπάνω κατηγορίες. [...]

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους.

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν.4412/2016: «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,

Αριθμός απόφασης: 591/2019

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, 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 ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

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,

Αριθμός απόφασης: 591/2019

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, 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 παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή.

4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986.

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.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82.

6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο

Αριθμός απόφασης: 591/2019

που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής.

Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά.

Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών.

7. Η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, διαθέτει και ενημερώνει στο e-Certis πλήρη κατάλογο των βάσεων δεδομένων, οι οποίες περιλαμβάνουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών μελών. Κατόπιν αιτήσεως, η εν λόγω Γενική Διεύθυνση κοινοποιεί στα λοιπά κράτη-μέλη και στην Αρχή κάθε πληροφορία που αφορά τις βάσεις δεδομένων του παρόντος άρθρου».

23. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 Λόγοι απόρριψης προσφορών, του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 591/2019

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.[...].».

24. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «[...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

25. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία

Αριθμός απόφασης: 591/2019

υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας [...].

26. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

27. Επειδή στο άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

Αριθμός απόφασης: 591/2019

28. Επειδή σύμφωνα με τον Ν.2518/1997 «Προϋποθέσεις λειτουργίας ιδιωτικών επιχειρήσεων παροχής υπηρεσιών ασφαλείας. Προσόντα και υποχρεώσεις του προσωπικού αυτών και άλλες διατάξεις» ορίζεται ότι: «[.....] Άρθρο 2 Άδεια - Προϋποθέσεις

1. Επιχειρήσεις που ασκούν δραστηριότητες της παρ. 1 του άρθρου 1 απαιτείται να κατέχουν ειδική προς τούτο άδεια λειτουργίας, η οποία εκδίδεται από τον Προϊστάμενο του Επιτελείου του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας, ύστερα από γνώμη τριμελούς επιτροπής, που αποτελείται από έναν Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, οριζόμενο με τον, επίσης Πάρεδρο, αναπληρωτή του από τον Πρόεδρο του ΝΣΚ, τον Τμηματάρχη του Τμήματος Αντιμετώπισης του Εγκλήματος της Διεύθυνσης Δημόσιας Ασφάλειας και τον Τμηματάρχη του Τμήματος Όπλων και Εκρηκτικών της Διεύθυνσης Κρατικής Ασφάλειας του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας ή τον νόμιμο αναπληρωτή τους, εφόσον συντρέχουν στο πρόσωπο του αιτούντος οι ακόλουθες προϋποθέσεις: α. είναι Έλληνας πολίτης ή ομογενής ή πολίτης χώρας - μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης, εφόσον για τον τελευταίο δεν συντρέχει κώλυμα δημόσιας τάξης ή δημόσιας ασφαλείας ή δημόσιας υγείας,

β. έχει συμπληρώσει το 18ο έτος της ηλικίας του,

γ. δεν έχει καταδικασθεί αμετάκλητα σε οποιαδήποτε ποινή για τα εγκλήματα ανυποταξίας, λιποταξίας, προσβολών του πολιτεύματος, προδοσίας της Χώρας, προσβολών κατά της ελεύθερης άσκησης των πολιτικών δικαιωμάτων, προσβολών κατά της πολιτειακής εξουσίας, κατά της γενετήσιας ελευθερίας και οικονομικής εκμετάλλευσης της γενετήσιας ζωής, εγκληματικής οργάνωσης, τρομοκρατικών πράξεων, παραχάραξης, κιβδηλείας, πλαστογραφίας, απιστίας περί την υπηρεσία, παραβίασης του απορρήτου των τηλεφωνημάτων και της προφορικής συνομιλίας, κλοπής, υπεξαίρεσης, εκβίασης, απάτης, απιστίας, δωροδοκίας ή δωροληψίας, καταπίεσης, ναρκωτικών, ζωοκλοπής, λαθρεμπορίας και περί όπλων και εκρηκτικών υλών, ανεξάρτητα αν η καταδίκη αυτή αναγράφεται ή όχι στο ποινικό μητρώο του αιτούντος,

δ. δεν έχει καταδικαστεί αμετάκλητα σε στερητική της ελευθερίας ποινή ανώτερη των έξι (6) μηνών για έγκλημα του άρθρου 7 αυτού του νόμου και για κάθε έγκλημα που τελέσθηκε με δόλο,

Αριθμός απόφασης: 591/2019

ε. δεν κρατείται προσωρινά ή δεν έχει παραπεμφθεί αμετάκλητα σε δίκη για κακούργημα ή για αδίκημα της περίπτωσης γ' ή δεν έχει καταδικασθεί έστω και με οριστική απόφαση για κακούργημα ή για αδίκημα της περίπτωσης γ'. Το κώλυμα αυτό ισχύει μέχρις ότου εκδοθεί αμετάκλητη απαλλακτική απόφαση,

στ. δεν έχει στερηθεί των πολιτικών δικαιωμάτων του, έστω και εάν έχει λήξει ο χρόνος που ορίστηκε για τη στέρηση τους,

ζ. δεν τελεί υπό δικαστική συμπαράσταση,

η. δεν έχει απολυθεί από δημόσια υπηρεσία για πειθαρχικό παράπτωμα σχετικό με τα αδικήματα της περίπτωσης γ' της παρούσας παραγράφου,

θ. δεν είναι κατασκευαστής ή έμπορος όπλων, πυρομαχικών ή εκρηκτικών υλών και

ι. δεν πάσχει από οποιασδήποτε μορφής ψυχική νόσο και δεν είναι χρήστης ναρκωτικών ουσιών.

