

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα, Εισηγήτρια και Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 4.11.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1346/4.11.2019 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που κατοικοεδρεύει στην ..., επί της οδού ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της Περιφέρειας ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμόν 2278/2019 απόφασης περί έγκρισης του υπ' αριθμόν 1 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού και ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που κατοικοεδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση με την οποία κρίνονται αποδεκτές οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» και να ανακηρυχθεί ο ίδιος προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής του προσφεύγοντος έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.008,07 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 4.11.2019 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 201.612,90 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την με αριθμό πρωτ. ... Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων για το έργο «Εγκατάσταση κόμβων φωτεινής σηματοδότησης στην Περιφέρεια ...», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 250.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 12.08.2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 13.8.2019 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει 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 υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 4.11.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 25.10.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

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

6. Επειδή ο προσφεύγων ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, και, ειδικότερα, ως τρίτος στη σειρά μειοδοσίας μετά τον παρεμβαίνοντα ο οποίος έχει αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος και τον δεύτερο κατά σειρά μειοδοσίας διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος καθώς και του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα «...» και, εν προκειμένω, στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων αιτείται, επίσης, να ανακηρυχθεί ο ίδιος προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης, ωστόσο το αίτημα αυτό απαραδέκτως προβάλλεται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

7. Επειδή στις 5.11.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στον έτερο συμμετέχοντα στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

8. Επειδή με τις υπ' αριθμόν 1706/2019 και 1871/2019 Πράξεις της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 12.11.2019, ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 1100/31.10.2019 παρέμβασή του, ο οποίος θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος και, ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς του.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στις 14.11.2019 στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της «επικοινωνίας» τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα την 6.12.2019.

11. Επειδή, ο προσφεύγων στις 7.12.2019 ανήρτησε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού και απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου Υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Το ως άνω υπόμνημα κατατέθηκε εμπροθέσμως σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019), δοθέντος ότι η διάσκεψη για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ορίσθηκε στις 13.12.2019 και, ως εκ τούτου, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

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

13. Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν έξι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...», οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμό συστήματος 130487, 129641 και 131717 προσφορές αντίστοιχα. Με το υπ' αριθμόν 1/24.09.2019 Πρακτικό

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού διαπίστωσε την εγκυρότητα συμμετοχής όλων των διαγωνιζομένων, προέβη στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και καθόσον ο παρεμβαίνων και ο συμμετέχων οικονομικός φορέας «...» είχαν υποβάλει την ίδια οικονομική προσφορά εισηγήθηκε τη διενέργεια κλήρωσης μεταξύ των δυο πρώτων σε σειρά μειοδοσίας για την ανακήρυξη του προσωρινού αναδόχου. Κατόπιν δε διενέργειας της σχετικής κλήρωσης, με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το υπ' αριθμόν 1 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και ανακηρύχθηκε ο παρεμβαίνων προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού.

14. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει με την προσφυγή του ότι: «[...] Στην επίμαχη περίπτωση, η προσφορά του ... και του ... παραβιάζουν αδιάσπικτους όρους της διακήρυξης που έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού. Ειδικότερα:

B.1. ΑΝΑΚΡΙΒΗΣ ΔΗΛΩΣΗ ΠΕΡΙ ΕΓΓΡΑΦΗΣ ΣΕ ΕΠΙΣΗΜΟΥΣ ΚΑΤΑΛΟΓΟΥΣ

Σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της διακήρυξης, το οποίο επαναλαμβάνει διατάξεις του άρθρου 103§3 του ν. 4412/2016, «Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το ΕΕΕΣ είναι ψευδή ή ανακριβή ... απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου ...». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 83§5 του ν. 4412/2016 «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». Από τη γραμματική διατύπωση της διάταξης συνάγεται ότι για να επικαλεστεί κανείς την εγγραφή του σε επίσημο κατάλογο θα πρέπει, πέραν του να είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ, να διαθέτει και ενημερότητα πτυχίου. Σε αυτό το συμπέρασμα κατατείνει και η κατευθυντήρια οδηγία 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ, αλλά και η απάντηση της ίδιας ανεξάρτητης αρχής στην ερώτηση 51 των συχνών ερωτήσεων επί του ν. 4412/2016 που είναι αναρτημένες στο σάιτ της. Σημειώνω εξάλλου ότι τα μητρώα του π.δ. 71/2019, τα οποία θα αποτελούν στο μέλλον επίσημο

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

κατάλογο κατά την έννοια του άρθρου 83 του ν. 4412/2016, δεν έχουν ακόμη τεθεί σε ισχύ.

Στην εξεταζόμενη περίπτωση, τόσο ο ... όσο και ο ... απαντώντας σε υποερώτημα του Μέρους II του ΕΕΕΣ δηλώνουν ότι ανήκουν στους επίσημους καταλόγους του άρθρου 83 του ν. 4412/2016. Ωστόσο, πέρα από την εγγραφή τους στο ΜΕΕΠ, δεν αναφέρουν ότι διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ. Άρα, ανακριβώς αναφέρουν ότι ανήκουν σε επίσημο κατάλογο, αφού κάτι τέτοιο δεν απεδείχθη ούτε καν προαποδεικτικά.

Η εσφαλμένη απάντηση των ανταγωνιστών στο συγκεκριμένο ερώτημα έχει σοβαρότατες έννομες συνέπειες, δεδομένου ότι την ίδια στιγμή δεν απαντούν θετικά στην ερώτηση που περιλαμβάνεται στο Μέρος II του ΕΕΕΣ «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν;». Αυτή η ερώτηση θα πρέπει υποχρεωτικά να απαντάται από τους υποψήφιους αναδόχους, εφόσον δεν ανήκουν σε επίσημους καταλόγους. Πέραν όμως αυτού, σε περίπτωση που όντως ήταν εγγεγραμμένοι σε επίσημο κατάλογο, θα απαλλάσσονταν από την προσκόμιση πληθώρας δικαιολογητικών κατ' άρθρο 23.9 της διακήρυξης. Επομένως, οι ανταγωνιστές μου δεν εκπλήρωσαν τις νόμιμες υποχρεώσεις τους και πρέπει να αποκλειστούν (ειδικά για το θέμα της μη απάντησης στο ανωτέρω ερώτημα του Μέρους II του ΕΕΕΣ ad hoc ΑΕΠΠ 104/2018, η οποία δεν έχει ανατραπεί δικαστικά).

