

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της την 2<sup>α</sup> Απριλίου 2021 με την εξής σύνθεση:  
Ειρήνη Αψοκάρδου Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Ιωάννα Θεμελή Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 22.03.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 627/23.03.2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., επί της Λεωφόρου ... αριθμός ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου «...» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. ...Διακήρυξης (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί εν συνόλω η προσβαλλόμενη άλλως οι όροι ..., ..., ...και ...αυτής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

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 Π.Δ. 39/2017, ποσού 4.867,33 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 19.03.2021 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης για τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, εκτιμώμενης αξίας 973.466,91 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. ...Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής με αντικείμενο «Υπηρεσία ενίσχυσης τεχνικού προσωπικού των κτιριακών εγκαταστάσεων των ....- ... για τρία έτη», προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 1.207.098,97 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 10.02.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ την 25.02.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ....

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικείμενου 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 η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί ...ρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 22.03.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 25.02.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την αναθέτουσα αρχή την 23.03.2021 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. γ) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017..

6. Επειδή την 23.03.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

7. Επειδή με την με αριθμό 746/2021 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή, όσον αφορά την προσφυγή κατά όρων διακήρυξης, ο προσφεύγων πρέπει να επικαλεσθεί άμεση βλάβη από τον προσβαλλόμενο όρο, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτόν τους κανόνες που αφορούν στις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό (βλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣΤΕ 148/2016 Ολομ., ΕΑ ασφ. Μ. 415/2014, Δημήτριος Γ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 756). Ενόψει των ανωτέρω, ο προσφεύγων έχει καταρχήν έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία ενσωματώνει και το υπό εξέταση αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, δεδομένου ότι ως ισχυρίζεται είναι επιχείρηση που δραστηριοποιείται ενεργά στον τομέα της παροχής υπηρεσιών τεχνικών υπηρεσιών και ενδιαφέρεται να συμμετάσχει στον επίδικο διαγωνισμό, λόγω όμως των προσβαλλόμενων όρων ...οδίζεται να λάβει μέρος.

9. Επειδή σύμφωνα με την προσβαλλόμενη διακήρυξη ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών έχει οριστεί η 5.04.2021 και ως ημερομηνία αποσφράγισης η 12.04.2021.

10. Επειδή την 1.04.2021 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής και του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

11. 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 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 και 15 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή ο προσφεύγων, επικαλούμενος το άρθρο 59 του ν.4412/2016, τους όρους ..., ..., ..., ...και ...της διακήρυξης καθώς και τη

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

σχετική νομολογία ισχυρίζεται τα ακόλουθα : «[...]1. Μη νόμιμη διενέργεια περισσότερων χωριστών διαγωνισμών

Το ...δημοσίευσε στο διάστημα από 22 Φεβρουαρίου έως 3 Μαρτίου 2021 στο ΚΗΜΔΗΣ έντεκα (11) Διακηρύξεις με αντικείμενο την παροχή Υπηρεσιών Τεχνικού Προσωπικού και συγκεκριμένα τις εξής:

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη: Φοιτητική Εστία ... (Διάρκεια 5 έτη, προϋπολογισμός: 969.745,80 € πλέον Φ.Π.Α., ημ/νία διενέργειας: 2/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητική Εστία ... (Διάρκεια 5 έτη, προϋπολογισμός: 773.743,95 € πλέον Φ.Π.Α.,ημ/νία διενέργειας: 2/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητικές Εστίες ... (Διάρκεια 5 έτη, προϋπολογισμός: 995.328,26 €πλέον Φ.Π.Α.,ημ/νία διενέργειας: 12/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητική Εστία ... συμπ/νων και των εγκαταστάσεων της πρώην Σ.Ε. ... (Διάρκεια 3 έτη, προϋπολογισμός: 913.725,01 €πλέον Φ.Π.Α., ημ/νία διενέργειας: 2/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητικές Εστίες Φ.Ε. ... (Α',Β', Γ', Δ') και Φ.Ε. ... (Διάρκεια 2 έτη, προϋπολογισμός: 998.069,54 €πλέον Φ.Π.Α., ημ/νία διενέργειας: 12/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητικές Εστίες ... (...-...) (Διάρκεια 3 έτη, προϋπολογισμός 973.466,91 € πλέον Φ.Π.Α., ημ/νία διενέργειας: 12/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Δομή ... (...) καιΚεντρική Υπηρεσία ... (...& ..., ...) (Διάρκεια 5 έτη, προϋπολογισμός 770.609,68 € πλέον Φ.Π.Α.,ημ/νία διενέργειας: 13/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητικές Εστίες ... (Διάρκεια 5 έτη, προϋπολογισμός: 724.999,64 € πλέον Φ.Π.Α., ημ/νία διενέργειας: 12/4/2021)

-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητική Εστία Πανεπιστημίου ... (Διάρκεια 4 έτη, 992.500,00 € πλέον Φ.Π.Α., ημ/νία διενέργειας: 2/4/2021

)-Την υπ' αρ. ...Διακήρυξη:Φοιτητική Εστία ... (Διάρκεια 5 έτη, προϋπολογισμός: 499.100,00 € πλέον Φ.Π.Α.,ημ/νία διενέργειας: 12/4/2021)

-Την υπ' αρ. 621/11/2021 Διακήρυξη:Φοιτητική Εστία ... (Διάρκεια 5 έτη, 794.475,85 € πλέον Φ.Π.Α.,ημ/νία διενέργειας: 13/4/2021).

Όπως προκύπτει, επομένως, από τα ανωτέρω το ...επέλεξε να μην εφαρμόσει το άρθρο 59 του ν. 4412/2016 και να μην προκηρύξει τη διαδικασία ανάθεσης μιας σύμβασης υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, δίνοντας το δικαίωμα

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

στους υποψηφίους αναδόχους να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα. [...] Αντίθετα, το ...προχώρησε σε κατάτμηση του αντικειμένου της σύμβασης προκηρύσσοντας 11 διακριτές διαγωνιστικές διαδικασίες, καθεμιά από τις οποίες έχει προϋπολογισμό μικρότερο του 1.000.000,00 ευρώ. Άμεση συνέπεια της κατάτμησης αυτής είναι η αποφυγή της υπαγωγής των συμβάσεων που θα συναφθούν σε προσυμβατικό έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 324 του ν. 4700/2020 [...].

Η κατάτμηση αυτή συνιστά απαγορευμένη «τεχνητή κατάτμηση» ενός ενιαίου από τεχνική και οικονομική άποψη αντικειμένου δημόσιας σύμβασης, η οποία δεν δικαιολογείται από αντικειμενικά κριτήρια τεχνικής και οικονομικής φύσης και αποσκοπεί στην αποφυγή της εφαρμογής ενός αυστηρότερου νομοθετικού πλαισίου για την Αναθέτουσα Αρχή, το οποίο θα τύγχανε εφαρμογής αν ο διαγωνισμός διεξαγόταν για το σύνολο του συμβατικού αντικειμένου χωρίς τη μεσολάβηση της παράνομης κατάτμησης.

Με τον όρο «τεχνητή κατάτμηση» νοείται ο τεχνητός επιμερισμός μιας ενιαίας σύμβασης σε μικρότερες συμβάσεις, που ανατίθενται με χωριστές διαδικασίες, με τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4412/2016 (και ιδιαίτερα εκείνων που μεταφέρουν διατάξεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, η μη εφαρμογή των οποίων συνιστά ευθεία παραβίαση διατάξεων ενωσιακού δικαίου). Τα ως άνω ισχύουν και για την αποφυγή εφαρμογής αμιγώς εθνικών διατάξεων που συνέχονται με τον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, και οι οποίες, θα έπρεπε να τυγχάνουν εφαρμογής, βάσει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας τους της κατατμηθείσας σύμβασης.

Τέτοια διάταξη είναι η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 324 του ν. 4700/2020, η οποία καθιερώνει υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας για τις συμβάσεις υπηρεσιών με προϋπολογιζόμενη δαπάνη άνω του 1.000.000,00 ευρώ. Ως εκ τούτου απαγορεύεται ο «τεχνητός» επιμερισμός μίας σύμβασης σε μικρότερες ποσότητες ή μερικότερες κατηγορίες και στη συνέχεια η χωριστή διενέργεια περισσότερων αναθέσεων.

Σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 25 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με θέμα: «Ζητήματα υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας σύμβασης σε περίπτωση υποδιαίρεσής της σε τμήματα. Εφαρμογή της παρέκκλισης του άρθρου 6 παρ.