2. Εφόσον η αίτηση για χορήγηση άδειας αφορά εταιρεία, η άδεια εκδίδεται στο όνομα του νομικού προσώπου. Προκειμένου για ανώνυμες εταιρείες, οι προϋποθέσεις της προηγούμενης παραγράφου απαιτείται να συντρέχουν στο πρόσωπο ενός εκάστου των μελών του Δ.Σ. και των εκπροσώπων αυτών, καθώς και όσων εκ των μετόχων κατέχουν ή αποκτούν μετοχές που αντιπροσωπεύουν ποσοστό τουλάχιστον δεκαπέντε τοις εκατό (15%) του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας. Όλες οι μετοχές των εταιρειών αυτών είναι υποχρεωτικά ονομαστικές. Οι ίδιες ως άνω προϋποθέσεις απαιτείται να συντρέχουν και στο πρόσωπο ενός εκάστου των μελών του Δ.Σ. και των εκπροσώπων εταιρείας, η οποία είναι μέτοχος σε ποσοστό τουλάχιστον δεκαπέντε τοις εκατό (15%) του μετοχικού κεφαλαίου της ανώνυμης εταιρείας παροχής υπηρεσιών ασφαλείας. Προκειμένου για εταιρείες περιορισμένης ευθύνης και για ομόρρυθμες ή ετερόρρυθμες εταιρείες, οι ως άνω προϋποθέσεις πρέπει να συντρέχουν στο πρόσωπο ενός εκάστου των εταίρων και διαχειριστών αυτών, καθώς και των μελών του Δ.Σ. και των εκπροσώπων οποιασδήποτε μορφής εταιρείας που συμμετέχει σε ποσοστό τουλάχιστον δεκαπέντε τοις εκατό (15%) του κεφαλαίου των εν λόγω εταιρειών. Για κάθε αλλαγή της νομικής μορφής της εταιρείας απαιτείται έκδοση νέας άδειας.

Αριθμός απόφασης: 591/2019

3. Η ανωτέρω άδεια δεν μεταβιβάζεται, ισχύει για πέντε (5) χρόνια και ανανεώνεται για ίσο χρονικό διάστημα, εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της αρχικής χορήγησης.

4. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών καθορίζονται τα δικαιολογητικά που απαιτούνται για την έκδοση και ανανέωση της άδειας λειτουργίας, η σχετική διαδικασία και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια.

5. Οι ιδιωτικές επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών ασφαλείας μπορούν να χρησιμοποιούν στολή για το απασχολούμενο από αυτές προσωπικό ασφαλείας. Ο τύπος της στολής, που είναι ενιαίος για όλες τις επιχειρήσεις, καθορίζεται με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών και Εθνικής Άμυνας.

6. Οι επιχειρήσεις που έχουν λάβει άδεια λειτουργίας επιτρέπεται να ασκούν την επαγγελματική τους δραστηριότητα σε ολόκληρη την επικράτεια.

7. Αν απορριφθεί η αίτηση για χορήγηση ή ανανέωση άδειας λειτουργίας των επιχειρήσεων του παρόντος άρθρου, ο ενδιαφερόμενος δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του Υπαρχηγού της Ελληνικής Αστυνομίας, εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της απορριπτικής απόφασης.

Άρθρο 3 Άδεια εργασίας προσωπικού ασφαλείας

1. Το προσωπικό ασφαλείας απαιτείται να κατέχει άδεια εργασίας Α` ή Β` κατηγορίας ανάλογα με τις δραστηριότητες που πρόκειται να ασκήσει.

2. Άδεια εργασίας Α` κατηγορίας απαιτείται να κατέχει το προσωπικό των ιδιωτικών επιχειρήσεων παροχής υπηρεσιών ασφαλείας για τις δραστηριότητες των περιπτώσεων α`, β`, γ`, δ`, ε`, στ`, ζ` και η` της παραγράφου 1 του άρθρου 1, καθώς και το διοικητικό προσωπικό των επιχειρήσεων αυτών στο οποίο ανατίθεται ο σχεδιασμός και η μέριμνα για την εκτέλεση των ως άνω δραστηριοτήτων. Η άδεια αυτή απαιτείται και για το προσωπικό οποιασδήποτε επιχείρησης, στο οποίο ανατίθεται η φύλαξη και προστασία των χώρων, αγαθών και εγκαταστάσεων της ή του προσωπικού της, σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 1.

3. Άδεια εργασίας Β` κατηγορίας απαιτείται να κατέχει το προσωπικό των ιδιωτικών επιχειρήσεων παροχής υπηρεσιών ασφαλείας που ασκεί τις δραστηριότητες των περιπτώσεων θ`, ι` και ια` της παραγράφου 1 του άρθρου 1. Με την ίδια άδεια εφοδιάζεται και το διοικητικό προσωπικό των

Αριθμός απόφασης: 591/2019

επιχειρήσεων αυτών στο οποίο ανατίθεται ο σχεδιασμός και η μέριμνα για την εκτέλεση των ως άνω δραστηριοτήτων.

Ειδικά, για το προσωπικό των ιδιωτικών επιχειρήσεων παροχής υπηρεσιών ασφαλείας για τις δραστηριότητες της περίπτωσης ι, αρκεί και η άδεια εργασίας Α` κατηγορίας.