Κατά τούτο, η προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... πάσχει ακυρότητα κατά το μέρος που έκρινε τις προσφορές των ... και ... ως νόμιμες, δεδομένης της ανακριβούς απάντησής τους σχετικά με την εγγραφή τους σε επίσημους καταλόγους. Για το λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί.

B.2. ΠΑΡΑΛΕΙΨΗ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ -ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΑΡΚΕΙΑ ΚΑΙ ΤΗ ΜΗ ΥΠΕΡΒΑΣΗ ΤΩΝ

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ΑΝΩΤΑΤΩΝ ΕΠΙΤΡΕΠΟΜΕΝΩΝ ΟΡΙΩΝ ΤΟΥ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ΥΠΟΛΟΙΠΟΥ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 4412/2016, όπως υιοθετούνται και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων και οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής πρέπει να συντρέχουν, και ως εκ τούτου κρίνονται σωρευτικά, σε τρία χρονικά σημεία, ήτοι α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, έχει καθιερωθεί ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγω αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ, το οποίο, ως εκτίθεται ως άνω, συνιστά υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το στάδιο που η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των εν λόγω εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΤΕΥΔ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που ενεργείται έχει διττό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΤΕΥΔ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθή και ορθή

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκομίζονται αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.

Στο άρθρο 22.Γ της διακήρυξης, το οποίο τιτλοφορείται «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια», ορίζεται ότι: «Απαιτείται η εγγραφή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) τάξης 1ης στην κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ». Σε κάθε άλλη περίπτωση πρέπει να αποδεικνύεται ότι καλύπτονται τα κάτωθι απαιτούμενα κριτήρια επιλογής : Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΠΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει». Περαιτέρω, στο άρθρο 23 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής», μεταξύ άλλων, ότι: «23.1. Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί 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 του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας». Επιπλέον, στο άρθρο 23.5 και υπό τον τίτλο «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ», ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι: «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

Μ.Ε.ΕΠ: · είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει · είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016, ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: · με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή · με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις.».

Κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 22.Γ και 23 της διακήρυξης, η υποβολή ως δικαιολογητικού συμμετοχής του ΕΕΕΣ με το παρατιθέμενο στο άρθρο 22.Γ και 23 περιεχόμενο, στο οποίο περιλαμβάνεται και η επίμαχη δήλωση περί συνδρομής οικονομικής - χρηματοοικονομικής επάρκειας και δη περί της μη υπέρβασης των ανωτάτων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού. Η έλλειψη αυτή δεν μπορεί να αναπληρωθεί από την γενική καταφατική απάντηση που τυχόν δίνεται στην περίπτωση «α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» του Μέρους ΙV ούτε από τη δήλωση περί ακρίβειας και ορθότητας των επικαλούμενων στοιχείων που τυχόν χώρησε στο Μέρος V του ΕΕΕΣ. Και τούτο, πρώτον διότι στη διακήρυξη δεν δηλώνεται ρητώς ότι οι

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούν να συμπληρώσουν μόνο την ως άνω γενική ένδειξη και δεν υποχρεούνται να συμπληρώσουν οποιαδήποτε άλλη ενότητα του Μέρους IV. Δεύτερον, διότι η ίδια η διακήρυξη στο άρθρο 22.Γ απαιτεί ρητώς τη δήλωση και τη συμπλήρωση του πεδίου που αναφέρεται στη μη υπέρβαση των ανωτάτων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων.

Ενόψει αυτών, σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη συμπλήρωση εντύπων και τον τρόπο σύνταξης εν γένει προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας δημοσίων διαγωνισμών (ΣτΕ 346, 184/2017, 860, 38/2011), η παράλειψη τόσο του ... όσο και του ... να περιλάβουν την δήλωση αυτή στο υποβληθέν εκ μέρους τους ΕΕΕΣ αποτελεί ουσιώδη έλλειψη και καθιστά υποχρεωτική άνευ ετέρου την απόρριψη της προσφοράς της. Άλλωστε, επί παραλείψεως υποβολής δικαιολογητικού ή υποβολής του με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει, ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινήσεις, αφού είναι δυνατή μόνον η συμπλήρωση ή διευκρίνιση υποβληθέντος δικαιολογητικού και όχι η αναπλήρωση μη υποβληθέντος ή μη νομίμως υποβληθέντος (ΣτΕ 1983/2010, 781/2010, ΕΑ ΣτΕ 228/2013, 301/2012, 721/2011, 217/2011, 185/2011). Σημειωτέον ότι αυτή η παράλειψη δεν καλύπτεται από τη δήλωση των ανταγωνιστών ότι είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημο κατάλογο, καθώς η δήλωσή τους περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ δεν συνοδεύεται από ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 83 του ν. 4412/2016 και στην κατευθυντήρια οδηγία 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ. Επομένως, δεν προκύπτει η εγγραφή τους σε επίσημο κατάλογο, παρά τα όσα ανακριβώς ισχυρίστηκαν με το ΕΕΕΣ τους.

Κατά τούτο, η προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... πάσχει ακυρότητα κατά το μέρος που έκρινε τις προσφορές του ... όσο και του ... ως νόμιμες, δεδομένου ότι δεν έχουν δεσμευτεί ως προς την οικονομική - χρηματοοικονομική τους επάρκεια και τη μη υπέρβαση του ανεκτέλεστου. Για το λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί.

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

Β.3. ΠΑΡΑΛΕΙΨΗ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗ ΕΠΑΡΚΕΙΑ

Όπως προεκτέθηκε, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να αποδεικνύουν ότι συντρέχουν στο πρόσωπό τους οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής και κατά την υποβολή της προσφοράς δια της υποβολής ΕΕΕΣ με το προσήκον περιεχόμενο.

