

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της την 8^η Οκτωβρίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος,
Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας που ενσωματώνεται στην από 27-9-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 981/28-9-2018 της εταιρείας με την επωνυμία «», με έδρα στα, οδός αριθ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του, που εδρεύει στην, οδός αριθ., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά α) Να ακυρωθεί η υπ' αριθ. 67/18-9-2018 απόφαση της Επιτροπής Διαχείρισης της Επιχορήγησης της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που αποδέχεται την προσφορά της εταιρείας «» στον διαγωνισμό για την «*Συντήρηση του Ηλεκτρομηχανολογικού Εξοπλισμού και των Εγκαταστάσεων Θέρμανσης, Ψύξης Δέκα (10) Εποπτευομένων Φορέων*» της αναθέτουσας αρχής, β) Άλλως να τροποποιηθεί η παραπάνω απόφαση ως προς σημείο που αποδέχεται την προσφορά της παραπάνω εταιρείας, γ) Να συμπληρωθεί η παραπάνω απόφαση ως προς του λόγους της απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας «», σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην προσφυγή και δ) Να ανασταλεί η της συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ίσο με το ελάχιστο κατά νόμο ποσό 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης, με κωδικό, με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή με την με αριθμ. διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε Ανοιχτός Διαγωνισμός, για την ανάθεση των υπηρεσιών «Συντήρησης του Ηλεκτρομηχανολογικού Εξοπλισμού και των Εγκαταστάσεων Θέρμανσης, Ψύξης Δέκα (10) Εποπτευομένων Φορέων του» CPV 50710000-5, για δώδεκα μήνες, με κριτήριο ανάθεσης «την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς, μόνο βάσει τιμής (δηλαδή, μοναδικό κριτήριο προσδιορισμού της πλέον συμφέρουσας οικονομικής προσφοράς και επομένως μοναδικό κριτήριο κατακυρώσεως, θα είναι αποκλειστικά η χαμηλότερη τιμή)», εκτιμώμενης αξίας (προϋπολογισμός δαπάνης οικονομικού έτους 2018) της σύμβασης ποσού 104.838,71 € χωρίς ΦΠΑ (σελ. 7 της διακήρυξης).

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 31-7-2018 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε το συστημικό αριθμό

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί νόμιμα και εμπρόθεσμα την 27-9-2018, με κατάθεση μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες την 19-9-2018, με ανάρτηση στην κεντρική σελίδα, και μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την 27-9-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

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.

6. Επειδή την 28-9-2018 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α κοινοποίηση του ΠΔ 39/2017 της υπό εξέταση προσφυγής στον έτερο διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

7. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, την 4-10-2018, απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί της προσφυγής, και τον φάκελο του διαγωνισμού, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και με ηλεκτρονικό μήνυμα.

8. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή με το υπό εξέταση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων και ίδια αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας, νομίμως εισάγεται ενώπιον του 8ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, και κατόπιν της με αριθ. 1302/2018 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων».

9. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, η με τις προσφορές τους υπ' αριθ. 107615 και 108209 αντίστοιχα, καθώς και τρίτος έτερος οικονομικός φορέας..

10. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης των Προσφορών του Διαγωνισμού συνεδρίασε την 10-9-2018 και την 14-9-2018 οπότε εξέδωσε το με αριθ. 4 πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο αφού αποσφράγισε τις κατατεθείσες προσφορές, «...προκειμένου να γίνει καταρχήν ο έλεγχος των υποβληθέντων ηλεκτρονικά δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών και εν συνεχεία να επακολουθήσει η αξιολόγησή αυτών, ως προς την πληρότητα των στοιχείων των δικαιολογητικών, ... προέκυψε ότι και οι τρεις διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς υπέβαλαν ηλεκτρονικά, στους υποφακέλους «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και «Τεχνική Προσφορά», αντίστοιχα, όλα τα απαιτούμενα ... δικαιολογητικά συμμετοχής ... Από την αξιολόγηση όλων των δικαιολογητικών που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά από

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς, προέκυψε ότι τα δικαιολογητικά των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων 1) «» και 2) «» είναι επαρκή, σαφή και υποβλήθηκαν νομίμως και προσηκόντως... Αντίθετα, ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας «» δεν συμπλήρωσε προσηκόντως ως απαιτεί ο Νόμος και η σχετική προκήρυξη το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)... Σύμφωνα με όλα τα παραπάνω, η Επιτροπή ομόφωνα προτείνει να απορριφθεί η προσφορά της διαγωνιζόμενης ατομικής επιχείρησης «»..., οι δε προσφορές των υπολοίπων δύο διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων, ήτοι 1) της εταιρείας «» και 2) της εταιρείας «», να γίνουν αποδεκτές και να επιτραπεί στους προαναφερθέντες δύο οικονομικούς φορείς να συνεχίσουν στο επόμενο στάδιο του Διαγωνισμού, ήτοι στην αποσφράγιση των Οικονομικών Προσφορών. Σημειώνεται τέλος ότι όσα έγγραφα υποβλήθηκαν επιπροσθέτως, χωρίς να έχουν ζητηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, δεν αξιολογήθηκαν....»