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

10 ν. 4412/2016»(ΑΔΑ: ΩΔΣΤΟΞΤΒ-92Ω), σημαντικές ενδείξεις για την ύπαρξη ενιαίου έργου/προμήθειας/υπηρεσίας και, κατ' επέκταση, της υποχρέωσης συνυπολογισμού της αξίας τους για την προκήρυξη είτε ενιαίου διαγωνισμού είτε περισσότερων αυτοτελών διαγωνισμών, με βάση τη συνολική εκτιμώμενη αξία τους, αποτελούν:

- η ομοιότητα των προκηρύξεων,
  - η ταυτόχρονη έναρξη της διαδικασίας των επίμαχων συμβάσεων,
  - η οικονομική και τεχνική λειτουργία του αποτελέσματος των εργασιών,
  - οι εργασίες εξυπηρέτησης παρόμοιου σκοπού,
  - οι εργασίες που διεξάγονται εντός καθορισμένου χρονικού πλαισίου
- , -η ενότητα του γεωγραφικού πλαισίου εντός του οποίου κινήθηκαν οι διαδικασίες των συμβάσεων.

Οι ανωτέρω περιστάσεις συντρέχουν εν προκειμένω ιδίως για τις διαδικασίες που αφορούν το ίδιο γεωγραφικό πλαίσιο, με αποτέλεσμα οι σχετικές Διακηρύξεις να είναι μη νόμιμες λόγω κατάτμησης του συνολικού αντικειμένου της ανάθεσης προς αποφυγή των διατάξεων περί της υποχρέωσης υποβολής της σύμβασης σε προσυμβατικό έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο. Για τους λόγους αυτούς, η προσβαλλόμενη Διακήρυξη είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί. Σύμφωνα δε με το άρθρο 327 του ν. 4700/2020, «Αν δεν διενεργηθεί ο έλεγχος που προβλέπεται στις παρ. 1 έως 3 του άρθρου 324, η σύμβαση που συνάπτεται είναι άκυρη». Ως εκ τούτου, με έννομο συμφέρον προβάλλεται ο παρών λόγος ακύρωσης από την εταιρεία μας, η οποία, σε περίπτωση που της κατακυρωθεί ο παρών διαγωνισμός, θα κληθεί να συνάψει σύμβαση η οποία θα είναι άκυρη.

2. Μη νόμιμη η απαίτηση για εμπειρία στις ζητούμενες υπηρεσίες αποκλειστικά σε κτήρια φοιτητικών εστιών

[...]σε αίτημα οικονομικού φορέα για παροχή διευκρίνισης για την έννοια του όρου της Διακήρυξης: «παρόμοιες συμβάσεις με την παρούσα», η Αναθέτουσα Αρχή απάντησε ότι: «Ως παρόμοιες συμβάσεις με την παρούσα σε συνδυασμό και με τα αναφερόμενα στην παρ. ....δ νοούνται οι 'συμβάσεις σε αντίστοιχα έργα ως προς την παροχή υπηρεσιών σε κτήρια με παρόμοια χρήση και απαιτήσεις όπως το κτήριο της παρούσας (κτήρια φοιτητικών εστιών εν

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

λειτουργία που παρουσιάζουν ιδιαίτερες απαιτήσεις, δυσκολίες και προκλήσεις)'.

Ως εκ τούτου για τη συνδρομή των απαιτήσεων της παρ. ....α της διακήρυξης θα πρέπει να προσκομιστούν συμβάσεις στον πίνακα σε έργα Συντήρησης Φοιτητικών Εσπιών συνολικού προϋπολογισμού τουλάχιστον ύφους 100% του προϋπολογισμού της σύμβασης πλέον ΦΠΑ».

Αν και οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς είναι καταρχήν ελεύθερες να διαμορφώνουν κατά την κρίση τους τους όρους μίας διακήρυξης και να καθορίζουν τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής βάσει των οποίων πιστοποιείται η τεχνική και επαγγελματική επάρκεια των διαγωνιζομένων, προκειμένου να τους επιτραπεί η συμμετοχή στο διαγωνισμό, λαμβάνοντας υπόψη τους τις εκάστοτε ανάγκες τους, καθώς και τη φύση και τις ιδιαιτερότητες της σύμβασης για την επιλογή της βέλτιστης προσφοράς, τα συγκεκριμένα κριτήρια, όμως, που τίθενται θα πρέπει να είναι πρόσφορα για τη διακρίβωση της καταλληλότητας των υποψηφίων. Τυχόν περιορισμοί στην πρόσβαση στο διαγωνισμό πρέπει να δικαιολογούνται από επιτακτικό λόγο δημοσίου συμφέροντος και να αποδεικνύεται ότι ο σκοπός για τον οποίο θεσπίστηκαν δεν θα μπορούσε να επιτευχθεί εξίσου αποτελεσματικά με λιγότερο περιοριστικό τρόπο για την ανάπτυξη του ανταγωνισμού. Ως εκ τούτου, τα κριτήρια και τα μέσα απόδειξης της ελάχιστης απαιτούμενης τεχνικής ικανότητας των υποψηφίων που επιλέγονται από τις αναθέτουσες αρχές πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να σχετίζονται με την ορθή και αποτελεσματική εκτέλεση της σύμβασης και να μην άγουν σε υπέρμετρο περιορισμό του δικαιώματος πρόσβασης στον διαγωνισμό, ώστε να διασφαλίζεται η ανάπτυξη ανταγωνισμού και η επιλογή της βέλτιστης προσφοράς (ΕλΣυν Τμ. Μείζονος –Επταμελούς Σύθεσης 3372/2011, 3065/2014, VITμ. 2484/2012, 558/2014, 3392/2015, 1759, 3329/2015). [...]

Οι εξαιρετικά ειδικές τεχνικές απαιτήσεις της Διακήρυξης δημιουργούν δυσμενή διάκριση εις βάρος των οικονομικών φορέων οι οποίοι έχουν την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία σε αντίστοιχων απαιτήσεων, δυσκολιών και προκλήσεων συμβάσεις, οι οποίες, ωστόσο, δεν αφορούν φοιτητικές εστίες, όπως απαιτεί η επίμαχη διακήρυξη.

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

Εξαιτίας, επομένως, του ανωτέρω όρου της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, η εταιρεία μας, η οποία έχει πολύ μεγάλη εμπειρία σε έργα τεχνικής συντήρησης μεγάλης κλίμακας και προϋπολογισμού, όπως ενδεικτικά στις εγκαταστάσεις της ..., του Γενικού Νοσοκομείου ..., του ...«...-...-...», της ... κ.α. αδυνατεί να υποβάλει παραδεκτή συμμετοχή στον επίμαχο διαγωνισμό.

Ο επίμαχος όρος της Διακήρυξης, επομένως, ο οποίος απαιτεί επί ποινή αποκλεισμού, εμπειρία αποκλειστικά σε έργα τεχνικής συντήρησης φοιτητικών εστιών, είναι μη νόμιμος και πρέπει να ακυρωθεί.

3. Μη νόμιμη η απαίτηση για κατοχή ISO για υπηρεσίες που δεν ζητούνται από την Διακήρυξη

Στον όρο ... «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» προβλέπεται, περαιτέρω, ότι τα απαιτούμενα επί ποινή αποκλεισμού πιστοποιητικά ISO (ISO..., ..., OHSAS... ή αντίστοιχο ISO...) «πρέπει να είναι στο θεματικό πεδίο της Κατασκευής και Συντήρησης Οικοδομικών και Ηλεκτρομηχανολογικών Έργων Πάσης Φύσεως καθώς και Συντήρηση Ανελκυστήρων».

Ωστόσο, η συντήρηση ανελκυστήρων απαιτεί ειδική άδεια, η οποία δεν αποτελεί εν προκειμένω προϋπόθεση συμμετοχής στον διαγωνισμό, ενώ σε κανένα σημείο του Παραρτήματος Ι «Αναλυτική Τεχνική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» δεν απαιτείται η συντήρηση ανελκυστήρων από τον ανάδοχο.

Επομένως, με την εν λόγω απαίτηση για κατοχή ISO στο πεδίο της συντήρησης ανελκυστήρων περιορίζεται ο κύκλος των προσώπων που μπορούν να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό σε εταιρείες με άδεια συντήρησης ανελκυστήρων και μάλιστα ενώ η συντήρηση ανελκυστήρων δεν αποτελεί αντικείμενο της σύμβασης που θα συναφθεί.