Περαιτέρω, στο άρθρο 22.Δ της διακήρυξης, το οποίο τιτλοφορείται «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», ορίζεται ότι: «Απαιτείται η εγγραφή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) στην Α2η τάξη και άνω στην κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΑΟΓΙΚΩΝ». Σε κάθε άλλη περίπτωση πρέπει να αποδεικνύεται ότι καλύπτονται τα κάτωθι απαιτούμενα κριτήρια επιλογής ...». Κατά τα λοιπά ισχύουν τα προβλεπόμενα στα άρθρα 23 και 23.4 περί του προσήκοντος τρόπου απόδειξης της συγκεκριμένης ιδιότητας σε κάθε στάδιο του διαγωνισμού Κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 22.Δ και 23 της διακήρυξης, η υποβολή ως δικαιολογητικού συμμετοχής του ΕΕΕΣ με το παρατιθέμενο στο άρθρο 22.Δ και 23 περιεχόμενο, στο οποίο περιλαμβάνεται και η επίμαχη δήλωση περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ, απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού. Η έλλειψη αυτή δεν μπορεί να αναπληρωθεί από την γενική καταφατική απάντηση που τυχόν δίνεται στην περίπτωση «α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» του Μέρους IV ούτε από τη δήλωση περί ακρίβειας και ορθότητας των επικαλούμενων στοιχείων που τυχόν χώρησε στο Μέρος V του ΕΕΕΣ. Εξάλλου, η έλλειψη της κρίσιμης απάντησης δεν αναπληρώνεται ούτε από άλλες τοποθετήσεις/δηλώσεις του υποψηφίου αναδόχου, οι οποίες περιλαμβάνονται σε άλλα πεδία του ΕΕΕΣ και απαντούν σε διαφορετικές ερωτήσεις. Και τούτο, πρώτον διότι στη διακήρυξη δεν δηλώνεται ρητώς ότι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούν να συμπληρώσουν μόνο την ως άνω γενική ένδειξη και δεν υποχρεούνται να συμπληρώσουν οποιαδήποτε άλλη ενότητα του Μέρους IV. Δεύτερον, διότι η ίδια η διακήρυξη στο άρθρο 22.Δ απαιτεί ρητώς τη δήλωση και τη συμπλήρωση του πεδίου που αναφέρεται στην εγγραφή των υποψηφίων αναδοχών σε συγκεκριμένη τάξη του ΜΕΕΠ. Εξάλλου, από το σύνολο της

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

διακήρυξης σε συνδυασμό με την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων, την αρχή της διαφάνειας και την αρχή της νομιμότητας που επιβάλλει στη διοίκηση να πράττει μόνο όσα τις επιτρέπονται, προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν έχει τη διακριτική ευχέρεια να αντλήσει από άλλα πεδία του ΕΕΕΣ απαντήσεις σε ερωτήσεις που ο υποψήφιος ανάδοχος όφειλε να απαντήσει επί συγκεκριμένων ερωτήσεων, αλλά παρόλα ταύτα δεν το έπραξε [ad hoc ΑΕΠΠ 509/2019 (σκέψη 34 και 45)].

Ενόψει αυτών, σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη συμπλήρωση εντύπων και τον τρόπο σύνταξης εν γένει προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας δημοσίων διαγωνισμών (ΣτΕ 346, 184/2017, 860, 38/2011), η παράλειψη τόσο του ... όσο και του ... να περιλάβουν την δήλωση αυτή στο υποβληθέν εκ μέρους τους ΕΕΕΣ αποτελεί ουσιώδη έλλειψη και καθιστά υποχρεωτική άνευ ετέρου την απόρριψη της προσφοράς της. Άλλωστε, επί παραλείψεως υποβολής δικαιολογητικού ή υποβολής του με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει, ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινήσεις, αφού είναι δυνατή μόνον η συμπλήρωση ή διευκρίνιση υποβληθέντος δικαιολογητικού και όχι η αναπλήρωση μη υποβληθέντος ή μη νομίμως υποβληθέντος (ΣτΕ 1983/2010, 781/2010, ΕΑ ΣτΕ 228/2013, 301/2012, 721/2011, 217/2011, 185/2011). Σημειωτέον ότι αυτή η παράλειψη δεν καλύπτεται από τη δήλωση των ανταγωνιστών μου ότι είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημο κατάλογο, καθώς η δήλωσή τους περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ δεν συνοδεύεται από ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 83 του ν. 4412/2016 και στην κατευθυντήρια οδηγία 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ. Επομένως, δεν προκύπτει η εγγραφή τους σε επίσημο κατάλογο, παρά τα όσα ανακριβώς ισχυρίστηκαν με το ΕΕΕΣ τους.

Κατά τούτο, η προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... πάσχει ακυρότητα κατά το μέρος που έκρινε την προσφορά τόσο του ... όσο και του ... ως νόμιμη, δεδομένου ότι δεν έχουν δεσμευτεί σαφώς έναντι της αναθέτουσας αρχής ως προς την τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα. Για το λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί.

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

B.4. ΟΥΣΙΩΔΗΣ ΕΛΛΕΙΨΗ ΤΩΝ ΚΑΤΑΤΕΘΕΙΣΩΝ ΕΓΓΥΗΣΕΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

Σύμφωνα με πάγια νομολογία, ο υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να αποκλείεται από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας όταν εντοπίζονται ουσιώδεις πλημμέλειες στην εγγυητική επιστολή συμμετοχής που προσκόμισε. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 15.2 της διακήρυξης «Οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής περιλαμβάνουν, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 4 του ν. 4412/2016, κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: η) τα στοιχεία της διακήρυξης (αριθμός, έτος, τίτλος έργου)...». Από τη διάταξη αυτή προκύπτουν αδιαμφισβήτητα ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσκομίσουν εγγυητική συμμετοχής με ελάχιστο περιεχόμενο. Μεταξύ άλλων, η εγγυητική θα πρέπει να αναφέρει τον αριθμό και το έτος της διακήρυξης, στο πλαίσιο της οποίας προσκομίζεται. Δεδομένου ότι η διακήρυξη προβλέπει ελάχιστο περιεχόμενο για τις προσκομιζόμενες εγγυητικές, αυτό καθίσταται υποχρεωτικό για τους διαγωνιζόμενους και η μη συμμόρφωσή τους επάγεται άνευ ετέρου τον αποκλεισμό τους, δεδομένης της δεσμευτικότητας της διακήρυξης σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας.