11. Επειδή με την υπ' αριθμ. 67/18-9-2018 ήδη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το παραπάνω με αριθ. 4 Πρακτικό, απορρίφθηκε ως απαράδεκτη η προσφορά του έτερου τρίτου οικονομικού φορέα και επετράπη στην προσφεύγουσα και στην «..«», με το διακριτικό τίτλο «», να συνεχίσουν στο επόμενο στάδιο του Διαγωνισμού, ήτοι στην αποσφράγιση της Οικονομικής Προσφοράς, η ημερομηνία της οποίας (αποσφράγισης) θα ανακοινωθεί ηλεκτρονικά, μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ....»

12. Επειδή με τον λόγο 1 της προσφυγής, η προσφεύγουσα επικαλούμενη τους όρους 13 παρ. 2 και παρ. 3 της διακήρυξης και την κατευθυντήρια 23 της ΕΑΔΗΣΥ, ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα και κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, έγινε δεκτή η προσφορά της διότι συμπλήρωσε εσφαλμένα το υποβληθέν ΤΕΥΔ και ίδια ότι : « .. ο εν λόγω διαγωνιζόμενος κατέθεσε το απαιτούμενο ΤΕΥΔ, προβαίνοντας όμως στις εξής παραλείψεις και πλημμέλειες: Στο Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα αναφέρονται τα κάτωθι: Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής); Στο ως άνω σημείο ο εν λόγω διαγωνιζόμενος απάντησε (ναι), δηλώνοντας παράλληλα ότι είναι εγγεγραμμένος στο ΕΜΠΟΡΙΚΟ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΟ ΕΠΙΜΕΛΗΤΗΡΙΟ ΑΘΗΝΩΝ (ΕΒΕΑ)-ΑΡ.ΜΗΤΡΩΟΥ-ΑΡ.ΓΕΜΗ Στην προκειμένη περίπτωση το ΕΒΕΑ και το ΓΕΜΗ δεν εντάσσονται σε επίσημο εθνικό κατάλογο, και ως εκ τούτου η εν λόγω δήλωση στο ως άνω σημείο είναι αβάσιμη. Κατά την κρίση μας, η συγκεκριμένη παράβαση αποτελεί παραβίαση συμπλήρωσης ουσιώδους όρου του απαιτούμενου από τον Διαγωνισμό ΤΕΥΔ γεγονός που καθιστά την προσφορά του απαράδεκτη....»

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ειδικά επί του λόγου 1 επί της προσφυγής, επικαλούμενη το άρθ. 83 παρ. 10 του ν. 4412/2016, την αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας αναφέρει ότι «...Στην παρούσα περίπτωση, η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε, ότι στη θέσπιση της υποχρέωσης των διαγωνιζομένων να συμπληρώσουν και αυτό το πεδίο του Τ.Ε.Υ.Δ., όσο και στο ίδιο το ερώτημα του Τ.Ε.Υ.Δ. διακρίνεται ασάφεια η οποία, όπως έχει κριθεί, δεν μπορεί να ερμηνευτεί σε βάρος του διαγωνιζομένου, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών (Ε.Α. ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011) ενώ σε κάθε περίπτωση η αυστηρότητα εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (Χρ. Μητκίδης, Συμβάσεις Δημοσίων Έργων, ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, 2009, σελ. 87 επ.). Για όλους τους παραπάνω λόγους και προκειμένου η εν λόγω ασάφεια να μην οδηγήσει σε ανεπίτρεπτη δυσμενή μεταχείριση των διαγωνιζομένων, η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε ότι τόσο η απάντηση «ΝΑΙ», όσο και η απάντηση «ΟΧΙ» επί του ερωτήματος του Τ.Ε.Υ.Δ., πρέπει να θεωρηθούν εξίσου αποδεκτές και να μην αποτελέσουν εμπόδιο για την επί της ουσίας κρίση των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού...».

14. Επειδή με τον λόγο 2 της προσφυγής, η προσφεύγουσα επικαλούμενη το άρθ. 104 του ν. 4412/2016 και την αρχή της ισότητας, της

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας, ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα και κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, έγινε δεκτή η προσφορά της διότι : «Στην κατατιθέμενη από τον διαγωνιζόμενο προσφορά, δεν αναφέρεται σε κάποιο σημείο η τεχνική του επάρκεια ως προς το χρησιμοποιούμενο προσωπικό για την ορθή εκτέλεση της σύμβασης. Πιο συγκεκριμένα δεν υπάρχει σαφής αναφορά του τεχνικού προσωπικού στο αντίστοιχο μέρος του ΤΕΥΔ (Μέρος IV-Γ Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) καθώς επίσης δεν κατατίθενται και οι απαιτούμενες άδειες και πτυχία. Ως εκ τούτου, ο εν λόγω διαγωνιζόμενος θεωρείται τεχνικά μη επαρκής και η προσφορά του καθίσταται απορριπτή. Βάσει των ανωτέρω, επισημαίνουμε ότι κατά την διάρκεια υποβολής της προσφοράς θα πρέπει να αποδεικνύεται ότι εκπληρώνονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής, κάτι το οποίο δεν αποδεικνύεται καθότι δεν επισυνάφθηκαν έγγραφα και δικαιολογητικά για την εκπλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας όπως προαναφέραμε (Άδειες προσωπικού). Επομένως, συνάγεται ότι η υποβολή των προβλεπόμενων από τις εν λόγω διατάξεις δικαιολογητικών συμμετοχής και των πρόσθετων δικαιολογητικών που απαιτούνται από τη Διακήρυξη, πρέπει να γίνεται «μαζί με την Προσφορά», και αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής σε αυτόν του ενδιαφερομένου. Παράβαση δε του ως άνω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος στον Διαγωνισμό, δηλαδή παράλειψη συνυποβολής με την Προσφορά των παραπάνω δικαιολογητικών, καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη και απορριπτή... Επειδή, περαιτέρω, ..., ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη Διακήρυξη...»