4. Για τη χορήγηση των αδειών των προηγούμενων παραγράφων ο ενδιαφερόμενος πρέπει να πληροί τις προϋποθέσεις της παραγράφου 1 του άρθρου 2 και επιπλέον να κατέχει τίτλο επαγγελματικής κατάρτισης ειδικότητας συναφούς προς την άσκηση των δραστηριοτήτων που πρόκειται να ασκήσει. Το προσωπικό των ιδιωτικών επιχειρήσεων παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, το οποίο θα φέρει όπλο για την εκτέλεση των δραστηριοτήτων σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 5, απαιτείται να έχει εκπληρώσει και τις στρατιωτικές του υποχρεώσεις.

Με κοινή απόφαση των Υπουργών Δημόσιας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη, Παιδείας και Θρησκευμάτων, Πολιτισμού και Αθλητισμού, Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας, Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων και Εθνικής Άμυνας, καθορίζονται οι τίτλοι επαγγελματικής κατάρτισης που απαιτούνται για την έκδοση των ανωτέρω αδειών εργασίας κατά κατηγορία.

5. Η άδεια εργασίας εκδίδεται από την Αστυνομική Διεύθυνση του νομού ή τη Διεύθυνση Ασφάλειας του τόπου κατοικίας του αιτούντος. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών καθορίζονται τα απαιτούμενα για κάθε κατηγορία άδειας εργασίας δικαιολογητικά, η διαδικασία έκδοσης και ανανέωσης των αδειών αυτών και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια.

6. Η άδεια εργασίας είναι προσωπική, ισχύει για πέντε (5) έτη και ανανεώνεται για ίσο, κάθε φορά, χρονικό διάστημα, εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις έκδοσης. Αν απορριφθεί η αίτηση χορήγησης ή ανανέωσης άδειας εργασίας ο αιτών δύναται να ασκήσει προσφυγή ενώπιον του οικείου Γενικού Αστυνομικού Διευθυντή, εντός ανατρεπτικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της απορριπτικής απόφασης [...].»

29. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 2.2.4 Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού.

Επίσης οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν :

Επικυρωμένο αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας λειτουργίας επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, ν. 2518/1997 [ΦΕΚ Α' 164/21-8-1997], όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει και των τυχόν ανανεώσεών της, για τους ημεδαπούς διαγωνιζόμενους. Οι αλλοδαποί υποψήφιοι θα προσκομίσουν ισοδύναμη άδεια λειτουργίας ή ισοδύναμο πιστοποιητικό των αρμοδίων αρχών της χώρας προέλευσής τους συνοδευόμενα από επίσημη μετάφραση. Σε περίπτωση που στη νομοθεσία της χώρας προέλευσης τους, δεν προβλέπεται έκδοση ισοδύναμου αδείας ή ισοδύναμου πιστοποιητικού για τις ζητούμενες υπηρεσίες, θα προσκομίζουν ένορκη βεβαίωση, ή όπου δεν υπάρχει πρόβλεψη ένορκης βεβαίωσης, υπεύθυνη δήλωση ενώπιον δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή του αρμόδιου επαγγελματικού φορέα της χώρας προέλευσής του ότι δεν προβλέπεται έκδοση αδείας για τις ζητούμενες υπηρεσίες.

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση του Έργου θα κατέχει εν ισχύ άδεια εργασίας που προβλέπεται από το Νόμο 2518/97.[...]

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται

1. Να διαθέτει ικανοποιητική τεχνική ικανότητα, δηλαδή γνώση και εμπειρία, σχετική με τις ζητούμενες υπηρεσίες. Ο Υποψήφιος Ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την ανωτέρω ελάχιστη προϋπόθεση συμμετοχής, καταθέτοντας τα ακόλουθα στοιχεία τεκμηρίωσης: 1.1. Να υποβάλει Υπεύθυνη Δήλωση του Ν.1599/86 όπου θα αναφέρει ότι θα εκτελέσει τη σύμβαση, εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος, με το ζητούμενο από τη Διακήρυξη προσωπικό, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, αναφέροντας τον αριθμό και την ειδικότητα του προσωπικού που θα απασχολήσει Η παρούσα υπεύθυνη δήλωση υποβάλλεται από κάθε συμμετέχοντα ή από την ένωση ως σύνολο.[...] 2.2. Ο υποψήφιος ανάδοχος υποχρεούται να βεβαιώσει ότι:

Το προσωπικό απασχόλησης του διαθέτει λευκό ποινικό μητρώο. Τη βεβαίωση αυτή οφείλει να την προσκομίσει κατά την υπογραφή της σύμβασης. Σε περίπτωση που η Αναθέτουσα Αρχή διαπιστώσει ότι η βεβαίωση δεν είναι αληθινή ο ανάδοχος υποχρεούται να καταβάλει σε αυτήν ρήτρα ίση με το 1/10 της μηνιαίας αξίας του έργου [...]

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧΟΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ). Το

Αριθμός απόφασης: 591/2019

ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ (www.eaadhsy.gr) και (www.hsppa.gr).

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 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων 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 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης.

2.2.9.2 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 και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/201660.

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4- 2.2.8).

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2 και 2.2.3.4.

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. [.....] Β.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικείμενου της υπό ανάθεση σύμβασης. Ειδικότερα οι υποψήφιοι απαιτείται να διαθέτουν και

Αριθμός απόφασης: 591/2019

πρέπει να προσκομίσουν επί ποινή αποκλεισμού, αντίγραφο της Άδειας Λειτουργίας της εταιρείας (N 2518/ΦΕΚ164/21-8-97).