Στο πλαίσιο της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, τόσο ο ... (αριθμός εγγύησης ΤΜΕΔΕ ...) όσο και ο ... (αριθμός εγγύησης ΤΜΕΔΕ ...) προσκόμισαν εγγυητική επιστολή του ΤΜΕΔΕ, στην οποία δεν αναφέρεται ο αριθμός της επίμαχης διακήρυξης. Άρα, η προσκομιζόμενη εγγυητική επιστολή συμμετοχής εμφανίζει μη ιάσιμη πλημμέλεια, η οποία μάλιστα είναι ουσιώδης, δεδομένου ότι έτσι προκύπτει από το γράμμα της διακήρυξης δια της φράσης «κατ' ελάχιστον». Επομένως, οι εγγυητικές συμμετοχής των ανταγωνιστών μου δεν ανταποκρίνονται στις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής.

Κατά τούτο, η προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... πάσχει ακυρότητα κατά το μέρος που έκρινε την προσφορά του ... όσο και του ... ως νόμιμες, δεδομένου ότι η εγγυητική συμμετοχής που κατέθεσαν αμφότεροι δεν συνάδει με το ελάχιστο αναγκαίο περιεχόμενο που διαγράφεται από τις οικείες διατάξεις της διακήρυξης. Για το λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί».

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι: «[...]Ως προς το σημείο Β1 (σελ. 9-10) του εγγράφου της Αρχής σας. Ανακριβής δήλωση περί εγγραφής σε επισήμους καταλόγους.

Στον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι οι συμμετέχοντες ... [προσωρινός μειοδότης μετά από κλήρωση (Απόφαση 2278/2019 Οικ. Επ. Π...)] και ... δεν αναφέρουν ότι διαθέτουν Ενημερότητα Πτυχίου σημειώνουμε ότι η καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας στην 1η τάξη Η/Μ, απαιτεί (άρθρο 22.Β της Διακήρυξης) οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.). Και οι δύο αυτοί συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς ήτοι οι κ.κ. ... και ... είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ με αρ. εγγραφής ... και ... αντίστοιχα. Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος δεν είναι ισχυρός και δεν πρέπει να γίνει αποδεκτός.

Ως προς το σημείο Β2 (σελ. 10-14) του εγγράφου της Αρχής σας. Παράλειψη υποβολής δήλωσης σχετικά με την οικονομική-χρηματοοικονομική επάρκεια και τη μη υπέρβαση των ανωτάτων επιτρεπομένων ορίων του ανεκτέλεστου υπολοίπου συμβάσεων. Στον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι οι συμμετέχοντες ... [προσωρινός μειοδότης μετά από κλήρωση (Απόφαση 2278/2019 Οικ. Επ. Π...)] και ... δεν έχουν δεσμευτεί ως προς την οικονομική-χρηματοοικονομική τους επάρκεια και τη μη υπέρβαση του ανεκτέλεστου σημειώνουμε ότι όπως αναφέρεται στο άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας των συμμετεχόντων απαιτείται η εγγραφή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) στην Α2η τάξη και άνω στην κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ», το οποίο και καλύπτουν πλήρως οι ανωτέρω δύο συμμετέχοντες. Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος δεν είναι ισχυρός και δεν πρέπει να γίνει αποδεκτός.

Ως προς το σημείο Β3 (σελ. 14-16) του εγγράφου της Αρχής σας. Παράλειψη υποβολής δήλωσης σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική επάρκεια. Στον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι οι συμμετέχοντες ... [προσωρινός μειοδότης μετά από κλήρωση (Απόφαση 2278/2019 Οικ. Επ. Π...)] και ... δεν

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

έχουν δεσμευτεί ως προς την τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα σημειώνουμε ότι όπως αναφέρεται στο άρθρο 22.Δ της Διακήρυξης η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα απαιτεί εγγραφή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) στην Α2η τάξη και άνω στην κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ», το οποίο και καλύπτουν πλήρως οι ανωτέρω δύο συμμετέχοντες. Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος δεν είναι ισχυρός και δεν πρέπει να γίνει αποδεκτός.

Ως προς το σημείο Β4 (σελ. 16-17) του εγγράφου της Αρχής σας. Ουσιώδης έλλειψη των κατατεθέντων εγγυήσεων συμμετοχής. Στον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι οι συμμετέχοντες ... [προσωρινός μειοδότης μετά από κλήρωση (Απόφαση 2278/2019 Οικ. Επ. Π...)] και ... κατέθεσαν εγγυητικές που δε συνάδουν με το ελάχιστο αναγκαίο περιεχόμενο που διαγράφεται από τις οικείες διατάξεις της διακήρυξης σημειώνουμε ότι οι εγγυητικές επιστολές των εν λόγω συμμετεχόντων (κατά τα γραφόμενα του προσφεύγοντος δεν κατέθεσαν εγγυητικές επιστολές που να αναφέρεται ο αριθμός της Διακήρυξης), καλύπτουν πλήρως τις απαιτήσεις της Διακήρυξης αναφέροντας μεταξύ των άλλων και το μοναδικό αριθμό ΑΔΑΜ της Διακήρυξης Συνεπώς ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος δεν είναι ισχυρός και δεν πρέπει να γίνει αποδεκτός. Συνεπώς η προδικαστική προσφυγή του προσφεύγοντος ... θα πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της».

16. Επειδή ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται τα ακόλουθα : «[...] 2. Λόγοι. Την παρούσα μου ασκώ για τους, συστούχους αυτών της προσφυγής, επιόντες νομίμους και βασίμους λόγους:

α) Μ.Ε.ΕΠ. Γιατί νομίμως, διακηρυκτικώς και ορθώς στο περί ονομασίας του εγγραφής μου επισήμου καταλόγου εγκεκριμένων οικονομικών φορέων υπ' αριθμό ΙΙ.Α πληροφορικό ερώτημα του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ απάντησα, ότι είμαι εγγεγραμμένος υπό τον αριθμό μητρώου 11647 στο Μ.Ε.ΕΠ, ειδικότερο δε στην πρώτη τάξη των ηλεκτρομηχανολογικών έργων, τούτο δε επαρκώς και προσηκόντως, τουλάχιστο αφού:

α. Υπό της διακήρυξης, μάλιστα του όρου του άρθρου 23.1 αυτής, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ μου αποτελεί, υφή υπεύθυνης δήλωσης έχον, προκαταρκτική

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

απόδειξη των πιστοποιητικών πληρότητας των προϋποθέσεων συμμετοχής μου στον διαγωνισμό, συγκεκριμένως αυτών μη υπαγωγής μου "σέ μια από τις καταστάσεις τού άρθρου 22.Α" της διακήρυξης και πλήρωσής μου των κριτήριων επιλογής τού άρθρου 22.Β-Ε αυτής.