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ειδικά επί του λόγου 2 της προσφυγής, αναφέρει ότι «...έκρινε ότι η απάντηση της ... «», στο σημείο 1.3 της «τεχνικής περιγραφής»: «Η εταιρία μας αναλαμβάνει την υποχρέωση να διαθέσει το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό με τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα που απαιτούνται από το Νόμο και τους, κατά περίπτωση, ισχύοντες κανονισμούς, για την εκτέλεση των παραπάνω εργασιών συντήρησης, σύμφωνα με τις οδηγίες των

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

κατασκευαστών και τους κανόνες της τέχνης και της επιστήμης» καλύπτει επαρκώς την σχετική απαίτηση της οικείας διακήρυξης (παραρτ. Β, 1.3. Υποχρεώσεις-Ευθύνες Αναδόχου της σύμβασης συντήρησης του Η/Μ εξοπλισμού), ενώ ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας για τη μη προσκόμιση των «απαιτούμενων» αδειών και πτυχίων κρίνεται αβάσιμος εφόσον α) καταρχάς, τέτοια απαίτηση δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη σε αυτό το στάδιο του διαγωνισμού (έλεγχος και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών), οπότε σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και την πάγια νομολογία την οποία και η ίδια η προσφεύγουσα επικαλείται ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη Διακήρυξη (ΣΤΕ 18/2011, 19/2011, 3703/2010, 1616/2008, ΕΑ 254/2008 κλπ) και β) σύμφωνα επίσης και με την κατευθυντήρια οδηγία 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., «(...) Το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ 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 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(...)».

16. Επειδή με τον λόγο 3 της προσφυγής, η προσφεύγουσα επικαλούμενη τον όρο 7 της διακήρυξης, το άρθ. 1 του ν. 4250/2014, την αρχή της τυπικότητας, της χρηστής διοίκησης, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα και κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και του νόμου, έγινε δεκτή η προσφορά της διότι :
« ... κατέθεσε βεβαίωση καλής εκτέλεσης από την εταιρεία «Σύμπραξη

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

.....» και από την «» ως έγχρωμα φωτοαντίγραφα.... Σύμφωνα με τον νόμο οι εν λόγω Βεβαιώσεις δεν πρέπει να γίνουν αποδεκτές αφού αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, και θα έπρεπε να έχουν επικυρωθεί πρώτα από δικηγόρο.... Σύμφωνα με τη Διακήρυξη απαιτείται ο υποψήφιος ανάδοχος να διαθέτει πιστοποιητικά και πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης της επιχείρησής του, ήτοι ISO 9001 και ISO 14001 ή ισοδύναμα ή ανώτερα. Για τον σκοπό αυτό ο εν λόγω διαγωνιζόμενος κατέθεσε απλά φωτοαντίγραφα των ως άνω πιστοποιητικών που απαιτείται να κατέχει..... στον επίδικο διαγωνισμό, ο κάθε διαγωνιζόμενος όφειλε να υποβάλει, επί ποινή απαραδέκτου, μεταξύ άλλων δικαιολογητικών 1. βεβαιώσεις/συστατικές επιστολές καλής εκτέλεσης των ανωτέρω υπηρεσιών, εκδιδόμενες από την αρμόδια Υπηρεσία (αν πρόκειται για Δημόσιο ή Ν.Π.Δ.Δ.) ή από τον εργοδότη (εάν πρόκειται για παροχή υπηρεσιών στον ιδιωτικό τομέα). Πιστοποιητικά και πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης της επιχείρησής του, ήτοι ISOκαι ISO ή ισοδύναμα ή ανώτερα. Κατά συνέπεια, ενόψει των προαναφερθεισών διατάξεων του ισχύοντος εν προκειμένω νόμου 4250/2014, τα προσκομιζόμενα σε φωτοαντίγραφα δικαιολογητικά πρέπει να πληρούν τις προϋποθέσεις του νόμου.... δεν παρέχεται διακριτική ευχέρεια στη Διοίκηση αλλά καθιερώνεται δέσμια αρμοδιότητα της για τον αποκλεισμό του υποψηφίου ο οποίος δεν συμμορφώνεται με τις διατάξεις της οικείας προκήρυξης για την υποβολή της προσφοράς του, διατάξεις τις οποίες η ίδια η Αναθέτουσα Αρχή και από τις οποίες δεν δύναται εκ των υστέρων να παρεκκλίνει.»

17. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ειδικά επί του λόγου 3 της προσφυγής, αναφέρει ότι «...έκρινε ότι εφόσον η σχετική διατύπωση της διακήρυξης.... δεν προβλέπει ρητά σε κανένα σημείο της την προσκόμιση επικυρωμένων βεβαιώσεων/συστατικών επιστολών ούτε και εάν αυτές εκδίδονται από ιδιώτη, ενώ όπως έχει παγίως κριθεί ...«...ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη Διακήρυξη....», ο διαγωνιζόμενος υπέβαλε όντως όλα τα δικαιολογητικά που απαιτούσε σε αυτό το στάδιο η διακήρυξη και με τον τρόπο που αυτή (διακήρυξη) συγκεκριμένα όριζε στο