Επισημαίνεται δε ότι δεν επιτρέπεται η στήριξη στις ικανότητες τρίτων για την κάλυψη του εν λόγω κριτηρίου του όρου ..., σύμφωνα με τον όρο .... της Διακήρυξης, χωρίς να αιτιολογείται ειδικά ο λόγος της απαγόρευσης αυτής. Το γεγονός, επομένως, απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού -και χωρίς να παρέχεται σχετικά η δυνατότητα στήριξης σε ικανότητες τρίτων φορέων, σύμφωνα με τον όρο ... -η κατοχή ISO στο πεδίο της συντήρησης ανελκυστήρων συνιστά περίπτωση τεχνητού περιορισμού του ανταγωνισμού και παραβίαση της



## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

αρχής της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων, καθώς ευνοεί αδικαιολόγητα όσους οικονομικούς φορείς διαθέτουν το εν λόγω πρότυπο ISO κατά το χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης, παρ' ότι αυτό δεν έχει ειδική σχέση με το αντικείμενο του υπό ανάθεση έργου και δεν μπορεί να αποτελέσει κριτήριο αξιολόγησης της καταλληλότητας ενός οικονομικού φορέα να εκτελέσει μεαποτελεσματικότητα το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης.

4. Μη νόμιμη η απαλλαγή τρίτων φορέων από την υποχρέωση υποβολής χωριστού ΕΕΕΣ

[...]στον όρο ...με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» προβλέπεται ότι«B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου ... οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) ... γ) Πίνακας ομάδας έργου, όπου θα αναφέρονται και οι κρίσιμες ειδικότητες. Για τυχόν μέλη που συνδέονται με τον οικονομικό φορέα με σχέσεις άλλες από εξαρτημένη εργασία, δεν απαιτείται η υποβολή ιδιαίτερου ΕΕΕΣ.δ) ... ε) ...».

Ο όρος αυτός είναι μη νόμιμος, αφού όλοι οι τρίτοι οφείλουν να δηλώνουν ότι πληρούν τα κριτήρια επιλογής και ότι στο πρόσωπό τους δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού. Ευνοεί δε, μη νομίμως, εκείνους τους υποψήφιους που θα συνεργαστούν με τρίτους που στο πρόσωπό τους συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού και τούτο, σε βάρος της εταιρείας μας και των λοιπών εταιρειών, στο πρόσωπο των οποίων δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού.

Για τους λόγους αυτούς, συνεπώς, θα πρέπει να ακυρωθεί και ο όρος αυτός της διακήρυξης.

5. Μη νόμιμο κριτήριο βαθμολόγησης προσφορών

[...]Εν προκειμένω, ορίζεται ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ο μικρότερος λόγος της προσφερθείσαστιμής ως προς τη συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς (ήτοι αυτή στην οποία το Λ είναι ο μικρότερος αριθμός), με συντελεστή βαρύτητας της τεχνικής προσφοράς 70% και συντελεστή βαρύτητας της οικονομικής προσφοράς 30%.Ο συντελεστής βαρύτητας 70%στην τεχνική προσφορά, πέραν του ότι δεν ακολουθεί καμία από τις προβλέψεις του νόμου, είναι ασυνήθιστα υψηλός και δεν αιτιολογείται από τη φύση και τις ανάγκες του υπό ανάθεση έργου, καθώς η αναγωγή σε βασικό κριτήριο ανάθεσης της βαθμολογίας της τεχνικής προσφοράς δικαιολογείται σε εξαιρετικά σπάνιες περιπτώσεις όπου το αντικείμενο της σύμβασης αφορά

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

ειδικές εγκαταστάσεις με υψηλές απαιτήσεις (π.χ. datacenters, νοσοκομεία, τράπεζες, αεροδρόμια).

Εν προκειμένω, η υπό ανάθεση σύμβαση αφορά τεχνικές υπηρεσίες εγκαταστάσεων φοιτητικών εστιών και οι ανάγκες του έργου περιορίζονται κατά κύριο λόγο στην διάθεση του κατάλληλου τεχνικού προσωπικού μηχανικών, ηλεκτρολόγων, υδραυλικών, οικοδόμων. Πρόκειται για ένα έργο το οποίο δεν παρουσιάζει ειδικές απαιτήσεις στην εκτέλεσή του ούτε ιδιαίτερη πολυπλοκότητα, με αποτέλεσμα η αναγωγή σε βασικού κριτηρίου ανάθεσης της σύμβασης της βαθμολόγησης της τεχνικής προσφοράς να ευνοεί υπέρμετρα όσους βαθμολογηθούν στην τεχνική προσφορά τους άνω του 100 βάσει κριτηρίων τα οποία είναι ούτως ή άλλως γενικά και τα οποία αξιολογούνται κατά την υποκειμενική κρίση της αρμόδιας Επιτροπής, η οποία είναι δύσκολα ελέγξιμη, ενώ τα κριτήρια αυτά είναι μη επαληθεύσιμα, αφού δεν είναι αντικειμενικά ή πάντως είναι εξαιρετικά δυσχερώς επαληθεύσιμα.

Ας μην διαφύγει της προσοχής, ότι μεταξύ των στοιχείων που βαθμολογούνται στα κριτήρια Α1 και Β1 είναι και «κάθε άλλο στοιχείο που ο προσφέρων κρίνει σκόπιμο ότι πρέπει να παρουσιάσει ή να προτείνει κατά την κρίση του».

Έτσι, η θέσπιση συντελεστή βαρύτητας 70% στην βαθμολογία της προσφοράς δεν δικαιολογείται ούτε από τη φύση, ούτε από την ποσότητα, ούτε από το μέγεθος τη σπουδαιότητα, την πολυπλοκότητα και τις εξειδικευμένες απαιτήσεις της προς ανάθεσης σύμβασης. Αντιθέτως, ο συντελεστής βαρύτητας αυτός παραβιάζει τη γενική αρχή της αναλογικότητας που ορίζει κατά το κοινοτικό δίκαιο, ότι οι όροι αυτού δεν πρέπει να βαίνουν πέραν του μέτρου που είναι αναγκαίο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου στόχου (βλ. ΕΛΣυν 2590/2016, ΔΕΕ C-213/07, Μηχανική Α.Ε. σκ. 44-48 και την εκεί παρατιθέμενη νομολογία, C-234/03 CONTSE και τη 2η αιτιολογική σκέψη της Οδηγίας 2004/18/EK). Συνεπώς και για τους λόγους αυτούς, η κρινόμενη διακήρυξη είναι μη νόμιμη και ζητούμε να ακυρωθεί».

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ισχυρίζεται τα ακόλουθα : « [...] 1<sup>ος</sup> λόγος προδικαστικής προσφυγής.

[...] Ο λόγος αυτός είναι προεγόντως απορριπτέος ως απαράδεκτος αφού η προσφεύγουσα ούτε προβάλλει ότι ...οδίζεται ούτε ...οδίζεται να συμμετάσχει σε όλους τους προκηρυγθέντες διαγωνισμούς και ειδικώς στον επίμαχο κατά

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

της διακήρυξης του οποίου ασκεί προδικαστική προσφυγή, λόγω της κατάτμησης. Επομένως, σύμφωνα με την ως άνω νομολογία, ουδεμία βλάβη υφίσταται από την αποκαλούμενη «κατάτμηση», ούτε άλλωστε προβάλλει ότι υφίσταται. Ως εκ τούτου ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι άνευ άλλου τινός απορριπτός ως απαραδέκτως προβαλλόμενος.

Επικουρικώς μόνο επισημαίνουμε ότι η προσφεύγουσα σφάλλει και ως προς την έννοια της κατάτμησης όπως αυτή καθορίζεται από τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου. Με τον όρο «τεχνητή κατάτμηση» νοείται ο τεχνητός επιμερισμός μιας ενιαίας σύμβασης σε μικρότερες συμβάσεις, που ανατίθενται με χωριστές διαδικασίες, με τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4412/2016 (και ιδιαίτερα εκείνων που μεταφέρουν διατάξεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, η μη εφαρμογή των οποίων συνιστά ευθεία παραβίαση διατάξεων ενωσιακού δικαίου). Η κατάτμηση αποσκοπεί ιδίως στην απευθείας ανάθεση των σχετικών συμβάσεων.

Εν προκειμένω, και στους έντεκα διαγωνισμούς που επικαλείται η προσφεύγουσα, το Ίδρυμά μας ένει καταρτίσει διακηρύξεις οι οποίες διέπονται όλες από το ν. 4412/2016 στο σύνολό τους, ούσες μάλιστα άνω των ορίων των ενωσιακών Οδηγιών. Επομένως δεν συντρέγει καμία εξαίρεση η ιση εφαρμογή διατάξεων του ν. 4412/2016, εφόσον εφαρμόζονται ακριβώς οι ίδιες διατάξεις που θα εφαρμόζονταν αν δηιοπρατούνταν οι συμβάσεις ως σύνολο (κάτι μη νόμιμο και ανέφικτο, όπως εκθέτουμε στη συνέχεια).