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού.

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) τραπεζική βεβαίωση για την πιστοληπτική ικανότητα του οικονομικού φορέα (ημεδαπού ή αλλοδαπού) β) αποσπάσματα οικονομικών καταστάσεων των τριών τελευταίων ετών 2015-2017, τα οποία αντιστοιχούν, σε κάθε περίπτωση, στα κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που έχουν τεθεί στο άρθρο 2.2.5 της παρούσας διακήρυξης. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης συμβάσεων παρόμοιου αντικειμένου ποσού ίσου με το 200% του προϋπολογισμού της παρούσας διακήρυξης κατά την τελευταία τριετία. Επίσης προσκομίζουν όλα τα απαραίτητα έγγραφα που αποδεικνύουν την συμμόρφωσή τους με τους όρους της διακήρυξης. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς επιπροσθέτως προσκομίζουν τα αναφερόμενα σε αυτήν δικαιολογητικά.

B.5. [Διατηρείται για λόγους αρίθμησης]

[.....] 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/201679, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα II), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72

Αριθμός απόφασης: 591/2019

του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. γ) τα αποδεικτικά μέσα - δικαιολογητικά των περ. Β.3, Β.4 και Β.5 της παραγράφου 2.2.9.2. δ) τα ασφαλιστήρια συμβόλαια όπως αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.5 [.....]

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.[.....]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι

Αριθμός απόφασης: 591/2019

αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά,

ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ. γ της παρούσας (περ. γ' της παρ.4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

ζ) η οποία είναι υπό αίρεση,

η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.[.....]

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου -

Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής.[.....]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή)

Τεχνικές προδιαγραφές για Ανάθεση παροχής Υπηρεσιών Φύλαξης των κτιρίων της ΙΦΕΤ Α.Ε. στην Παλλήνη και στη Μαγούλα Αττικής για χρονικό διάστημα δεκαπέντε (15) μηνών [...]

3.- ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Ο Ανάδοχος θα αναλάβει το έργο της φύλαξης των κτιρίων της ΙΦΕΤ Α.Ε. στην Παλλήνη και στη Μαγούλα Αττικής σύμφωνα με την παρούσα διακήρυξη, την προσφορά του, την τυχόν υπογραφείσα εθνική κλαδική συλλογική σύμβαση εργασίας (Κ.Σ.Σ.Ε.) εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών ασφαλείας και συστημάτων ασφαλείας όλης της χώρας, του Ν.4093/2012, του Ν.2518/1997 και τις κείμενες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.

Η φύλαξη των εγκαταστάσεων της «Ι.Φ.Ε.Τ ΑΕ» θα γίνεται σε καθημερινή βάση, από Δευτέρα έως Κυριακή, 365 μέρες το χρόνο - 24 ώρες ημερησίως συμπεριλαμβανομένων Κυριακών και αργιών.

Επιπροσθέτως, στην Παλλήνη Αττικής (18ο χλμ. Λεωφ. Μαραθώνος), κατά τις εργάσιμες ημέρες (Δευτέρα – Παρασκευή) και ώρες (07:30-15:30) κατά την πρωινή βάρδια, θα απασχολείται ένα (1) άτομο επιπλέον.

Η ανάδοχος θα είναι αποκλειστικά υπεύθυνη για τη συνεχή και χωρίς διακοπή φύλαξη του κτιρίου της «Ι.Φ.Ε.Τ ΑΕ», ως και για κάθε ζημία που τυχόν ήθελε προκύψει εξαιτίας της μη τηρήσεως της άνω υποχρέωσης

Το προσωπικό φύλαξης που θα διατεθεί στην ΙΦΕΤ Α.Ε. θα πρέπει να έχει:

α) Προϋπηρεσία τουλάχιστον τριών (3) ετών.

β) Κατά βάση μόνιμη σύνθεση, προκειμένου να αναγνωρίζεται από το προσωπικό της ΙΦΕΤ Α.Ε.

γ) Να διαθέτουν τα απαραίτητα σωματικά και πνευματικά προσόντα ώστε να φέρουν εις πέρας την αποστολή τους, να έχουν εκπαιδευτεί και εξειδικευτεί στα γενικά καθήκοντα προσωπικού φύλαξης.

δ) Το προσωπικό φύλαξης να διαθέτει την απαιτούμενη άδεια εργασίας, όπως απαιτεί ο Ν. 2518/97, που ορίζει τους κανόνες λειτουργίας των ιδιωτικών εταιρειών παροχής υπηρεσιών φύλαξης.

ε) Το προσωπικό φύλαξης να είναι εξοπλισμένο με όλα τα απαραίτητα για την εκτέλεση των καθηκόντων τους αντικείμενα (π.χ. αναφορές φύλακα, βιβλία εισόδου - εξόδου, φακοί, κάρτες επισκεπτών και ότι προβλέπεται ως εξοπλισμός από το Ν. 2518/97, επιπλέον δε να είναι εφοδιασμένο με φορητούς ασυρμάτους. Το προσωπικό ασφαλείας κατά τη διάρκεια άσκησης των καθηκόντων του θα είναι εφοδιασμένο με ειδικό δελτίο ταυτότητας και

Αριθμός απόφασης: 591/2019

ειδικό διακριτικό σήμα όπως ορίζει και το άρθρο 6 του Ν. 2518/1997 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει (ΦΕΚ 164/21-8-97).