b. Κατά τον όρο του άρθρου 22.Β της διακήρυξης η προς άσκηση της επαγγελματικής μου δραστηριότητας καταλληλότητα μου κρίνεται αποκλειστικώς από την, μη αμφισβητούμενη, στο ΜΕΕΠ εγγραφή μου, επί των χρηματοοικονομικών και τεχνικών του προσώπου μου κριτηρίων αρκούσας, κατά τους όρους του άρθρου 22.Γ-Δ της διακήρυξης της, όντως υφιστάμενης, εγγραφής μου στην πρώτη τάξη της κατηγορίας ηλεκτρομηχανολογικών έργων.

c. Το υπ' αριθμό II.Α πληροφορικό ερώτημα τού ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ εξικνείται στην απαίτηση απάντησής μου επί της εγγραφής μου σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, δηλαδή υπό την ιδιότητά μου του εργολήπτη δημοσίων έργων, στο Μ.Ε.ΕΠ, μνείας του ερωτήματος αυτού περί Ε.Π. απολειπόμενης, άρα υποχρέωσής μου "αναφοράς" αυτής μη υφιστάμενης.

d. Υπό των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 75 παρ.2, 76 παρ.1 και 83 τού ν. 4412/2016 η προς ευδόκιμη συμμετοχή μου στον διαγωνισμό καταλληλότητά μου κρίνεται αποκλειστικώς από στο Μ.Ε.ΕΠ εγγραφή μου (μέρη II.2 και IV.7 υπ' αριθμό 13 κατευθυντήριας οδηγίας Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).

e. Η στο Μ.Ε.ΕΠ εγγραφή μου αποτελεί κριτήριο διαγωνιστικής καταλληλότητάς μου, όχι δε αποκλεισμού μου του διαγωνισμού (άρθρο 75 παρ. 2 ν. 4412/2016, μέρος II.2 άνω οδηγίας, Κουλουμπίνη - Μάζου - Κίτσου "Δημόσιες συμβάσεις ν. 4412/2016" σελ. 293).

f. Τυχόν, γεγονός από εμένα αποστεργόμενο, ασαφώς απαίτηση των διακήρυξης και ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ περί μνείας μου της Ε.Π. στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ δεν με δεσμεύει, πολύ δε περισσότερο δεν ιδρύει υποχρέωσή μου, άλλωστε τέτοιας ασάφειας μη συντρέχουσας, και εκ τού λόγου της μη κλήσης μου υπό τής Π., έστω της επιτροπής τού διαγωνισμού, προς παροχή διευκρινίσεων μου (κεφ 2.3.1 υπ' αριθμό 23 κατευθυντήριας οδηγίας Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ)

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

g. Για την μη ύπαρξη υποχρεώσεων μου καταβολής φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης απάντησα στο του μέρους III.B οικείο ερώτημα τού ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, έτερης υποχρέωσής μου, εμού όντος εγγεγραμμένου στο Μ.Ε.ΕΠ., περί βεβαιώσεων πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών, ακόμη και κατά την άποψη του καθ' ού, απολειπόμενης.

h. Τα ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ δεν αφίστανται επιτρεπώς των όρων των επί δημοσίων συμβάσεων διακηρύξεων, κατά συνέπεια αυτά δεν άγουν σε παραδοχή ή απόρριψη προσφοράς διαγωνιζομένου, ένεκα μη συμπλήρωσης πεδίου τους μ' εκτός δημοπρατικών όρων στοιχεία τους ή ένεκα κατάρτισης υπό του διαγωνιζομένου πεδίου τους μ' εκτός των δημοπρατικών όρων στοιχεία τους, το γεγονός δ' αυτό καθιστά την, απολύτως συμμορφούμενη στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, προσφορά μου έγκυρη, αυτής μη εκταθείσας σ' ανύπαρκτα πεδία, ειδικότερα ερωτήματα, του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ (κεφ. 2.3.3 αμέσως παραπάνω οδηγίας, Κουλουμπίνη - Μάζου — Κίτσου ό.π. σελ. 350).

ί. Κάθε πληροφορικό ερώτημα τού ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συνοδεύεται υπό των στα VI και V μέρη αυτού δηλώσεών μου περί προσκομιδής μου, επί υποβληθησόμενου αιτήματος, παντός, εικότως υφιστάμενου, πιστοποιητικού, γενικώς δι' αποδεικτικού εγγράφου.

β) Χρηματοοικονομικά - ανεκτέλεστο. Γιατί νομίμως, διακηρυκτικώς και ορθώς απάντησα στο σύνολο των πληροφορικών, έστω οποιωνδήποτε, ερωτημάτων τού ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, προεχόντως δε στο περί εγγραφής μου στο Μ.Ε.ΕΠ, εγγραφής μου αναμφηρίστως καλύπτουσας, συμφώνως προς τους όρους του άρθρου 22.Β-Γ της διακήρυξης, τις επί οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειάς μου απαιτήσεις, ειδικότερο δε αυτές του επιτρεπτού ορίου ανεκτελέστου υπολοίπων εργολαβικών συμβάσεων, καθ' όσο μάλιστα επί των απαιτήσεων αυτών ισχύουν *mutatis mutandis* τα, εδώ επαναλαμβανόμενα, υπό δείκτη IV.2.α της παρούσας εκτιθέμενα.

γ) Τεχνικά. Γιατί νομίμως, διακηρυκτικώς και ορθώς απάντησα στο σύνολο των πληροφορικών, έστω οποιωνδήποτε, ερωτημάτων του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, κυρίως δε στο περί εγγραφής μου στο Μ.Ε.ΕΠ, εγγραφής μου αναμφιβόλως καλύπτουσας, συμφώνως προς τους όρους του άρθρου 22.Β και Δ της

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

διακήρυξης, τις επί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητάς μου απαιτήσεις, καθ' όσο μάλιστα επί των απαιτήσεων αυτών ισχύουν *mutatis mutandis* τα, εδώ επαναλαμβανόμενα, υπό δείκτη IV.2.α της παρούσας εκτιθέμενα.