Η προσφεύγουσα, άλλωστε, κάνει λόγο άλως αορίστως για προσπάθεια αποφυγής της εφαρμογής ενός αυστηρότερου νομοθετικού πλαισίου για την Αναθέτουσα Αρχή, το οποίο θα τύγχανε εφαρμογής αν ο διαγωνισμός διεξαγόταν για το σύνολο του συμβατικού αντικειμένου χωρίς τη μεσολάβηση της «παράνομης κατάτμησης», χωρίς καν να προσδιορίζει ποιο είναι αυτό. Η δε επίκληση της αποφυγής του ελέγχου του Ελεγκτικού Συνεδρίου είναι αδιάφορη εν προκειμένω αφού η σχετική νομοθεσία δεν συνιστά νομοθετικό πλαίσιο που διέπει τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό και κατά συνέπεια η προσφεύγουσα Χωρίς έννομο συμφέρον επικαλείται τη δήθεν παράβαση του.

Προεχόντως, όμως, η δημοπράτηση των εν λόγω συμβάσεων επιβάλλεται από το προφανές γεγονός ότι πρόκειται για διαφορετικές εστίες, με διαφορετικά

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

τεχνικά και οικονομικά χαρακτηριστικά έκαστη (αριθμός φοιτητών, υπάρχουσα κατάσταση κτηρίων κοκ). Επομένως, το Ίδρυμά μας απολύτως νόμιμα προέβη στην ξεχωριστή δημοπράτησή τους, εφόσον δεν πρόκειται ούτε για ίδιο τεχνικό, ούτε για ίδιο οικονομικό αντικείμενο, όπως εντελώς ανακριβώς, αορίστως και αναποδείκτως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα.

Παγιως δε μέχρι σήμερα, οι ανάλογοι διαγωνισμοί για κάθε μία εστία διενεργούνται ξεχωριστά. Είναι, επομένως, και από ουσιαστικής απόψεως αβάσιμος ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής.

2<sup>ος</sup> λόγος προδικαστικής προσφυγής.

[...] Στην προκειμένη περίπτωση, ο ως άνω όρος τεχνικής ικανότητας είναι απολύτως νόμιμος και εύλογος ως ευθέως συνδεδόμενος απόλυτα και αναντίρρητα με το τεχνικό αντικείμενο της σύμβασης.

Η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί ότι ο όρος αυτός είναι απολύτως σχετιζόμενος με το αντικείμενο της σύμβασης (κάτι που αρκεί για να θειελιώσει τη νομιμότητά του), αλλά ότι «δημιουργεί διάκριση εις βάρος των οικονομικών φορέων οι οποίοι έχουν την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία σε αντίστοιχων απαιτήσεων, δυσκολιών και προκλήσεων συμβάσεις, οι οποίες, ωστόσο, δεν αφορούν φοιτητικές εστίες, όπως απαιτεί η επίμαχη διακήρυξη.».

Εν πρώτοις παρατηρείται ότι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας προβάλλονται απαραδέκτως διότι ουδόλως καταδεικνύει με ορισμένο και αρκούντως εξειδικευμένο τρόπο τη βλάβη που υφίσταται εκ της φερόμενης μη νομιμότητας των ως άνω απαιτήσεων τεχνικής- επαγγελματικής ικανότητας, σε βαθμό τέτοιον ώστε να είναι αδύνατη ή ουσιωδώς δυσνερική τι υποβολή της προσφοράς της.

Επιπλέον, το γεγονός ότι η προσφεύγουσα δεν συγκεντρώνει την απαραίτητη ...ειρία, επ' ουδενί συνεπάγεται ότι ο όρος είναι παράνομος. Αντιθέτως είναι απολύτως αυτονόητο ότι οι υπό δημοπράτηση υπηρεσίες που προσφέρονται σε Φοιτητικές εστίες με συνεχή παρουσία φοιτητών και προσωπικού, δεν είναι ταυτόσημες, ούτε έστω συγκρίσιμες με υπηρεσίες που παρύ/ονται σε εταιρείες όπως οι εγκαταστάσεις της ...καιτης ...ή σε νοσοκομεία όπως το Γ.Ν. ..., το ...«...-...-...», όπως ανακριβώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Πρόκειται για εγκαταστάσεις με απολύτως διαφορετικά λειτουργικά και τεχνικά χαρακτηριστικά καθώς και με εντελώς

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

διαφορετικές συνθήκες παροχής της υπηρεσίας, που επ' ουδενί είναι συγκρίσιμα.

Τονίζουμε, το προφανές: ότι η διαχείριση των τεχνικών αναγκών σε κτήρια όπως οι Φοιτητικές εστίες που κατοικούνται από μεγάλο αριθμό φοιτητών (με τα Φαινόμενα δυστυχώς συνήθων φθορών) δεν έχει καμία σχέση ούτε με τη λειτουργία, τον έλεγχο, τη συντήρηση και τις συνήθεις επισκευές των ηλεκτρομηχανολογικών και οικοδομικών εγκαταστάσεων σε νοσοκομεία (ήτοι κτήρια με διαφορετικό Η/Μ εξοπλισμό και γωρίς απαιτήσεις ως προς το πράσινο του περιβάλλοντος χώρου), σε εγκαταστάσεις όπως της ...» και της ... (εντελώς άσχετο τεχνικό αντικείμενο, ήτοι κτήρια που δεν έχουν χαρακτηριστικά κατοικίας, ούτε μαγειρεία ή εστιατόρια).

Επιπλέον τονίζεται ότι ο επίμαχος ισχυρισμός της προσφυγής προβάλλεται εντελώς αόριστα, αφού ουδόλως εκτίθενται ποιες άλλες εγκαταστάσεις θα μπορούσαν να περιληφθούν ως εμπειρία, καίτοι δεν έχουν σχέση με το υπό δημοπράτηση αντικείμενο, αλλά τα συγκεκριμένα (μη αναφερόμενα στην προσφυγή) χαρακτηριστικά τους, τις καθιστούν παρόμοιες.

Συμπερασματικά το Ίδρυμά μας έπραξε το προφανές: αφού οι υπό δημοπράτηση υπηρεσίες αφορούν φοιτητικές εστίες, ζητάει εμπειρία στην παροχή υπηρεσιών συντήρησης σε κτήρια με παρόμοια χρήση και απαιτήσεις (κτήρια φοιτητικών εστιών εν λειτουργία που παρουσιάζουν ιδιαίτερες απαιτήσεις, δυσκολίες και προκλήσεις). Η απαίτηση αυτή όχι μόνο κινείται εντός των ορίων της διακριτικής μας ευχέρειας, αλλά είναι απολύτως εύλογη και νόμιμη, χωρίς καν να είναι δυσανάλογη ούτε Φωτογραφική, όπως απολύτως αόριστα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα χωρίς καν να προβάλλει ποιόν δήθεν φωτογραφίζουμε.

Είναι σαφές εν προκειμένω ότι η προσφεύγουσα επιχειρεί να διαμορφώσει τις απαιτήσεις του διαγωνισμού σύμφωνα με τα δικά της προσόντα. Καθ'ο μέρος, όμως, οι εν λόγω αιτιάσεις ανάγονται στον καθορισμό του αντικειμένου του νέου διαγωνισμού και του ζητούμενου εξοπλισμού είναι απαράδεκτες, διότι πλήττουν ευθέως την ανέλεγκτη σκοπιμότητα των επιλογών της αναθέτουσας αρχής, η οποία, έχει διακριτική ευχέρεια να διαμορφώνει τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές, καθορίζοντας τις ανάγκες της από

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

ποσοτική και ποιοτική άποψη (πρβλ. ΣΤΕ 492,133/2012,1186/2011,670/2009,965,960,307/2007,1208,1076,977/2006).

Επιπλέον και επικουρικώς. τίποτα δεν εμποδίζει την προσφεύγουσα να επικαλεστεί την τεχνική ικανότητα τρίτων, ώστε να ικανοποιήσει την επίμαχη απαίτηση (Ε.Α.ΣΤΕ 56/2020, σκέψη 15 ).