στ) Το προσωπικό φύλαξης να συνεργάζεται στενά με τους υπεύθυνους της «ΙΦΕΤ ΑΕ» για την αποτελεσματικότερη υλοποίηση του έργου της φύλαξης.

ζ) Το έργο των φυλάκων θα ελέγχεται - υποστηρίζεται με επόπτη ασφαλείας.

η) Η «ΙΦΕΤ ΑΕ» έχει το δικαίωμα να ζητήσει οποιοδήποτε έγγραφο (άδεια λειτουργίας, φύλλο ασφάλισης, αποδεικτικά πληρωμής προσωπικού και ασφαλιστικών εισφορών κλπ), που να αποδεικνύουν την τήρηση των ως άνω προϋποθέσεων.

θ) Ο ανάδοχος θα πρέπει να τηρεί βιβλίο ελέγχου για κάθε φύλαξη – έντυπο διπλότυπο, καρμπονιζέ – το πρωτότυπο του οποίου θα παραδίδεται εβδομαδιαίως στην Δ/ση Διοικητικών Υπηρεσιών της «Ι.Φ.Ε.Τ ΑΕ», για το Εργοστάσιο της Παλλήνης και στην Δ/ση Εργοστασίου Ακτινοβολήσης για το Εργοστάσιο της Μαγούλας.

ι) Σε περίπτωση πυρκαγιάς το προσωπικό του Αναδόχου θα δίνει σήμα συναγερμού στον Ανάδοχο, ο οποίος θα υποχρεούται να ειδοποιεί αμέσως την Πυροσβεστική Υπηρεσία, υποχρεούνται δε να χρησιμοποιούν τα πυροσβεστικά μέσα της «ΙΦΕΤ ΑΕ» (πυροσβεστήρες) τον χειρισμό και τη θέση των οποίων θα έχουν φροντίσει να γνωρίζουν πολύ καλά.

ια) Ο Ανάδοχος υποχρεούται σε αποζημίωση της «ΙΦΕΤ Α.Ε.» προς αποκατάσταση κάθε θετικής ζημίας που υποστεί η «ΙΦΕΤ Α.Ε.» από την υπαίτια μη προσήκουσα εκτέλεση της συμβάσεως.

ιβ) Αντικατάσταση του προσωπικού του, σε περίπτωση που θα ζητηθεί αιτιολογημένα.

ιγ) Υποβολή στη Διεύθυνση Διοικητικών Υπηρεσιών (Τμήμα Διαγωνισμών και Προμηθειών) κατάστασης απασχολούμενου προσωπικού με πλήρη στοιχεία, καθώς και οποιοδήποτε άλλο στοιχείο τυχόν ζητηθεί [...]».

30. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε

Αριθμός απόφασης: 591/2019

ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν στο σύνολο τους, अपαραβάτους όρους της διακήρυξης πλην εάν ορίζεται ότι είναι προαιρετικές ή ότι είναι αποδεκτή η πλήρωση μέρους μόνο αυτών (ΔΕφΑθ αναστ. 230/2012).

31. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

32. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

33. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS*

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

34. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

35. Επειδή περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη

Αριθμός απόφασης: 591/2019

σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Εντούτοις, το Δικαστήριο έχει κρίνει επίσης ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, στο πλαίσιο διαδικασιών προκήρυξης κλειστού διαγωνισμού εμπιπτουσών στην οδηγία 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 31ης Μαρτίου 2004, περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (ΕΕ 2004, L 134, σ. 114), αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39, όσον αφορά το στάδιο προεπιλογής των προσφερόντων]. Επιπλέον, η αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Τέλος, και γενικά, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37).

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η γνωστοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

36. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣΤΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣΤΕ 4720/2012).

37. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

38. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ,

Αριθμός απόφασης: 591/2019

δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

39. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

40. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, στο παρόν στάδιο της αξιολόγησης η αναθέτουσα αρχή κατ' αρχήν, κατά δέσμια αρμοδιότητα, κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας, ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

41. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της περίπτωσης ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ιδίου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

42. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης

Αριθμός απόφασης: 591/2019

δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξής του ως αναδόχου.

43. Επειδή 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). Ομοίως η διακήρυξη του διαγωνισμού δεν αρκεί να παραπέμπει γενικώς στη σχετική νομοθεσία, αλλά πρέπει να περιέχει ειδική ρήτρα περί υποβολής των σχετικών δικαιολογητικών (ΣΤΕ ΕΑ 79/2011). Εξάλλου δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε, δικαιολογητικά συμμετοχής πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα (πρβλ. Δεφ Αθ 18/2015, ΕΑ ΣΤΕ 18/2011, 1083, 1084/2010).

44. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, 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 αναφερομένα 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. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και 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 κλπ), με σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική.

Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο 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 και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες

Αριθμός απόφασης: 591/2019

προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. σχετικά και Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ με αρ.13).