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

αντίστοιχο άρθρο της, καλύπτοντας επομένως με πληρότητα τη σχετική απαίτηση, μη υφιστάμενου λόγου αποκλεισμού του στο σημείο αυτό..... Η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε ότι σύμφωνα με το σχετικό όρο της διακήρυξης (άρθ. 14 εδ. ε' αυτής), ο κάθε διαγωνιζόμενος όφειλε μόνον «ε) Να δηλώσει στο αντίστοιχο μέρος του ΤΕΥΔ [Μέρος IV.Δ] ότι διαθέτει πιστοποιητικά και πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης της επιχείρησής του, ήτοι ISO και ISO ή ισοδύναμα ή ανώτερα.». Κατά συνέπεια και εφόσον αδιαστίκτως συνάγεται από τη γραμματική-τυπική ερμηνεία του σχετικού όρου της διακήρυξης ότι δεν απαιτείται καν σε αυτό το στάδιο του διαγωνισμού η προσκόμιση των αντίστοιχων πιστοποιητικών ποιότητας (ήτοι ISO και) αλλά μόνον η δήλωση επ' αυτών, η Αναθέτουσα Αρχή, δεν προχώρησε σε λεπτομερέστερο έλεγχο του εκ περισσού υποβληθέντος από τον εν λόγω διαγωνιζόμενο δικαιολογητικού και ασφαλώς δεν θέλησε να αποκλείσει τον καλόπιστο κατά την κρίση της διαγωνιζόμενο για υποτιθέμενο «ελάττωμα» δικαιολογητικού το οποίο η διακήρυξη ουδόλως απαιτούσε να προσκομισθεί σε αυτό το στάδιο του διαγωνισμού...».

18. Επειδή με το λόγο II της προσφυγής η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της απορριφθείσας προσφοράς του τρίτου οικονομικού φορέα, προβάλλοντας λόγους που δεν αφορούν την ακύρωση του διατακτικού της προσβαλλόμενης απόφασης αλλά την αιτιολογία της, ισχυριζόμενη ότι πρέπει να προστεθούν στην προσβαλλόμενη και οι επιπρόσθετοι λόγοι που παραθέτει στην προσφυγή. Όμως, όπως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, άνευ εννόμου συμφέροντος απαράδεκτα και απορριπτέα προβάλλεται ο λόγος II της προσφυγής, καθώς εφόσον η προσφορά ενός διαγωνιζόμενου απορρίπτεται ήδη από την αναθέτουσα αρχή για ορισμένο λόγο, άλλος διαγωνιζόμενος δεν έχει έννομο συμφέρον ούτε μπορεί να επιδιώξει την απόρριψη της προσφοράς για διαφορετικό ή/και για διαφορετικό (ΔεφΑθ (ΑΝΑΣ) 232/2014). Ως έχει, δε, παγίως κριθεί η θεμελίωση εννόμου συμφέροντος για τον προσφεύγοντα τελεί υπό την προϋπόθεση ύπαρξης βλάβης εστιάζοντας στο διατακτικό της απόφασης και όχι στην αιτιολογία, δεδομένου ότι ακόμα και αν η αιτιολογία έχει πλημμέλειες, εντούτοις η πράξη είναι νόμιμη - ως άλλωστε αποδέχεται και η

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

προσφεύγουσα - με άλλη αιτιολογία και το κύρος της πράξης δεν πάσχει ακυρότητα (ΣΤΕ 2239/1970, 4698/1988) εφόσον η πράξη κρίνεται ορθή ως προς το διατακτικό της (βλ. Μ. ΠΙΚΡΑΜΕΝΟΣ, *Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος*, εκδ. Σάκκουλα-Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2012, σελ. 344 επόμε.). Πολλώ δεν μάλλον η προσφεύγουσα στερείται εννόμου συμφέροντος και ουδεμία βλάβη υφίσταται και ούτε μέλλει – μετά βεβαιότητας- να υποστεί, καθόσον εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ο τρίτος αποκλεισθείς του διαγωνισμού οικονομικός φορέας δεν έχει προσβάλλει από πλευράς του την επίμαχη απόφαση, ενώ έχει ήδη παρέλθει η σχετική αποκλειστική προθεσμία σύμφωνα με το άρθρ. 361 παρ. 1 περ. α του ν. 4412/2016. Συνεπώς παρίσταται προδήλως अपαράδεκτος ο λόγος II τη προσφυγής περί αποκλεισμού του ήδη αποκλεισθέντος του διαγωνισμού του τρίτου οικονομικού φορέα για επιπρόσθετους λόγους.

19. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία ενσωματώνει αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό με αποδεκτή προσφορά, και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή του έτερου συμμετέχοντος, επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία της από την παράνομη συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001, ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846- 7). Επομένως, νομίμως και κατ' αρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

20. Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

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.Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων ...».

21. 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 σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : ιβ) 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)τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87ιζ) τους απαραίτατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς. ιη) όλους τους γενικούς και ειδικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης...κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κλπ.)...».

22. Επειδή, στο άρθρο 56 του ν. 4412/2016 «Εκθέσεις δοκιμών, πιστοποίηση και άλλα αποδεικτικά μέσα (άρθρο 44 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι : « 1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίζουν έκθεση δοκιμών από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί από τέτοιον οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης....Για τους σκοπούς της παρούσας παραγράφου, οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης είναι ένας οργανισμός ο οποίος πραγματοποιεί δραστηριότητες αξιολόγησης της συμμόρφωσης, συμπεριλαμβανομένων βαθμονομήσεων, δοκιμών, πιστοποίησης και επιθεώρησης και είναι διαπιστευμένος, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΚ) αριθμ. 765/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου. »

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

23. Επειδή, στο άρθρο 71 του ν. 4412/2016 «Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι : « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ... β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίοςπληροί τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77 ...»