Με τα δεδομένα αυτά ο συγκεκριμένος λόγος προβάλλεται αβασίμως και πρέπει να απορριφθεί. Δεδομένου, δε, ότι η προσφεύγουσα συνομολογεί ότι λόγω του επίμαχου όρου αδυνατεί να υποβάλει παραδεκτή συμμετογή στον επίμαχο διαγωνισμό, άνευ εννόμου συμφέροντος πλήττει με την κρινομένη προδικαστική τους λοιπούς όρους της διακήρυξης τις λοιπές απαιτήσεις χρηματοοικονομικής επάρκειας που τάσσονται με το άρθρο 2,2.5, όπως την απαίτηση της περιπτώσεως γ' (πρβλ. Ε.Α. 975/2008, 634/2009,1043/2009,1291/2009, 538/2010, 314/2013 κ.ά.1. Υπό τα δεδομένα δε αυτά, η αιτούσα θα διατηρούσε το έννομο συμφέρον της να αμφισβητήσει τη νομιμότητα των λοιπών προϋποθέσεων γρηματοοικονομικής επάρκειας, μόνον εάν ισχυριζόταν ότι επιτίθετο να μετάσχει στον διαγωνισμό στηριζόμενη στις ικανότητες άλλου οικονομικού φορέα είτε συμπράττοντας με αυτόν για την από κοινού υποβολή αιτησεως συμμετογής, ως ένωση οικονομικών φορέων είτε επικαλούμενη τη δάνεια ικανότητά του, προκειμένου να καλύψει την επίμαχη απαίτηση της διακηρύξεως, κάτι που δεν πράττει (Ε.Α. ΣΤΕ 56/2020 σκ. 20).

Με τα δεδομένα αυτά, η αμφισβήτηση των λοιπών όρων της διακήρυξης είναι αλυσιτελής και απαράδεκτη, αφού η προσφεύγουσα έχει ήδη συνομολογήσει ότι δεν ικανοποιεί τους ως άνω όρους.

Επομένως επικουρικώς και μόνο θα ανακρούσουμε και τους λοιπούς λόγους της προσφυγής.

3<sup>ος</sup> λόγος της προδικαστικής προσφυγής.

Ο ισχυρισμός της προσφυγής είναι αβάσιμος επειδή η επέμβαση σε ηλεκτρολογικούς πίνακες των ανελκυστήρων περιλαμβάνεται στο τεχνικό αντικείμενο της Διακήρυξης, σε αντίθεση προς όσα ισ/υρίζεται η προσφεύγουσα. Έχει δε παρατηρηθεί από την εμπειρία παρελθουσών συμβάσεων αδυναμία των αναδοχών στον επίμαχο τομέα, κάτι που οδήγησε την υπηρεσία μας στο να απαιτήσει ευλόγως το επίμαχο ISO που αποσκοπεί στην ορθή παροχή της Υπηρεσίας.

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

4<sup>ος</sup> λόγος της προδικαστικής προσφυγής

[...] Ο όρος αυτός ...που εφαρμόζεται σε όλους τους διαγωνιζομένους οριζοντίως (και κατά συνέπεια και στην προσφεύγουσα) αποσκοπεί στην απαλλαγή από περιττά γραφειοκρατικά εμπόδια των διαγωνιζομένων, αφού η απαλλαγή αφορά μόνο την ομάδα έργου. Ο όρος αυτός επ' ουδενί εμποδίζει την συμμετοχή της προσφευγουσας στον διαγωνισμό, και κατά συνέπεια ο οικείος λόγος (που προβάλλεται κατά τρόπο πιθανολογικό και αόριστο) προβάλλεται άνευ εννόμου συμφέροντος.)

5<sup>ος</sup> λόγος προδικαστικής προσφυγής.

[...] Ο λόγος αυτός έχει κριθεί ως αβάσιμος με την απόφαση 56/2020 της Ε.Α. ΣΤΕ κατά την οποία (σκ. 12): «Εφ' όσον δε τα κριτήρια αυτά (καθώς και ο καθοριζόμενος συντελεστής βαρύτητας για την τεχνική και την οικονομική προσφορά) εφαρμόζονται κατά ενιαίο τρόπο για την αξιολόγηση των προσφορών όλων των διαγωνιζομένων, δεν απορεί να θεωρηθεί ότι εκ μόνης της θεσπίσεως των εν λόγω κριτηρίων προδιαγράφεται εις βάρος της αιτούσικ το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, υπό την έννοια ότι ευνοούν ειδικώς συγκεκριμένο διαγωνιζόμενο ή ότι καθιστούν ουσιωδώς δυσχερή την εκ μέρους της υποβολή προσφοράς. Συνεπώς, η αιτούσα δεν θεμελιώνει το ειδικό έννομο συμφέρον που απαιτείται για την προσβολή των σχετικών όρων της διακηρύσεως.». Επομένως και ο λόγος αυτός της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί για τον ως άνω λόγο.

Λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την άμεση ολοκλήρωση των διαδικασιών.

Η Υπηρεσία μας τονίζει την αναγκαιότητα της άμεσης ολοκλήρωσης των επίμαχων διαδικασιών, η οποία επιβάλλεται από επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος που συνάπτονται με το ευαίσθητο αντικείμενο των συμβάσεων. Πρόκειται για παροχή υπηρεσιών σε φοιτητικές εστίες με διαμένοντες φοιτητές. Τα δε κτήρια χρήζουν συνεχών επεμβάσεων. Είναι πρόδηλο ότι οιαδήποτε καθυστέρηση των οικείων διαγωνιστικών διαδικασιών θα παρακωλήσει την ομαλή παροχή των οικείων υπηρεσιών σε ευαίσθητα από κοινωνικής - οικονομικής απόπ/εως άτομα, όπως οι φοιτητές που διαμένουν στις εν λόγω εστίες. Η αδυναμία λειτουργίας π.χ. του φωτισμού ή των ανελκυστήρων σε φοιτητικές εστίες μειώνει την

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

προστασία που οφείλει η Πολιτεία να παρέχει στους δικαιούχους και καθιστά λίαν προβληματική τη καθημερινή διαβίωση. Είναι, επομένως, επιβεβλημένη για σοβαρούς λόγους δημοσίου συμφέροντος η απόρριψη της επίμαχης προδικαστικής προσφυγής.

Ως προς το αίτημα αναστολής

Η Υπηρεσία μας ένεκα των λόγων δημοσίου συμφέροντος που εκτίθενται ανωτέρω ζητεί την απόρριψη του αιτήματος αναστολής που περιέχεται στην προσβαλλόμενη πράξη. Σημειώνεται ότι η νυν προσφεύγουσα μαζί με μια έτερη εταιρεία έχουν προσβάλει το σύνολο των διακηρύξεων που εξέδωσε η Υπηρεσία μας, για όλες τις εστίες της χώρας. Είναι άμεσα αντιληπτό ότι η χορήγηση της αιτούμενης αναστολής θα προκαλέσει μειζονα προβλήματα λειτουργίας των εν λόγω δομών σε εθνικό επίπεδο, σε συνθήκες ακραίας υγειονομικής κρίσης».

14. Επειδή το άρθρο 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 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.[...]».

15. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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 : ..... 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 [...]



## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87[...]

16. Επειδή, το άρθρο 56 του ν. 4412/2016 ορίζει 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 τέτοιο οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης...».

17. Επειδή το άρθρο 59 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341. 2. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος, αν οι προσφορές υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή για όλα τα τμήματα. Οι αναθέτουσες αρχές δύνανται, ακόμη και εάν οι προσφορές είναι δυνατόν να υποβάλλονται για πολλά ή για όλα τα τμήματα, να περιορίζουν τον αριθμό των τμημάτων που μπορούν να ανατεθούν σε έναν προσφέροντα, υπό την προϋπόθεση ότι ο μέγιστος αριθμός των τμημάτων ανά προσφέροντα ορίζεται στην προκήρυξη της σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στα έγγραφα της σύμβασης τα αντικειμενικά και χωρίς διακρίσεις κριτήρια ή τους κανόνες που προτίθενται να εφαρμόσουν για τον προσδιορισμό των τμημάτων που ανατίθενται, στην περίπτωση που η εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης θα είχε ως αποτέλεσμα την ανάθεση σε έναν προσφέροντα τμημάτων που υπερβαίνουν τον μέγιστο αριθμό. 3. Αν είναι δυνατή η ανάθεση περισσότερων του ενός τμημάτων στον ίδιο προσφέροντα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν συμβάσεις συνδυάζοντας πολλά ή όλα τα τμήματα, στην περίπτωση που έχουν ορίσει στην προκήρυξη της σύμβασης ή στην

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

πρόσκληση για επιβεβαίωση ενδιαφέροντος ότι διατηρούν το δικαίωμα αυτό και αναφέρουν τον τρόπο συνδυασμού των τμημάτων ή ομάδων τμημάτων.