δ) Εγγυητική Επιστολή. Η υπέρ εμού (κατά τα πλήρη στοιχεία μου), έκδοσης υπό τού Ταμείου Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Μ.Ε.Δ.Ε.), προς την ως λήπτρια Π., ποσού ευρώ 4.032,26 και υπ' αριθμό e-56329/11-9-2019 ε/ε, πέρα των λοιπών εγγυητικών όρων της, διαλαμβάνει τον της 18.9.2019 διεξαγωγής τού διαγωνισμού χρόνο, ήτοι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των *δ ι α γ ω ν ι ζ ο μ έ ν ω ν* προσφορών, τον τίτλο του έργου και τον, αναγραφόμενο στην επικεφαλίδα της, αριθμό της διακήρυξης, ήτοι τον ..., έτσι αυτής ούσας σύμφωνης προς τις διατάξεις τού νόμου, ήτοι τού άρθρου 72 παρ. 4 τού ν. 4412/2016, και τούς όρους της διακήρυξης, ήτοι του άρθρου 15.2.η αυτής. Αν ήθελε θεωρηθεί, γεγονός το οποίο δεν δέχομαι, ότι ο επί της ε/ε αριθμός διακήρυξης δεν είναι ο πραγματικός της διακήρυξης τέτοιος, τότε η επί της ε/ε αναγραφή του εσφαλμένου αριθμού συνιστά καταδήλως επουσιώδη πλημμέλεια, μη άγουσα, όπως με την μη επιζήτηση επί τού θέματος αυτού διευκρινίσεων έκρινε η Π., στον του διαγωνισμού αποκλεισμό μου, καθ' όσο μάλιστα από το σύνολο των στην ε/ε, κατά τα εκτεθέντα, μνημονευόμενων στοιχείων μηδεμία αμφιβολία, του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ υπ' όψη λαμβανόμενου, καταλείπεται περί της ταυτότητας τού συμμετοχής μου, ακόμη και εγγυητικώς, διαγωνισμού, ειδικότερο του κυρίου τού έργου, του εκδότη της ε/ε, του υπέρ ού η έκδοση αυτή, της ημερομηνίας της διακήρυξης κ. λ., σε τούτο απαρεγκλίτως φάσκουσας των νομολογίας και θεωρίας (ΕΣ Τμ VI 1330/2018 υπέρ ου, ΕΣ Τμ VI 1328/2018 ημερομηνία, ΕΣ Κλ ΣΤ', 310, 320 321/2018 και ΕΣ Τμ VI 1876/2017 διεύθυνση επιχείρησης, ΕΣ Τμ Μείζον 1922/2016, ΕΣ 13/2006, ΕΣ 3557/2009, ΣτΕ 1070/1993 και ΣτΕ 2243/2008 τίτλος έργου, ΕΣ 294/2010 επωνυμία επιχείρησης, ΕΑ ΣτΕ 179/2007, ΕΑ ΣτΕ 829/2007, Ε.Α. ΣτΕ 851/2007 και ΣτΕ 616/2008 όνομα αρχής, ΕΣ Τμ VI 1786/2016 *ad hoc* αριθμός διακήρυξης, Κουλουμπίνη - Μάζου Κίτσου ό.π. σελ. 394 επ., Ράικου "Δημόσιες συμβάσεις ν. 4412/2016» σελ. 656 επ.). Άλλωστε επί τυχόν, κατ'

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

εμέ ανυπόστατης, αμφιβολίας επί του στην ε/ε αριθμού της διακήρυξης είναι δυνατή, ερμηνευτικώς δε, λαμβανομένων υπ' όψη των, διεπαιτών τούς δημοσίων συμβάσεων διαγωνισμούς, αρχών του αποτελεσματικού διαγωνισμού, της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης, των εικότως μη θρυππουσών την μεταξύ των διαγωνιζομένων μεταχείρισης ισότητα και αμεροληψίας διαφάνεια, υποχρεωτική, η, συμφώνως προς τις διατάξεις του άρθρου 102 παρ 1-3 τού ν. 4412/2016 και του όρου τού άρθρου 9 της διακήρυξης, τούτο δε στο, επιτακτικώς υπό του ν.4412/2016 τιθέμενο, πλαίσιο της αποτροπής αποκλεισμού διαγωνιζομένων επί επουσιωδών πλημμελειών της διαγωνιστικής προσφοράς τους, υπό της Π., έστω της του διαγωνισμού επιτροπής, κλήση μου προς παροχή διευκρινίσεων, βεβαίως και με κατ' αναπομπή επανάληψη της διαδικασίας του διαγωνισμού από του σταδίου της διαληφθείσας κλήσης μου, κλήσης μου δε ακολουθηθησόμενης υπό της παρατεθείσας επανάληψης, της, κατ' εδώ γενική επισήμανσή μου, δυνατής και επί των θεμάτων των λοιπών λόγων της παρούσας».

17. Επειδή ο προσφεύγων με το υπόμνημά του ισχυρίζεται ότι : «[...] ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟ ΣΗΜΕΙΟ Β.1. ΤΗΣ ΚΡΙΝΟΜΕΝΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Η αναθέτουσα αρχή δεν αρνείται τον ισχυρισμό μου περί ανακριβούς δήλωσης των δύο πρώτων μειοδοτών σχετικά με την εγγραφή τους σε επίσημο κατάλογο. Αντιθέτως, επιδιώκει να καταδείξει ότι στο πλαίσιο της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας αρκεί η εγγραφή των διαγωνιζομένων στο ΜΕΕΠ και μόνο. Ωστόσο, κατ' αυτόν τον τρόπο δεν απαντάται ο σχετικός ισχυρισμός μου που περιλαμβάνεται στο σημείο Β.1 της κρινόμενης προσφυγής και ερείδεται αφενός στην ανακριβή δήλωση των δύο πρώτων μειοδοτών και αφετέρου στην παράλειψη θετικής απάντησης στο ερώτημα «είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν;».

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

Περαιτέρω, υπολαμβάνει εσφαλμένα ο παρεμβαίνων ότι μόνη η εγγραφή του ΜΕΕΠ σημαίνει την εγγραφή του σε επίσημο κατάλογο. Ωστόσο, αυτό είναι εντελώς ανακριβές, καθώς για να ισχύει κάτι τέτοιο θα έπρεπε η δήλωσή του περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ να συνοδεύεται από ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ, γεγονός που δεν ισχύει εν προκειμένω. Αποδεικνύεται επομένως ότι η σχετική δήλωση του παρεμβαίνοντος είναι πράγματι ανακριβής και έτσι η προσφορά του θα πρέπει να απορριφθεί. Σε κάθε περίπτωση, ο παρεμβαίνων δεν απάντησε θετικά στη σχετική ερώτηση που απαιτείται να απαντήσει κάθε οικονομικός φορέας που δεν είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο, δηλαδή στο αν «είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν;». Κατά τούτο, δεν εκπλήρωσε τις υποχρεώσεις του έναντι της αναθέτουσας αρχής μη αποδεικνύοντας προκαταρκτικά ότι συντρέχουν στο πρόσωπό του οι κρίσιμες ιδιότητες ως όφειλε. Επομένως, αποδεικνύεται η βασιμότητα του υπό σημείο Β.1 λόγου προσφυγής που θα πρέπει να οδηγήσει σε απόρριψη της προσφοράς των δύο πρώτων μειοδοτών.