24. Επειδή, στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι : «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 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.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,

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

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.»

25. Επειδή στο άρθρ. 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν.4412/2016 ορίζεται ότι «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: β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77.... 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: ...β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,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. ...»

26. Επειδή στο άρθρ. 80 «Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν.4412/2016 ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82.5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών.» Και περαιτέρω, στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΜΕΣΑ ΓΙΑ ΤΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ», ΜΕΡΟΣ II με τον τίτλο «Τεχνική ικανότητα» προβλέπεται ότι «Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθ. 75 : ...β) αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών....ιδίως των υπευθύνων για τον έλεγχο της ποιότητας...»

27. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 82 του ν. 4412/2016 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (άρθρο 62 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) » : «1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς.»

28. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 83 του ν. 4412/2016 «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και πιστοποίηση από οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου (άρθρο 64 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» : «1. Η λειτουργία όλων των επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των μελετητών, που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή/και η πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', διέπεται από τις διατάξεις του

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

παρόντος άρθρου. Η Αρχή ανακοινώνει στην Επιτροπή και στα λοιπά κράτη - μέλη τη διεύθυνση του οργανισμού πιστοποίησης ή του οργανισμού που είναι υπεύθυνος για τους επίσημους καταλόγους, στον οποίο αποστέλλονται οι αιτήσεις. 2. Οι προϋποθέσεις εγγραφής στους επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, καθώς και οι προϋποθέσεις που αφορούν την έκδοση πιστοποιητικών από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', προσαρμόζονται στις διατάξεις των άρθρων 73 έως 83. Αιτήσεις εγγραφής μπορούν να υποβάλλονται και από οικονομικούς φορείς, οι οποίοι ανήκουν σε ένωση και επικαλούνται πόρους, που τους διαθέτουν άλλοι συμμετέχοντες σε αυτήν, σύμφωνα με το άρθρο 78. Σε αυτές τις περιπτώσεις, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς αποδεικνύουν στην αρχή που συντάσσει τον επίσημο κατάλογο ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αυτούς τους πόρους καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος του πιστοποιητικού, που πιστοποιεί την εγγραφή τους στον επίσημο κατάλογο και ότι οι εν λόγω συμμετέχοντες στην ένωση συνεχίζουν να πληρούν, κατά το ίδιο διάστημα, τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό που επικαλούνται οι φορείς αυτοί για την εγγραφή τους. 3. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό μπορούν, για την εκάστοτε σύμβαση, να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. 4. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. 5. Η εγγραφή και κατάταξη στα Μ.Ε.Ε.Π., Μητρώο Μελετητών και Μητρώο Γραφείων Μελετών, και η κατοχή αντίστοιχου πτυχίου αποτελεί τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας γενικής εμπειρίας. 6. Οι πληροφορίες που μπορούν να συναχθούν από την

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

εγγραφή σε επίσημους καταλόγους ή από την πιστοποίηση δεν τίθενται υπό αμφισβήτηση χωρίς αιτιολόγηση. Όσον αφορά την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και των φόρων και τελών, μπορεί να ζητείται πρόσθετο πιστοποιητικό από κάθε εγγεγραμμένο οικονομικό φορέα, όποτε πρόκειται να ανατεθεί μια σύμβαση. Οι αναθέτουσες αρχές εφαρμόζουν την παράγραφο 3 και το πρώτο και δεύτερο εδάφιο της παρούσας παραγράφου μόνον προς όφελος των οικονομικών φορέων που είναι εγκατεστημένοι στο κράτος-μέλος το οποίο έχει καταρτίσει τον επίσημο κατάλογο. 7. Οι απαιτήσεις προσκόμισης αποδείξεων για τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, που καλύπτονται από τον επίσημο κατάλογο ή το πιστοποιητικό, είναι σύμφωνες με το άρθρο 80, και, ανάλογα με την περίπτωση, με το άρθρο 82. Για την εγγραφή των οικονομικών φορέων άλλων κρατών μελών σε επίσημο κατάλογο ή για την πιστοποίησή τους, δεν απαιτούνται άλλες αποδείξεις ή δηλώσεις, πλην εκείνων που ζητούνται από τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να ζητούν, ανά πάσα στιγμή, την εγγραφή τους σε επίσημο κατάλογο ή την έκδοση πιστοποιητικού. Ενημερώνονται, σε ευλόγως σύντομο χρονικό διάστημα, για την απόφαση της αρχής που συντάσσει τον επίσημο κατάλογο ή του αρμόδιου οργανισμού πιστοποίησης. 8. Η εν λόγω εγγραφή ή πιστοποίηση δεν επιβάλλεται στους οικονομικούς φορείς άλλων κρατών μελών προκειμένου να συμμετάσχουν σε δημόσια σύμβαση. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν τα ισοδύναμα πιστοποιητικά που εκδίδονται από οργανισμούς εγκατεστημένους σε άλλα κράτη-μέλη. Αποδέχονται, επίσης, και άλλα ισοδύναμα αποδεικτικά μέσα. 9. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών κάθε πληροφορία σχετικά με τα έγγραφα που προσκομίζονται ως απόδειξη ότι οι οικονομικοί φορείς πληρούν τις απαιτήσεις εγγραφής στον επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή ως απόδειξη ότι οι οικονομικοί φορείς από άλλο κράτος-μέλος διαθέτουν ισοδύναμη πιστοποίηση. 10. Με προεδρικά διατάγματα που εκδίδονται μετά από πρόταση των κατά περίπτωση αρμοδίων Υπουργών, Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, ρυθμίζονται θέματα για την κατάρτιση και λειτουργία επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, ιδίως δε η αρμόδια υπηρεσία τήρησής τους, οι ειδικότερες προϋποθέσεις, τα κριτήρια και οι