4. Οι ΚΑΑ διαιρούν υποχρεωτικά τις συμβάσεις που αναθέτουν σε χωριστά τμήματα, καθορίζουσες το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Στην περίπτωση αυτή, εφαρμόζονται επίσης το πρώτο εδάφιο της παρ. 2 και, κατά περίπτωση, η παράγραφος 3. Παρά τα προβλεπόμενα στο πρώτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου, με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, επιτρέπεται η ανάθεση συγκεκριμένης σύμβασης από ΚΑΑ μη διαιρούμενης σε χωριστά τμήματα».

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

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

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.[...]

19. Επειδή το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. [...]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[...]

20. Επειδή το άρθρο 78 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «[...] Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74.[...]

21. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει 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

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

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. 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. [...]».

22. Επειδή το άρθρο 82 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.[...]».

23. Επειδή το άρθρο 86 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 3. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

υπηρεσιών, όταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά δεν προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής ή του κόστους η βαθμολογία κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς. [...] Η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μπορεί να προσδιοριστεί: α) Ως εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο της προσφερόμενης ή συγκριτικής τιμής της προσφοράς προς τη βαθμολογία των κριτηρίων αξιολόγησης που δεν αφορούν την τιμή ή το κόστος. Συγκριτική τιμή προσφοράς είναι η τιμή, στην περίπτωση που για τη διαμόρφωσή της λαμβάνονται υπόψη ένα ή περισσότερα είδη κόστους, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 87, εφόσον προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή, στην περίπτωση αυτή, καθορίζει με σαφήνεια στα έγγραφα της σύμβασης τον ακριβή τρόπο υπολογισμού της συγκριτικής τιμής προσφοράς (π.χ. με μαθηματικό τύπο). β) Με εφαρμογή του τύπου της παραγράφου 11 στον οποίο θα αποτυπώνεται η μέθοδος βάσει της οποίας εφαρμόζεται στάθμιση για την ποιότητα και την τιμή.[...]

24. Επειδή στο άρθρο 366 του ν. 4412/2016 ορίζει 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».

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

25. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: « [...]1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η υπηρεσία ενίσχυσης τεχνικού προσωπικού των κτιριακών εγκαταστάσεων των ....-... (...) για τρία (3) έτη δηλαδή 36 μήνες [...]

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο παράρτημα Ι της παρούσας διακήρυξης[...]

... Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

**α)** να έχουν εκτελέσει (ήτοι να έχουν ολοκληρώσει και παραδώσει) αθροιστικά κατά την τελευταία τριετία (2018,2019,2020), συμβάσεις συντήρησης εγκαταστάσεων συνολικού προϋπολογισμού τουλάχιστον ύψους 100% του προϋπολογισμού της παρούσας πλέον Φ.Π.Α..[...]

**δ)** Να έχουν τουλάχιστον 3 βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης από αντίστοιχα έργα ως προς την παροχή υπηρεσιών συντήρησης σε κτήρια με παρόμοια χρήση και απαιτήσεις όπως το κτήριο της παρούσας (κτήρια φοιτητικών εστιών εν λειτουργία που παρουσιάζουν ιδιαίτερες απαιτήσεις, δυσκολίες και προκλήσεις). Αυτό θα αποδεικνύεται από τις βεβαιώσεις καθώς και από πίνακα επικυρωμένο από τον εκάστοτε κύριο του έργου όπου θα αναφέρεται το ποσό της σύμβασης, το είδος καθώς και το αντικείμενο, που θα πρέπει να προκύπτει ότι είναι συντήρηση κτηρίων φοιτητικών εστιών.[...]

... Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης  
Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται, επί ποινή αποκλεισμού, με τα πρότυπα ή ισοδύναμα αυτών:

**α)** Πιστοποιητικό από ανεξάρτητο διαπιστευμένο οορέα για τη Διαχείριση της Ποιότητας σύμφωνα με τα διεθνή πρότυπα ISO ..., ISO ... και OHSAS ... ή αντίστοιχο ISO ....

Τα παραπάνω πιστοποιητικά πρέπει να είναι στο θεματικό πεδίο της Κατασκευής και Συντήρησης Οικοδομικών και Ηλεκτρομηχανολογικών Έργων Πάσης Φύσεως καθώς και Συντήρηση Ανελκυστήρων και να είναι σε ισχύ κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών της παραγράφου ... της παρούσας.[...]

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

### 2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου ...) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου ...), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται.[...]

### 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 ...και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων ..., ..., ... και ... της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχόγ. το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα IV το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1[...]

...Αποδεικτικά μέσα

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

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

.... Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου ... οι

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

οικονομικοί φορείς προσκομίζουν α) Πίνακα όπου θα παρατίθεται παρόμοιες συμβάσεις με την παρούσα. Ο Πίνακας θα έχει την ακόλουθη μορφή :

α/α	Αποδέκτης	Περιγραφή	Διάρκεια	Τμήμα
1.				

Σε περίπτωση που ο αποδέκτης είναι Δημόσιος Φορέας ως αποδεικτικό υποβάλλεται η βεβαίωση οριστικής παραλαβής. Σε κάθε άλλη περίπτωση ως στοιχείο τεκμηρίωσης υποβάλλονται τα αντίστοιχα παραστατικά ή υπεύθυνη δήλωση του αποδέκτη.

β) Demo του λογισμικού με αναλυτική τεχνική περιγραφή του.

γ) Πίνακα ομάδας έργου, όπου θα αναφέρονται και οι κρίσιμες ειδικότητες. Για τυχόν μέλη που συνδέονται με τον οικονομικό φορέα με σχέσεις άλλες από εξαρτημένη εργασία, δεν απαιτείται η υποβολή ιδιαίτερου ΕΕΕΣ.

δ) Τις αναφερόμενες στο άρθρο ... δ βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης.

ε) Βεβαίωση της αναθέτουσας αρχής (...-Τμ. Προμηθειών) η οποία θα εκδίδεται μετά από την αυτοψία του υποψηφίου ανάδοχου, θα βεβαιώνει ότι έλαβε γνώση των τοπικών συνθηκών της Φοιτητικής Εστίας ...- ... και θα εκδίδεται το αργότερο πέντε ημέρες πριν την λήξη υποβολής των προσφορών.

**B.5.** Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου ... οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν **α)** Πιστοποιητικό από ανεξάρτητο διαπιστευμένο φορέα για τη Διαχείριση της Ποιότητας σύμφωνα με τα διεθνή πρότυπα ISO ..., ISO ... και OHSAS ... ή αντίστοιχο ISO ....

Το παραπάνω πιστοποιητικό πρέπει να είναι στο θεματικό πεδίο των Κατασκευής και Συντήρησης Οικοδομικών και Ηλεκτρομηχανολογικών Έργων Πάσης Φύσεως καθώς και Συντήρηση Ανελκυστήρων και σε ισχύ κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών της παραγράφου ... της παρούσας.[...]

### 2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης

Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων:

A/A		
A.	ΠΡΟΣΕΓΓΙΣΗ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ	



**Αριθμός απόφασης: Α51/2021**

A.1	Μεθοδολογία Υλοποίησης της Σύμβασης;	■
A 2	Διασφάλιση Ποιότητας κατά την Εκτέλεση της Σύμβασης	■
B.	ΟΡΓΑΝΩΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΟΜΑΔΑΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ	■
B.1	Οργάνωση, προσόντα και ...ειρία προσωπικού	■
B.2	Διαδικασίες Διοίκησης κατά την εκτέλεση της Σύμβασης	■
	ΣΥΝΟΛΟ	■

**A.1 Μεθοδολογία Υλοποίησης της Σύμβασης**

Η μεθοδολογία υλοποίησης προσδιορίζεται από την ορθότητα της αντίληψης του προσφέροντα για το αντικείμενο και τις απαιτήσεις της σύμβασης. Απαιτείται αναλυτική περιγραφή του τρόπου με τον οποίο ο προσφέρων σκοπεύει να τα προσεγγίσει. Ο προσφέρων θα πρέπει να περιγράψει με σαφήνεια τις επιλογές του και να παραθέσει τεκμηριωμένα τις μεθόδους που θα ακολουθήσει για την επιτυχή υλοποίηση της σύμβασης. Ιδιαίτερη έμφαση θα πρέπει να δοθεί:

- Στην κατανόηση των απαιτήσεων του αντικειμένου της σύμβασης.
- Στην επιτυχή επισήμανση προβλημάτων κατά την υλοποίηση του αντικειμένου της σύμβασης και στη διαμόρφωση κατάλληλων προτάσεων για την επίλυση τους.
- Στην επαρκή ανάλυση και εξειδίκευση της καταλληλότητας και αποτελεσματικότητας της μεθοδολογίας υλοποίησης και των απαραίτητων εργαλείων υποστήριξης της εφαρμογής της.
- Στον αποτελεσματικό προσδιορισμό - τεκμηρίωση των παραγόντων επιτυχίας και εναλλακτικούς τρόπους διασφάλισης.
- Στην ορθολογική ανάλυση του αντικειμένου σε ενότητες εργασιών
- Κάλυψη έκτακτων περιστατικών
- Κάθε άλλο στοιχείο, που ο προσφέρων κρίνει σκόπιμο ότι πρέπει να παρουσιάσει ή να προτείνει κατά την κρίση του για την υλοποίηση του αντικειμένου της σύμβασης.