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΑ ΣΗΜΕΙΑ Β.2. ΚΑΙ Β.3. ΤΗΣ ΚΡΙΝΟΜΕΝΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Τόσο η αναθέτουσα αρχή όσο και ο παρεμβαίνων υποστηρίζουν ότι οι ελλείψεις του ΕΕΕΣ που υπέβαλαν οι δύο πρώτοι μειοδότες όσον αφορά στην οικονομική και χρηματοοικονομική τους επάρκεια και στην τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα αναπληρώνονται δήθεν από την γενική δήλωσή τους περί εγγραφής του στο ΜΕΕΠ. Επαναλαμβάνω ότι αυτή η δήλωσή του περιλαμβάνεται σε άσχετα πεδία του ΕΕΕΣ και πάντως όχι στο πεδίο περί οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκεια και στο πεδίο περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ως οφείλεται. Δεν ανακρούει εξάλλου ούτε η αναθέτουσα αρχή ούτε ο παρεμβαίνων την νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων και της ΑΕΠΠ, στην οποία παραπέμπω, η οποία κρίνει παγίως ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να συμπληρώνουν όλα ανεξαιρέτως τα πεδία

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

του ΕΕΕΣ και τυχόν έλλειψη σε κάποιο πεδίο δεν αναπληρώνεται από τη δήλωσή τους σε άλλο, άσχετο πεδίο [μεταξύ πολλών (ΔΕφΚομ 55/2019, ΔΕφΑθ 2965/2018 και ΔΕφΧανίων 131/2019, καθώς και ΑΕΠΠ 1037/2018 {ιδίως σκέψεις 39, 40 και 41) και 1054/2018 (ιδίως σκέψεις 19, 23 και 24) και 509/2019 (σκέψη 34 και 45). Άρα, μόνες αυτές οι ελλείψεις του ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος, αλλά και του δεύτερου μειοδότη, καθιστούν την προσφορά τους απορριπτέα ενόψει και της αρχής της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων, όπως ορθά υποστηρίζω. Η δε παροχή διευκρινίσεων που αιτείται ο παρεμβαίνων επί των ελλείψεων του ΕΕΕΣ του δεν έχει κανένα νόμιμο έρεισμα, καθώς τέτοια συμπλήρωση ελλείποντος δικαιολογητικού και δη υπεύθυνης δήλωσης, όπως είναι το ΕΕΕΣ εν προκειμένω, δεν επιτρέπεται λόγω του ουσιώδους χαρακτήρα της, όπως προκύπτει από πάγια νομολογία, στην οποία παραπέμπω αναλυτικά δια της κρινόμενης προσφυγής μου.

Επομένως, όσα αναφέρω στα σημεία Β.2 και Β.3 της κρινόμενης προσφυγής μου είναι βάσιμα και θα πρέπει να οδηγήσουν στην απόρριψη των προσφορών των δύο πρώτων μειοδοτών».

18. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...]».

19. 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, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: [...]β) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, [...]».

20. Επειδή, το άρθρο 72 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων.[...]. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. [...] 4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης[...].».

21. 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. [...] 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. Ο ελάχιστος ετήσιος

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο [άρθρο 341](#). Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων. Όταν μια σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καθορίζει τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών που πρέπει να έχουν οι οικονομικοί φορείς ανά ομάδες τμημάτων, αν ανατεθούν στον ανάδοχο περισσότερα τμήματα που πρέπει να εκτελεστούν ταυτοχρόνως.[...]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. [...] 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».

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

22. Επειδή στο άρθρο 76 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Πέραν των οριζομένων στην παρ. 2 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν τα ακόλουθα: α) Στο Μ.Ε.ΕΠ. ή τα νομαρχιακά μητρώα, εγγράφονται οικονομικοί φορείς κατά κατηγορίες ή εξειδικευμένες επιχειρήσεις. β) Όταν το έργο ανήκει αποκλειστικά σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ., δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στην κατηγορία αυτή. [...]2. Πέραν των οριζομένων στις [παρ. 4 και 5 του άρθρου 75](#), ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις ειδικών έργων των οποίων η κατασκευή απαιτείται να πραγματοποιηθεί από εξειδικευμένους οικονομικούς φορείς, μπορεί στα έγγραφα της σύμβασης να ορίζονται πρόσθετες απαιτήσεις για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία. Κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων, ύστερα από γνώμη του Τμήματος Κατασκευών του Συμβουλίου Δημόσιων Έργων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών, μπορεί να προστίθενται στη διακήρυξη επιπλέον όροι, όταν τούτο ενδείκνυται από το είδος ή την πολυπλοκότητα του προς ανάθεση έργου. 3. Πέραν των οριζομένων στις [παρ. 3, 4 και 5 του άρθρου 75](#), ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα: α) Αν το έργο ανήκει σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση β', η τάξη, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου τα ποσοστά των απρόβλεπτων δαπανών (απρόβλεπτα), όπως αυτά καθορίζονται στην [περίπτωση α' της παρ. 3 του άρθρου 156](#), λαμβάνονται υποχρεωτικά υπόψη. Αν το έργο ανήκει σε περισσότερες κατηγορίες του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση γ', η τάξη για κάθε κατηγορία, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από το αντίστοιχο μέρος της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Τα πιο πάνω εφαρμόζονται ανάλογα και για τις εξειδικευμένες επιχειρήσεις. Σε κάθε άλλη περίπτωση οικονομικοί φορείς, που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν».

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

23. 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 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 [...] 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. [...] 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986. 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας...».

24. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 83 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «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

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

Προσαρτήματος Α', διέπεται από τις διατάξεις του 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

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

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 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 [...].».