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

διατυπώσεις εγγραφής και κατάταξης των οικονομικών φορέων σε αυτούς, συμπεριλαμβανομένων των αναγκαίων δικαιολογητικών, η διαδικασία τήρησης και ενημέρωσής τους και οι περιπτώσεις διαγραφής από αυτούς, ο χρόνος έναρξης της λειτουργίας τους είτε συνολικά είτε ανά κλάδο ή κατηγορία, η διαλειτουργικότητα των ηλεκτρονικών καταλόγων με άλλα πληροφοριακά συστήματα, καθώς και κάθε άλλο συναφές θέμα.»

29. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 « 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. 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 το άρθρο 102...»

30. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 92 του ν. 4412/2016 «...2. Στην ανοικτή διαδικασία οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: ... β) ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, ...και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. ...» Στο δε άρθ. 94 ορίζεται 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.»

31. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 100 του ν. 4412/2016 «2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ..., όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: α) αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς,β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό...για την αποδοχή ...των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

σύμβασης...6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφους 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειώνπου διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο.....»

32. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» : «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72.»

33. Επειδή στον όρο «Ακατάλληλες-Μη κανονικές-Απαράδεκτες προσφορές» της σελ. 9 Διακήρυξης, προβλέπεται ότι «Σύμφωνα με τα άρθρα 69 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, 26 παρ. 2 στοιχ. β και 32 του Ν. 4412/2016, σε περίπτωση που οι υποβληθείσες προσφορές κριθούν από την Αναθέτουσα Αρχή, κατόπιν και της γνώμης του αρμοδίου για την αξιολόγηση των προσφορών οργάνου (Επιτροπής Διαγωνισμού), ως μη κανονικές ή ως απαράδεκτες είτε ως ακατάλληλες (μη κατάλληλες), οι προσφορές αυτές

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

απορρίπτονται. Μη κατάλληλες (ακατάλληλες) θεωρούνται, σύμφωνα με τον οδηγό της Ε.Ε. για τις δημόσιες συμβάσεις, το αρθ. 32 του Ν. 4412/2016 και τη σχετική νομολογία (ενδεικτικά, ΕΣ Τμ. VI 3558/2009, 44/2007), οι προσφορές που δεν έχουν καμία σχέση με τη σύμβαση και δεν μπορούν να ικανοποιήσουν τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής δηλ. αδυνατούν προδήλως, χωρίς να τροποποιηθούν ουσιαστικά, να ανταποκριθούν στις ανάγκες και στις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτές προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. Μη κανονικές (αρθ. 26 παρ. 3 του Ν. 4412/2016) θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, ...Απαράδεκτες (αρθ. 26 παρ.4 του Ν. 4412/2016) προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα....» Και περαιτέρω, στον όρο « Έγγραφα της σύμβασης» της σελ. 10 ορίζεται ότι «Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης, υπό την έννοια των σχετικών αρθ. 2 περ. 14 και 53 του Ν. 4412/2016, είναι τα ακόλουθα: 1) Η προκήρυξη σύμβασης όπως δημοσιεύεται στο ΚΗΜΔΗΣ και αναρτάται στη «ΔΙΑΥΓΕΙΑ». 2) Η παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής. 3) Το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)6) Η τεχνική και οικονομική προσφορά του αναδόχου». Στον δε όρο 6 με τον τίτλο «ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ» προβλέπεται ότι «Α. Γενικοί όροι συμμετοχής. Το δικαίωμα συμμετοχής, οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίζονται στην παρούσα, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016.» Και στον όρο 7 με τον τίτλο «Προϋποθέσεις συμμετοχής-Λόγοι αποκλεισμού» ορίζεται ότι « Οι προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό περιγράφονται στο παρόν άρθρο και αποτυπώνονται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), το οποίο αποτελεί Υπεύθυνη Δήλωση των οικονομικών φορέων προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη και παρέχει προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 παρ. 1, 2 και 4 εδ. α του Ν.4412/2016. 7.1 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (εφεξής