**> A.2 Διασφάλιση Ποιότητας κατά την Εκτέλεση της Σύμβασης**

Ο προσφέρων πρέπει να παρουσιάσει τεκμηριωμένες διαδικασίες - οδηγίες - σχεδιασμό για τη διασφάλιση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών, για την ασφάλεια και υγιεινή των εργαζομένων, την εκπαίδευση, την προστασία του περιβάλλοντος κατά τη διάρκεια της εκτέλεσης των εργασιών. Τα στοιχεία

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

που θα παρατεθούν πρέπει να είναι συμβατά με τα διεθνή συστήματα προτύπων και προσαρμοσμένα στις ιδιαίτερες συνθήκες της παρούσας σύμβασης. Εγχειρίδια, οδηγίες, διαδικασίες που είναι γενικές και μη προσαρμοσμένες στην παρούσα σύμβαση θα αξιολογούνται ως μη αποδεκτά.

### > B.1 Οργάνωση,

προσόντα και εμπειρία

προσωπικού Ο προσφέρων

υποβάλλει στοιχεία που

παραπέμπουν:

- Στην ποιοτική και ποσοτική σύνθεση της ομάδας στην οποία θα ανατεθεί να εκτελέσει το συμβατικό αντικείμενο.
- Το πλήθος των εργαζομένων που θα απασχοληθούν
- Την εμπειρία, τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα των εργαζομένων
- Κάθε άλλο στοιχείο, που ο προσφέρων κρίνει σκόπιμο ότι πρέπει να παρουσιάσει ή να προτείνει κατά την κρίση του με σκοπό την εξασφάλιση της ποιότητας των ζητούμενων υπηρεσιών στις εγκαταστάσεις της Φοιτητικής Εστίας ...

### > B.2 Διαδικασίες Διοίκησης

Ο προσφέρων πρέπει να παραθέσει στοιχεία σχετικά

- Με το μοντέλο οργάνωσης της παροχής του συμβατικού αντικειμένου,
- Το οργανόγραμμα με έμφαση στην επάρκεια και σαφήνεια στην κατανομή αρμοδιοτήτων της ομάδας εκτέλεσης.
- Τον αποτελεσματικό τρόπο επικοινωνίας με την Αναθέτουσα Αρχή κατά την εκτέλεση της σύμβασης.
- Κάθε άλλο στοιχείο, που ο προσφέρων κρίνει σκόπιμο ότι πρέπει να παρουσιάσει ή να προτείνει κατά την κρίση του.

Σημείωση : Θα ληφθεί ιδιαίτερα θετικά κατά την αξιολόγηση η σαφής αντιστοίχιση των παραγράφων της τεχνικής προσφοράς με τα κριτήρια αξιολόγησης.

### 2.3.2 Βαθμολόγηση και κατάταξη προσφορών

βαθμολόγηση κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 βαθμούς στην περίπτωση που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών, αυξάνεται δε μέχρι τους 150 βαθμούς όταν υπερκαλύπτονται

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

*οι απαιτήσεις του συγκεκριμένου κριτηρίου*

*Κάθε κριτήριο αξιολόγησης βαθμολογείται αυτόνομα με βάση τα στοιχεία της προσφοράς.*

*Η σταθμισμένη βαθμολογία του κάθε κριτηρίου θα προκύπτει από το γινόμενο του επιμέρους συντελεστή βαρύτητας επί τη βαθμολογία του, η δε συνολική βαθμολογία της προσφοράς θα προκύπτει από το άθροισμα των σταθμισμένων βαθμολογιών όλων των κριτηρίων.*

*Η συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς υπολογίζεται με βάση τον παρακάτω τύπο :*

$$\Sigma.Β.Τ.Π = ((0.40 \times \text{ΒΑΘΜΟΣ Α.1}) + (0.10 \times \text{ΒΑΘΜΟΣ Α 2}) + (0,40 \times \text{ΒΑΘΜΟΣ Β 1}) \diamond (0.10 \times \text{ΒΑΘΜΟΣ Β.2}))$$

*Κριτήρια με βαθμολογία μικρότερη από 100 βαθμούς (ήτοι που δεν καλύπτουν/παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας) επιφέρουν την απόρριψη της προσφοράς.*

*Πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο της προσφερθείσας τιμής προς τη συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς (ήτοι αυτή στην οποία το Λ είναι ο μικρότερος αριθμός), σύμφωνα με τον τύπο που ακολουθεί.*

$$0,3 \times (\text{ΤΙΜΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΗ φ Π.Α.})$$

$$0,7 \times \Sigma.Β.Τ.Π.$$

*[...]».*

26. 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. Κατά συνέπεια 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. Ομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

27. Επειδή, ως κατάτμηση διαγωνισμού ορίζεται ο επιμερισμός της συνολικής ποσότητας όμοιων ή ομοειδών αγαθών/υπηρεσιών σε περισσότερες μικρότερες ποσότητες ή μερικότερες όμοιες ή ομοειδείς

## **Αριθμός απόφασης: Α51/2021**

κατηγορίες και στη συνέχεια η απευθείας ανάθεση ή διενέργεια πρόχειρου διαγωνισμού ή διενέργεια διαγωνισμού χωρίς τις διατυπώσεις δημοσιότητας για τις διαδικασίες άνω των ορίων (δημοσίευση σε ΕΕΕΕ), με βάση το ύψος της δαπάνης που προκύπτει από την κατάτμηση της συνολικής ποσότητας, με την οποία επιχειρείται η αποφυγή τήρησης της οριζόμενης από αυτές διαδικασίας της διενέργειας ενιαίου τακτικού δημοσίου ή αντίστοιχα διεθνούς διαγωνισμού (βλ. ενδεικτικά ΕΛΣυν VI Κλιμ. Πράξεις 12, 25 και 246/2009, 173/2010 και 391/2010, 62/2012). Επομένως, η κατάτμηση είναι παράνομη ακριβώς γιατί σκοπεί στη μη τήρηση του νομοθετικού πλαισίου, ιδίως δε των διατυπώσεων δημοσιότητας, που αρμόζει για το σύνολο του συμβατικού αντικείμενου και θα τηρείτο εφόσον δεν λάμβανε χώρα η κατάτμηση (βλ. ΑΕΠΠ 209/2017, 31/2019).

28. 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. Περαιτέρω, κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων επιλογής των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται οι βασικές αρχές που απορρέουν από το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων. Ο καθορισμός των ικανοτήτων αυτών 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 προϋποθέσεις συμμετοχής αυτών. Υπό αυτήν την έννοια, η έκταση των πληροφοριών που αναφέρονται στις πιο πάνω διατάξεις, καθώς και το ελάχιστο επίπεδο ικανοτήτων που απαιτείται για τη συγκεκριμένη σύμβαση, πρέπει να τελούν σε σύνδεση και αναλογία προς το αντικείμενο της. Εν προκειμένω, για να διαπιστωθεί εάν τα κριτήρια τεχνικής ικανότητας είναι ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης, θα πρέπει να γίνεται κατά

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

περίπτωση αξιολόγηση με γνώμονα την έκταση, τις απαιτήσεις της προς ανάθεση σύμβασης, καθώς και τον προϋπολογισμό της και όχι *in abstracto* (Βλ. κατ' αναλογία Δ. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 410 επ.).