45. Επειδή σύμφωνα με τον πρώτο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε προαποδεικτικώς αν πληροί τα κριτήρια επιλογής της Διακήρυξης περί καταλληλότητας άσκησης της επαγγελματικής της δραστηριότητας διότι ούτε δήλωσε στο υποβληθέν από αυτήν ΤΕΥΔ αν το προσωπικό της διαθέτει άδειες εργασίας του Ν.2518/1997 ούτε τις υπέβαλε με την προσφορά της.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι η παρεμβαίνουσα δήλωσε προαποδεικτικώς στο ΤΕΥΔ της ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής και ότι τις εν λόγω άδειες οφείλει να τις προσκομίσει κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και προσθέτει ότι υπέβαλε και την υπεύθυνη δήλωση του Ν.1599/86 όπου αναφέρει ότι θα εκτελέσει τη σύμβαση, εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος, με το ζητούμενο από τη Διακήρυξη προσωπικό, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, αναφέροντας τον αριθμό και την ειδικότητα του προσωπικού που θα απασχολήσει.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει στην παρέμβασή της ότι συμπλήρωσε ορθώς και πλήρως το υποβληθέν ΤΕΥΔ της και προσκόμισε και την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση προαποδεικτικώς, την οποία επισύναψε και με την παρέμβασή της, καλύπτοντας στον μέγιστο βαθμό τα αποδεικτέα για την αξιολόγηση της προσφοράς της.

46. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης, στο άρθρο 2.2.4 απαιτείται οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς να προσκομίσουν επικυρωμένο αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας λειτουργίας επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, ν.2518/1997 [ΦΕΚ Α΄ 164/21-8-1997], όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει και των τυχόν ανανεώσεών της, για τους ημεδαπούς διαγωνιζόμενους και το προσωπικό ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση του Έργου θα πρέπει να κατέχει εν ισχύ άδεια εργασίας που προβλέπεται από το Νόμο 2518/97. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 πρέπει να υποβληθεί Υπεύθυνη Δήλωση του Ν.1599/86 όπου ο οικονομικός φορέας θα αναφέρει ότι θα εκτελέσει τη σύμβαση, εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος, με το ζητούμενο από τη Διακήρυξη προσωπικό, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της

Αριθμός απόφασης: 591/2019

Διακήρυξης, αναφέροντας τον αριθμό και την ειδικότητα του προσωπικού που θα απασχολήσει. Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.9.1. της Διακήρυξης προβλέπεται ότι, προς προκαταρκτική απόδειξη, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να υποβάλλουν προσηκόντως συμπληρωμένο το ΤΕΥΔ, ενώ στο άρθρο 2.2.9.2 ως αποδεικτικά των ως άνω κριτηρίων επιλογής κατά το στάδιο της κατακύρωσης, σύμφωνα με το στοιχείο Β2, θα πρέπει να υποβάλουν για την απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, επί ποινή αποκλεισμού, αντίγραφο της Άδειας Λειτουργίας της εταιρείας (Ν 2518/ΦΕΚ164/21-8-97) και για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6, σύμφωνα με το στοιχείο Β4 του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς επιπροσθέτως προσκομίζουν τα αναφερόμενα σε αυτήν δικαιολογητικά (ήτοι την υπεύθυνη δήλωση του Ν.1599/86). Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» και δη στην υποπαράγραφο 2.4.3.1 ορίζεται ότι ως δικαιολογητικά συμμετοχής οι οικονομικοί φορείς πρέπει να προσκομίσουν πλην του ΤΕΥΔ και τα αποδεικτικά μέσα - δικαιολογητικά των περ. Β.3, Β.4 και Β.5 της παραγράφου 2.2.9.2. Ωστόσο, από κανέναν όρο της Διακήρυξης δεν προκύπτει ότι με τα δικαιολογητικά συμμετοχής οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να προσκομίσουν και την άδεια εργασίας του προσωπικού ασφαλείας που θα χρησιμοποιηθεί από τον ανάδοχο, η οποία μάλιστα δεν περιλαμβάνεται ούτε στα αποδεικτικά έγγραφα της καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας του στοιχείου Β2 του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης, όπως βάσιμα υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα.

47.Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα έχει ορθώς και προσηκόντως συμπληρώσει το υποβληθέν από αυτήν ΤΕΥΔ, τόσο στο Πεδίο Α: Καταλληλότητα όσο και στο Πεδίο Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του Μέρους ΙV: Κριτήρια επιλογής, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα και έχει προσκομίσει με την προσφορά της και την άδεια λειτουργίας της επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας του ν.2518/1997 που προβλέπουν τα άρθρα 2.2.4 και 2.2.9.2 Β2 της Διακήρυξης, αν και συνιστά αποδεικτικό έγγραφο που προσκομίζεται κατά το στάδιο της κατακύρωσης, και την υπεύθυνη

Αριθμός απόφασης: 591/2019

δήλωση των άρθρων 2.2.6, 2.2.9.1 και 2.2.9.2 Β4, που περιλαμβάνεται στα έγγραφα που έπρεπε να προσκομιστούν με τα δικαιολογητικά συμμετοχής.

48. Επειδή το ΤΕΥΔ, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής, ως εν προκειμένω η καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Περαιτέρω, μαζί με το ΤΕΥΔ και τα λοιπά δικαιολογητικά συμμετοχής, η Διακήρυξη ρητώς απαιτούσε επί ποινή αποκλεισμού και την προσκόμιση της υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 2.2.9.2 Β4 που αποτελεί ένα από τα αποδεικτικά της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας.