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

ΤΕΥΔ) Το ΤΕΥΔ της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης συντάχθηκε σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 15 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (ΑΔΑ:) και διατίθεται στους οικονομικούς φορείς δωρεάν, μέσω της ιστοσελίδας του σε δύο μορφές αρχείου: 7.3 Το ΤΕΥΔ συμπληρώνεται, υπογράφεται και υποβάλλεται κατά περίπτωση ως εξής: Διευκρινίζεται ότι για το Μέρος IV.Γ, στο αντίστοιχο κεφάλαιο 1β), ο προσφέρων θα πρέπει να παραθέσει τον κατάλογο που αφορά την παροχή υπηρεσιών συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού και εγκαταστάσεων θέρμανσης-ψύξης στο Δημόσιο ή Ιδιωτικό Τομέα, για τα τελευταία τρία (3) προ του διαγωνισμού έτη (ήτοι 2015, 2016 και 2017). Για κάθε έτος το συνολικό κόστος των συμβάσεων θα πρέπει να είναι τουλάχιστον ίσο με το προϋπολογισθέν στην παρούσα κόστος. Ο εν λόγω κατάλογος θα συνοδεύεται με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις/συστατικές επιστολές καλής εκτέλεσης των ανωτέρω υπηρεσιών, εκδιδόμενες από την αρμόδια Υπηρεσία (αν πρόκειται για Δημόσιο ή Ν.Π.Δ.Δ.) ή από τον εργοδότη (εάν πρόκειται για παροχή υπηρεσιών στον ιδιωτικό τομέα). Περαιτέρω στον όρο 10 της Διακήρυξης με τον τίτλο «ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» προβλέπεται ότι «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη ως και στα παραρτήματα αυτής, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες. Με την υποβολή της προσφοράς τεκμαίρεται ότι οι συμμετέχοντες έχουν λάβει πλήρη γνώση και αποδέχονται ανεπιφύλακτα όλους τους όρους της διακήρυξης και των λοιπών εγγράφων της σύμβασης.» Ακολούθως στον όρο 12 με τον τίτλο «ΤΥΠΟΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» ορίζεται ότι «Οι υποψήφιοι ανάδοχοι υποβάλλουν την Προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο... Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά».... Ο χρήστης-οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: α) Στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιλαμβάνονται η εγγύηση συμμετοχής, τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας για την

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

ανάθεση δημοσίων συμβάσεων (αρθ. 93 περ. β του Ν. 4412/2016, παρ. 1 του άρθρου 11 της ΥΑ Π1/2390/16- 10-2013 και ΥΑ 56902/215/2-6-2017) και συγκεκριμένα, τα στοιχεία που αναλυτικά προβλέπονται στο άρθρο 13 της παρούσας ως απαραίτητα στοιχεία Δικαιολογητικών Συμμετοχής. Τα στοιχεία, οι υπεύθυνες δηλώσεις και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής... β) Στον (υπο)φάκελο «Τεχνική Προσφορά» υποβάλλεται ηλεκτρονικά η Τεχνική Προσφορά, όπως αυτή ορίζεται στο άρθ. 16 της παρούσας. Εφόσον οι απαιτήσεις της διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Τα στοιχεία, οι υπεύθυνες δηλώσεις και δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς, υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής.. Σημειώνεται ότι εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα, στην Αναθέτουσα Αρχή, σε έντυπη μορφή, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον Ν. 4250/2014..... Επισημαίνεται ότι δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή τα στοιχεία και δικαιολογητικά εκείνα τα οποία έχουν εκδοθεί-συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων....» Ακολουθως, στον όρο 13 με τον τίτλο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ» ορίζεται ότι «Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, οι συμμετέχοντες-οικονομικοί φορείς στον διαγωνισμό υποχρεούνται να υποβάλλουν εγκαίρως και προσηκόντως επί ποινή αποκλεισμού, ... μαζί με την Προσφορά τους, στον

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», τα ακόλουθα δικαιολογητικά στην ελληνική γλώσσα και σε μορφή αρχείου .pdf, ήτοι: ...1. Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής2. Το ΤΕΥΔ συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρ. 7 της παρούσας και στο άρθρ. 79Α του Ν.4412/16. 3. Παραστατικά εκπροσώπησης4. Υπεύθυνη δήλωση ... Η μη έγκαιρη και προσήκουσα υποβολή των ανωτέρω δικαιολογητικών, συνιστά λόγο αποκλεισμού του προμηθευτή από τον διαγωνισμό.» Στον όρο 14 με τον τίτλο «ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ ΤΩΝ ΥΠΟΨΗΦΙΩΝ» ορίζεται ότι «Για τη συμμετοχή των οικονομικών φορέων στη διαδικασία του παρόντος διαγωνισμού, θα πρέπει αυτοί να διαθέτουν: α) καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας, β) οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Ειδικότερα, οι απαιτήσεις της Αναθέτουσας Αρχής ως προς τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του αρθ. 75 του Ν. 4412/16, τα οποία ο υποψήφιος δηλώνει υπεύθυνα στο ΤΕΥΔ ότι ικανοποιεί και τα οποία, εφόσον δεν επισυνάπτονται στις αντίστοιχες δηλώσεις κατά τις απαιτήσεις της διακήρυξης, θα κατατεθούν σύμφωνα με τα σχετικά οριζόμενα στο αρθ. 80 του Ν. 4412/16, στα δικαιολογητικά κατακύρωσης, είναι τα κάτωθι:δ) Να δηλώσει στο αντίστοιχο μέρος του ΤΕΥΔ [Μέρος IV.Γ.1β] συμπληρώνοντας κατάλληλα το σχετικό πίνακα, ότι έχει εμπειρία παρόμοιων έργων με το περιγραφόμενο στην παρούσα διακήρυξη έργο και ότι προσέφερε στο Δημόσιο ή Ιδιωτικό Τομέα σχετικές υπηρεσίες συντήρησης Η/Μ εξοπλισμού και εγκαταστάσεων θέρμανσης, ψύξης μεγάλων κτηρίων τα τρία (3) τελευταία πρό του διαγωνισμού έτη, και να επισυνάψει αντίστοιχες βεβαιώσεις/συστατικές επιστολές καλής εκτέλεσης των ανωτέρω υπηρεσιών, εκδιδόμενες από την αρμόδια Υπηρεσία (αν πρόκειται για Δημόσιο ή Ν.Π.Δ.Δ.) ή από τον ιδιώτη (εάν πρόκειται για παροχή υπηρεσιών στον ιδιωτικό τομέα).... ε) Να δηλώσει στο αντίστοιχο μέρος του ΤΕΥΔ [Μέρος IV.Δ] ότι διαθέτει πιστοποιητικά και πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης της επιχείρησής του, ήτοι ISO 9001 και ISO 14001 ή ισοδύναμα ή ανώτερα....» Περαιτέρω, στον όρο 16 με τον τίτλο «ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΦΑΚΕΛΟΥ «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»» προβλέπεται ότι «Ο φάκελος «Τεχνική προσφορά» περιέχει: 16.1. Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (Α' 75) του προσφέροντος, ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον ίδιο, στην οποία δηλώνει την πλήρη και ανεπιφύλακτη αποδοχή και συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές και όλους τους λοιπούς τεχνικούς όρους της υπό ανάθεση σύμβασης όπως τα παραπάνω ορίζονται στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ Β και Γ της παρούσας. 16.2. Πλήρη τεχνική περιγραφή του έργου από τον υποψήφιο Ανάδοχο, όπως αυτό (έργο) αναλυτικά αναφέρεται στα Παραρτήματα Β και Γ της παρούσας. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα ανωτέρω Παραρτήματα, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.» Ακολούθως, στον όρο 19 με τον τίτλο «ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» προβλέπεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία: α) δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και το περιεχόμενο που ορίζεται στα ανωτέρω άρθρα ως και στα Παραρτήματα της παρούσας που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της. β) 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 τα σχετικά άρθρα 91 και 102 του Ν. 4412/2016, 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 Ν. 4412/2016,..... θ) παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά ή/και τις εγγυήσεις που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές» Και περαιτέρω, στο Παράρτημα Β της διακήρυξης με τον τίτλο «ΓΕΝΙΚΕΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ-ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ», στο άρθρ. 1.3 προβλέπεται ότι «1.3. Υποχρεώσεις-Ευθύνες Αναδόχου της σύμβασης συντήρησης του Η/Μ εξοπλισμού Ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ αναλαμβάνει την υποχρέωση να διαθέσει το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό με τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα που απαιτούνται από το Νόμο και τους, κατά περίπτωση, ισχύοντες κανονισμούς, για την εκτέλεση των παραπάνω