29. Επειδή, περαιτέρω, έχει κριθεί ότι τα προσόντα που σχετίζονται με την επάρκεια των διαγωνιζομένων πρέπει να είναι συναφή ποσοτικά και ποιοτικά με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και ανάλογα με το σκοπό της, αλλά και να είναι πρόσφορα να οδηγήσουν σε διακρίβωση της ικανότητας των υποψηφίων. (Βλ. ΣΤΕ ΕπΑν 660/2002, 528/2002, 990/2003). Δεν ασκεί δε έννομη επιρροή η δυνατότητα του υποψηφίου να καλύψει τις σχετικές απαιτήσεις στηριζόμενος στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 78 ν. 4412/2016) ή συμμετέχοντας σε ένωση οικονομικών φορέων (άρθρο 19 παρ. 2 ν. 4412/2016), καθόσον τούτο συνιστά δικαίωμα των ίδιων των υποψηφίων που κατοχυρώνεται σε όλους τους διαγωνισμούς και όχι βάση υπέρ της αναθέτουσας αρχής για την εισαγωγή όρων καταλληλότητας που δεν δικαιολογούνται ευλόγως από το αντικείμενο της σύμβασης καθ' εαυτό (βλ. Ελ. Συν Ε' Κλιμάκιο 151/2018, και σχετικά με τη σύνδεση των κριτηρίων επιλογής με το αντικείμενο της σύμβασης βλ. C-76/16, σκ.33, C -218/11 σκ.29, Ελ.Συν Ε Κλιμάκιο 116/2018, 212/2017, 237/2017 κ.α).

30. Επειδή, η αρχή της αναλογικότητας, αποτελεί γενική αρχή του ενωσιακού δικαίου, σύμφωνα με την οποία, κάθε επιλεγόμενο μέτρο πρέπει να είναι συγχρόνως αναγκαίο και πρόσφορο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού. (ΔΕΕ, Απόφαση της 22.10.2015, Υπόθεση C-425/14, Impresa Edilux Srl, σκέψη 29, ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C213/07, Μηχανική Α.Ε, σκέψη 49, ΔΕΕ, Απόφαση της 23.12.2009, Υπόθεση C-376/08, Serrantoni και Consorzio stabile edili, σκέψη 33, ΔΕΕ.).

31. Επειδή λόγοι με τους οποίους ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επιχειρεί, υπό την μορφή της κατά τρόπο γενικό αμφισβητήσεως της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακηρύξεως, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες και να καθορίσει, με βάση δικές του εκτιμήσεις, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007). Επομένως, το αδύνατο της συμμετοχής

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

ενδιαφερομένου σε διαγωνιστική διαδικασία πρέπει να οφείλεται στην προβαλλόμενη παρανομία της

32. Επειδή με το άρθρο 78 του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στήριξης του συμμετέχοντος σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οικονομικού φορέα σε ικανότητες άλλων ( τρίτων) φορέων, όσον αφορά είτε την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκειά του, είτε την τεχνική ή επαγγελματική ικανότητά του, ανεξαρτήτως της νομικής φύσεως των δεσμών του με τους φορείς αυτούς. Εφόσον ο υποψήφιος οικονομικός φορέας αδυνατεί να ανταποκριθεί με τα δικά του μέσα στις απαιτήσεις εκτέλεσης της σύμβασης, την οποία επιθυμεί να συνάψει, έχει το δικαίωμα να συμμετέχει στην διαδικασία ανάθεσης με προσφυγή στις δυνατότητες τρίτου φορέα για την απόδειξη της καταλληλότητάς του, αρκεί να αποδείξει με την προσκόμιση των αποδείξεων που προβλέπονται στην διακήρυξη, δέσμευση του τρίτου φορέα ότι θα διαθέσει τους επικαλούμενους πόρους, ώστε να βρίσκονται στη διάθεσή του αναδόχου για την εκτέλεση της σύμβασης. Το δικαίωμα κάθε οικονομικού φορέα να επικαλείται, για συγκεκριμένη σύμβαση, τις δυνατότητες άλλων φορέων, ασχέτως της φύσεως των δεσμών του με αυτούς, συνάδει με τον σκοπό του ανοίγματος των δημοσίων συμβάσεων στον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό, τον οποίο επιδιώκουν οι σχετικές με το αντικείμενο αυτό Οδηγίες προς όφελος όχι μόνον των οικονομικών φορέων αλλά και των αναθετουσών αρχών και περαιτέρω στην διευκόλυνση της προσβάσης των μικρομεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις (ΔΕΕ, Απόφαση της 7.4.2016, υπόθεση C-324/14, Partner Apelski Dariusz κατά Zarzad Oczyszczania Miasta, σκ. 33, 34, Απόφαση της 10.10.2013, υπόθεση C94/12, Swm Construzioni 2 SpA και Mannocchi Luigino DI κατά Provincia di Fermo, σκ. 29 και 33). Ο δανεισμός της ικανότητας μπορεί να έχει ως νομική βάση οποιαδήποτε άλλη έννομη σχέση, αρκεί να αποδεικνύεται με την προσκόμιση των αποδείξεων που προβλέπονται στην διακήρυξη η δέσμευση περί διάθεσης των πόρων από τον τρίτο προς τον προσφέροντα για τους σκοπούς εκτέλεσης της προμήθειας εφόσον ανατεθεί. Αρκεί δηλαδή να υφίσταται η εν λόγω δέσμευση του τρίτου, ανεξάρτητα από τη φύση του νομικού δεσμού μεταξύ του διαγωνιζόμενου και του τρίτου, στα πλαίσια της οποίας θέλει αναπτυχθεί συνεργασία περί την εκτέλεση της σύμβασης εφόσον ανατεθεί (Δ.

## Αριθμός απόφασης: Α51/2021

Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2017, σ.451 με παραπομπές σε ΔΕΚ Απόφαση της 2.12.1999, υπόθεση C-176/98, Holst Italia κατά Comune di Cagliari, Απόφαση της 12.7.2001, υπόθεση C-399/98, Ordine degli Architecti delle Province di Milano e Lodi κ.λ.π. κατά Comune di Milan).

33. Επειδή, η στήριξη στις ικανότητες τρίτου οικονομικού φορέα δεν αίρει την υποχρέωση, προς νόμιμη επίκληση και λήψη υπόψη των ικανοτήτων αυτών, ρητής αναφοράς της στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ του προσφέροντος και περαιτέρω την υποβολή εκ του προσφέροντος αυτοτελούς ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συνταχθέντος και ψηφιακά υπογεγραμμένου εκ του τρίτου οικονομικού φορέα περί τη μη συνδρομή στο πρόσωπό του λόγων αποκλεισμού και τη συγκέντρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής επί των οποίων θα στηριχθεί ο προσφέρων, στην περίπτωση δε που οι παραπάνω προϋποθέσεις δεν πληρούνται ή δεν υποβληθεί το οικείο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του τρίτου οικονομικού φορέα ήδη με την προσφορά, τότε οι ικανότητες του τρίτου δεν μπορούν να λογιστούν υπέρ του προσφέροντος, η δε προσφορά του τελευταίου, ως συνδυαζόμενη και συνεχόμενη με τις ικανότητες του τρίτου είναι επομένως αόριστη και τελεί σε ουσιώδη έλλειψη (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ 96, 246/2017, 253/2017).

34. Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος αφενός μεν ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του στηντεκμαιρόμενη από την ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου και θιγόμενου από την προσβαλλόμενη πράξη- και αφετέρου ως 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).

## **Αριθμός απόφασης: Α51/2021**

35. Επειδή για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και της βασιμότητας των ισχυρισμών του προσφεύγοντος απαιτείται ενδελεχής εξέταση και ερμηνεία των όρων της διακήρυξης σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και νομολογία καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων

36. Επειδή εν προκειμένω: α) η υπό εξέταση προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη και χρήζει περαιτέρω ελέγχου β) η ύπαρξη ενδεχόμενης βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού του αιτήματος αναστολής του διαγωνισμού θεμελιώνει, καταρχήν, το έννομο συμφέρον του από την ιδιότητά του ως προτιθέμενου να συμμετάσχει πλην όμως αποκλειόμενου λόγω των όρων της διακήρυξης γ) οι λόγοι της προσφυγής δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι και δ) η αναθέτουσα αρχή επικαλείται λόγους δημοσίου συμφέροντος που επιβάλλουν κατά την κρίση της τη μη αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας, ωστόσο λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΣΤΕ ΕΑ 840/2008). Σε κάθε δε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

37. Επειδή η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία και εύλογη διάρκεια, δηλαδή μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαγωνιστική διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής για ταχεία πρόοδο και ολοκλήρωση αυτής.

38. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το πλέον πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων του προσφεύγοντος είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας. έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής από την ΑΕΠΠ.



**Αριθμός απόφασης: Α51/2021**

39.Επειδή κατόπιν των ανωτέρω το υπό εξέταση αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής του προσφεύγοντος.  
Αναστέλλει τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Απριλίου 2021 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος  
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας  
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**