49. Επειδή η παρεμβαίνουσα προσκόμισε και το ΤΕΥΔ και την ως άνω υπεύθυνη δήλωση αλλά και την άδεια του Ν.2518/97 που συνιστά αποδεικτικό έγγραφο της καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας παρότι δεν όφειλε να το προσκομίσει με τα δικαιολογητικά συμμετοχής κατά τα προβλεπόμενα στη Διακήρυξη, όπως βάσιμα υποστηρίζει στην παρέμβασή της. Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή δεν την απέκλεισε λόγω μη δήλωσης πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής προαποδεικτικώς με το υποβληθέν ΤΕΥΔ ή λόγω μη υποβολής των απαιτούμενων δικαιολογητικών συμμετοχής. Συνακόλουθα, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

50. Επειδή ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η παρεμβαίνουσα δεν συμπλήρωσε στο ΤΕΥΔ ότι το προσωπικό ασφαλείας της διαθέτει τις άδειες εργασίας του Ν.2518/97 ισχύει και για το δικό της ΤΕΥΔ στο οποίο η μοναδική αναφορά της στο πεδίο της καταλληλότητας αφορά στην άδεια της επιχείρησής της και όχι του προσωπικού της. Δοθέντος του ότι το συμφέρον είναι έννομο όταν: α) δεν αντίκειται στο δίκαιο β) αναγνωρίζεται από το δίκαιο και γ) αποσκοπεί στη διατήρηση των ισχυουσών ρυθμίσεων, οι οποίες διασφαλίζουν μια ευνοϊκή για τον αιτούντα κατάσταση και οι ως άνω προϋποθέσεις πρέπει να συντρέχουν αθροιστικώς (Δ. Θ. ΠΥΡΓΑΚΗΣ, *ΤΟ ΕΝΝΟΜΟ ΣΥΜΦΕΡΟΝ ΣΤΗ ΔΙΚΗ ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, σελ. 81 και 84), η προβολή από

Αριθμός απόφασης: 591/2019

την προσφεύγουσα της οποίας η προσφορά έχει γίνει αποδεκτή, ισχυρισμού κατά άλλου συνδιαγωνιζόμενου, ο οποίος συντρέχει και για την ίδια, με σκοπό τον αποκλεισμό του από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, αντίκειται στην αρχή του ίσου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το σύνολο του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και στην καλή πίστη και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος.

51. Επειδή, περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η σχετική άδεια λειτουργίας επιχείρησης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας του ν. 2518/1997, η οποία αποτελεί δικαιολογητικό επί ποινή αποκλεισμού, εξετάζεται κατά το στάδιο της αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του αναδόχου και όχι κατά το στάδιο της αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος δεδομένου ότι στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας προσκομίζει έγγραφα και δικαιολογητικά προς απόδειξη κριτηρίου επιλογής, καίτοι δεν υποχρεούται στο στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής, ως εν προκειμένω, η καταρχήν εμπιστοσύνη δεν μπορεί να αποκλείσει τον ίδιο τον έλεγχο της αληθείας και πραγματικότητας των δηλουμένων από την αναθέτουσα αρχή. Σε αντίθετη περίπτωση, θα καθίσταντο δυνατή η συμμετοχή στα περαιτέρω στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας έως και την προσωρινή κατακύρωση σε φορείς που δηλώνουν ανακριβή ή ψευδή στοιχεία, θα παραβιάζονταν οι αρχές της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας μεταξύ των διαγωνιζομένων με την εν τοις πράγμασι εξίσωση φορέων που πληρούν και φορέων που δεν πληρούν ρητούς όρους της Διακήρυξης εις βάρος της οικονομίας της διαγωνιστικής διαδικασίας (ΑΕΠΠ 96/2017, σκ.8 και 774/2018, σκ.50).

52. Επειδή σύμφωνα με τον δεύτερο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση της επί ποινή αποκλεισμού απαίτησης της Διακήρυξης η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε τις άδειες εργασίας του προσωπικού της στο φάκελο της τεχνικής της προσφοράς.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της λόγω της ρητής αναφοράς της απαίτησης άδειας εργασίας του Ν.2518/97 του προσωπικού

Αριθμός απόφασης: 591/2019

ασφαλείας στο άρθρο 2.2.4 της Διακήρυξης, αναφέρει ότι συνιστά κριτήριο επιλογής και, ως εκ τούτου, δεν περιλαμβάνεται στα έγγραφα που επί ποινή αποκλεισμού οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να προσκομίσουν κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής τους προσφοράς.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης, τα αποδεικτικά των κριτηρίων επιλογής, μεταξύ των οποίων της καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, έγγραφα πρέπει να προσκομιστούν κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι με την τεχνική προσφορά.

53.Επειδή σύμφωνα με τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης, και ιδίως το άρθρο 2.4.3.2, η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει επί ποινή αποκλεισμού (κατά το άρθρο 2.4.6 περ. α) όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται και περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Στο υπό στ.3 Περιγραφή υπηρεσιών του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, αναφέρεται ρητώς και σαφώς, μεταξύ άλλων, ότι το προσωπικό φύλαξης να διαθέτει την απαιτούμενη άδεια εργασίας, όπως απαιτεί ο Ν. 2518/97 (στ. δ, σελ.44 της Διακήρυξης). Επομένως, στα έγγραφα τα οποία τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια των υποψηφίων και χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών τους, εν προκειμένω, περιλαμβάνεται και η ως άνω άδεια εργασίας του Ν.2518/97 του προσωπικού φύλαξης, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, στο άρθρο 3.2 της Διακήρυξης αναφέρεται ρητώς ότι στα αποδεικτικά έγγραφα του προσωρινού αναδόχου με τα οποία θα προκύπτει η πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, μεταξύ των οποίων και η καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, περιλαμβάνονται τα δικαιολογητικά που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2 της Διακήρυξης, Ωστόσο, στα ως άνω δικαιολογητικά του άρθρου