Αριθμός απόφασης : A451/2018

εργασιών συντήρησης, σύμφωνα με τις οδηγίες των κατασκευαστών και τους κανόνες της τέχνης και της επιστήμης....»

34. 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 ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ. ΣΤΕ 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).

35. Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, 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 (ΕΑΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την 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 προσκομιζόμενων 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 Construcrtion 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 βάσει των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

Αριθμός απόφασης : A451/2018

36. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, 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 *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).

37. 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*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27)

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

38. Επειδή, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. 179/2009 σκ.5). Αποκλεισμός προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτατους όρους της διακήρυξης (Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93,316,563/2006).

39. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι : *«1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».*

40. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: *«Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».* Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των – κατ' ελάχιστον - αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.»

41. Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

42. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή δεν παρίσταται προδήλως απαράδεκτη, οι, δε ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων και των όρων της διακήρυξης που συντελέστηκε με την προσβαλλομένη, δεν παρίστανται ως προδήλως αβάσιμοι, πλην για την οριστική κρίση περί της βασιμότητας αυτών απαιτείται ενδελεχής έρευνα που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015), αλλά απαιτείται η λεπτομερής επισκόπηση των εγγράφων του διαγωνισμού, των προβαλλόμενων ισχυρισμών αλλά και των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και την σχετική νομολογία, καθώς και ενδεχομένως περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων, προκειμένου το παρόν Κλιμάκιο να αχθεί σε σχετική οριστική κρίση.

43. Επειδή η ζημία των εμπλεκόμενων στον διαγωνισμό μερών, σε περίπτωση που δεν ανασταλεί η διαδικασία του διαγωνισμού, και ιδία σε

Αριθμός απόφασης : Α451/2018

περίπτωση που γίνει η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών είναι πρόδηλη, δεδομένου ότι η συνέχιση του διαγωνισμού, σε περίπτωση που κριθεί βάσιμη εν όλω ή εν μέρει η προσφυγή θα οδηγήσει σε περαιτέρω επιπλοκές, αμφισβητήσεις και χρονοτριβή που μπορούν να αποφευχθούν με την αναστολή της διαδικασίας.

44. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν έχει επικαλεσθεί λόγους υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος που να καθιστούν τις πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων περισσότερες από τα οφέλη.

45. Επειδή εν προκειμένω α) η υπό εξέταση προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη, β) πιθανολογείται η πρόκληση ενδεχόμενης βλάβης της αναθέτουσας αρχής και των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων σε περίπτωση συνέχισης του διαγωνισμού, με το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών γ) οι λόγοι της προσφυγής δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι και χρήζουν περαιτέρω ελέγχου και δ) δεν υφίσταται επίκληση ζημίας ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, δηλαδή, σε σχέση περιοριστικώς με την χορήγηση προσωρινών μέτρων. Σε κάθε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, λαμβάνοντας υπόψη ότι σημαντική πτυχή της εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος είναι και η εξασφάλιση της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

46. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, το πλέον πρόσφορο, αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό μέτρο, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας, είναι η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία (αναστολή) διατάσσεται με διάρκεια βεβαία και εύλογη δηλαδή μέχρι την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

47. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

48. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Αναστέλλει την διαγωνιστική διαδικασία έως την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 8-10-2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Αικατερίνη Παπαδοπούλου