Αριθμός απόφασης: 591/2019

2.2.9.2, στοιχείο B2 δεν περιλαμβάνεται ρητώς η άδεια εργασίας του Ν.2518/97 του προσωπικού φύλαξης. Επομένως, ενώ, κατά τη Διακήρυξη, η εν λόγω άδεια αποτελεί κριτήριο καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, περιλαμβάνεται ρητώς και ως τεχνική προδιαγραφή στο Παράρτημα Ι. Επιπλέον, οι υποψήφιοι δεν υποχρεούνται κατά ρητή απαίτηση της Διακήρυξης να την προσκομίσουν κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης προς απόδειξη της καταλληλότητας αυτής. Ως εκ τούτου, και δοθέντος ότι ουδείς υποψήφιος ζήτησε διευκρινίσεις ούτε στράφηκε κατά των οικείων όρων της Διακήρυξης, η άδεια εργασίας του Ν.2518/97 του προσωπικού φύλαξης ως τεχνική προδιαγραφή, έπρεπε να προσκομιστεί με την τεχνική προσφορά προς τεκμηρίωση της τεχνικής επάρκειας των υποψηφίων.

54. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα δεν περιλαμβάνει στην τεχνική προσφορά της τις άδειες εργασίας του προσωπικού φύλαξης που διαθέτει, παρά μόνο επαναλαμβάνει το ακριβές κείμενο του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, χωρίς να προκύπτει, ως απαιτείται από τη Διακήρυξη, με ποιον τρόπο πληροί την ως άνω απαίτηση. Ο δε ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η απαίτηση του λευκού ποινικού μητρώου που αποτελεί κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που αποδεικνύεται κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης αποτελεί και προαπαιτούμενο της λήψης άδειας εργασίας, προβάλλεται αλυσιτελώς καθώς η άδεια εργασίας περιλαμβάνεται ρητώς και σαφώς ως απαίτηση στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης περί Τεχνικών Προδιαγραφών των επίμαχων υπηρεσιών.

55. Επειδή από το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να προκύπτει με τα προσκομιζόμενα έγγραφα και δικαιολογητικά ότι πληρούνται οι τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, μεταξύ των οποίων ρητώς περιλαμβάνονται και οι άδειες εργασίας του Ν.2518/97 του προσωπικού ασφαλείας των οικονομικών φορέων, μολονότι η συγκεκριμένη απαίτηση αναφέρεται ρητώς και στο άρθρο 2.2.4. της Διακήρυξης ως κριτήριο επιλογής, δοθέντος και του ότι δεν περιλαμβάνεται ρητώς στα αποδεικτικά έγγραφα των κριτηρίων επιλογής του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης. Δεδομένου ότι το άρθρο 2.4.3.2 αποτελεί έκφανση της αρχής της τυπικότητας η οποία διέπει τον τρόπο σύνταξης και του εν γένει

Αριθμός απόφασης: 591/2019

περιεχομένου των προσφορών στα πλαίσια των διαδικασιών διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών και εξυπηρετεί τις ανάγκες διαφάνειας κατά τη διεξαγωγή των διαγωνισμών, αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησης αυτών, προσφορά που δεν πληροί την ως άνω απαίτηση καθίσταται απορριπτέα, έστω κι αν η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά ότι η εν λόγω απαίτηση τάσσεται επί ποινή αποκλεισμού (πρβλ. ΣτΕ Ε.Α. 79/2009, 26/2007, 1202/2008, 793/ 2007, 26/2007). Η δε παράλειψη αυτή δεν εδύνατο να συμπληρωθεί με αίτημα διευκρινίσεων σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 χωρίς να συνιστά εκ των υστέρων ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της τυπικότητας (ΕΣ Ζ΄ Κλιμ. 189/20112) και όχι επιτρεπτή συμπλήρωση ήδη υποβληθέντος δικαιολογητικού (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 217/2011, 867/2009, 584/2008). Εν προκειμένω, η μη προσκόμιση των αδειών εργασίας του Ν.2518/97 του προσωπικού ασφαλείας της παρεμβαίνουσας με την τεχνική της προσφορά δεν αποδεικνύει ότι πληροί την εν λόγω απαίτηση του Παραρτήματος Ι παρά την επί ποινή αποκλεισμού ρητή και σαφή απαίτηση της Διακήρυξης και παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα από την παρεμβαίνουσα. Επομένως, η παρεμβαίνουσα όφειλε να την συμπεριλάβει στο φάκελο της τεχνικής της προσφοράς προκειμένου αυτή να αξιολογηθεί ως καλύπτουσα όλες τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα έγγραφα της σύμβασης (βλ. και Δ. Ράικος, Ε. Βλάχου, Ε. Σαββίδη, *Δημόσιες Συμβάσεις, Ερμηνεία κατ' άρθρο*, Εκδόσεις Σάκκουλας, 2018, σελ. 894) και η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά της. Ως εκ τούτου, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

56. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

57. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

58. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

59. Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 57, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την απόφαση της 443ης Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής της 26ης Μαρτίου 2019 (Θέμα 6ο) κατά το μέρος που αποφασίσθηκε η αποδοχή του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού χιλίων εκατό (1.100) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Μαΐου 2019 και εκδόθηκε στις 3 Ιουνίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