25. Επειδή, στο άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95».

26. Επειδή, το άρθρο 102 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις υποπαραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

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

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

29. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: « [...]

Άρθρο 2: Έγγραφα της σύμβασης και τεύχη

2.1 Τα έγγραφα της σύμβασης, κατά την έννοια της περιπτ. 14 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, για τον παρόντα ηλεκτρονικό διαγωνισμό, είναι τα ακόλουθα : [...]

γ) η παρούσα διακήρυξη,

δ) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)[...]

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

2.2 Προσφέρεται ελεύθερη, πλήρης, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση στα έγγραφα της σύμβασης στον ειδικό, δημόσια προσβάσιμο, χώρο “ηλεκτρονικοί διαγωνισμοί” της πύλης www.promitheus.gov.gr, καθώς και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής (εφόσον διαθέτει) www.pde.gov.gr [...]

3.2 Στον ηλεκτρονικό φάκελο προσφοράς περιέχονται:

(α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής».

(β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά»[...]

Άρθρο 9: Συμπλήρωση – αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, να καλέσει τους οικονομικούς φορείς, μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος, να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, συμπεριλαμβανομένης και της οικονομικής τους προσφοράς, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 102 και 103 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 13 της υπ'αρ. 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.[...]

Άρθρο 15: Εγγύηση συμμετοχής

15.1 Για την συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτείται η κατάθεση από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, κατά τους όρους της παρ. 1 α) του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των 4.032,26 59. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

15.2 Οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής περιλαμβάνουν, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 4 του ν. 4412/2016, κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) τον κύριο του έργου ή το φορέα

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

κατασκευής του έργου ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ... (Π.) ή ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ (Δ.Τ.Ε.) Π. ... προς τον οποίο απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της διακήρυξης (αριθμός, έτος, τίτλος έργου) και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται. (Στο σημείο αυτό γίνεται παραπομπή στα σχετικά υποδείγματα, εφόσον υπάρχουν).
[...]

Κριτήρια επιλογής (22.Β – 22.Δ)

[...] 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Απαιτείται η εγγραφή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) τάξης 1ης στην κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ». [...]

Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει.

22.Δ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Απαιτείται η εγγραφή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) στην Α2η τάξη και άνω στην κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ».

Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής⁹⁴ 23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί 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 του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας.[...]

23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)

Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας.[...]

23.5 Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ

Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.Ε.Π: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016.

Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του ν. 4412/2016, ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση.

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις. [...]

23.6 Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου 22.Δ
Η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται:

(α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Δ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016 122 ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Δ απαίτηση.

Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 22.Δ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του ν. 4412/2016.[...]

Άρθρο 24 : Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς

24.1 Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους:

(α) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» (

β) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με τα κατωτέρω:

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

24.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα:

- α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)
- β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας».

30. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

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

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

33. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους 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, UniversaleBau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

34. Επειδή η αρχή της τυπικότητας διέπει τη διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) και δεν επιτρέπει να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

35. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητας των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

36. Επειδή, τα επαγγελματικά μητρώα Μελετητών και Εργοληπτών, που προβλέπονται στο άρθρο 75 (σε συνδυασμό και με το Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α) του ν. 4412/2016, δεν συνιστούν «επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων οικονομικών φορέων», κατά την έννοια του άρθρου 83 έως την ψήφιση του ΜΗ.ΤΕ, αλλά συνιστούν μόνο “επαγγελματικά και εμπορικά μητρώα” κατά την έννοια του άρθρου 75 παρ. 2. Ωστόσο, ειδικά το Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων μαζί με την ενημερότητα πτυχίου που προβλέπεται στην παρ. 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008 λειτουργεί εν τέλει ως επίσημος κατάλογος, έως την ψήφιση του ΜΗ.ΤΕ (βλ. <http://www.eaadhsy.gr/index.php/m-foreis/m-syxnes-ervthseis-apanthseis-faq-gia-to-n-4412-2016/details/29/51>). Περαιτέρω, στην κατευθυντήρια οδηγία με αρ. 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ αναφέρεται (σελ. 11) ότι: «Στο ως άνω πεδίο, (εννοείται στο Μέρος II, Ενότητα Α Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, περί εγγραφής σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο) ως προς τις συμβάσεις έργων, οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, συμπληρώνουν την ένδειξη «ΝΑΙ», καθώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008, οι οποίες εξακολουθούν να ισχύουν, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί της παρούσης, εθνικό “επίσημο κατάλογο”» (ΑΕΠΠ 97/2019, 440/2019).

37. Επειδή, το ΕΕΕΣ ναι μεν παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής, εντούτοις, η υποβολή του συμπληρωμένου ΕΕΕΣ στα απαιτούμενα από τη διακήρυξη πεδία αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, παράβαση δε του κανόνα αυτού εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή υποβολή ελλιπούς κατά περιεχόμενο

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

δήλωσης, συνιστά ουσιώδη παράλειψη συνεπαγόμενη αποκλεισμό του υποψηφίου (ΑΕΠΠ 96/2017).

38. 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 αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών, ήτοι σε σχέση με: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής η οποία έχει τη δυνατότητα, να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις κλπ), με σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας, διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. σχετικά και Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ με αρ.13).

39. Επειδή επί υποβολής δικαιολογητικού με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινίσεις αφού δεν είναι δυνατή η εκ των υστέρων συμπλήρωση ή διευκρίνιση μη υποβληθέντος ή μη νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. ΣΤΕ 1983/2018, 781/2010, ΕΑ ΣΤΕ 228/2013, 301/2012, 721/2011) κατ' άρθρον 102 και, ως εκ τούτου, η ελλιπής συμπλήρωση του ΤΕΥΔ καθιστά, εν προκειμένω, μη θεραπεύσιμη πλημμέλεια (βλ. Ελ.Συν. ΤΜΗΜΑ VI, απόφαση 296/2018 σκ. VI).

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

40. Επειδή, ειδικότερα, ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρ. 102 παρ. 3 και του άρ. 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και αμφότερα, με τη σειρά τους, πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι, η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή των υποβληθεισών προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Αντίστροφα, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από το ίδιο το περιεχόμενο και αντικείμενο του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης, σύνηθες και ιδιαίτερα ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς και κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, ενώ το σφάλμα πρέπει να είναι τέτοιου είδους, ώστε η αναγωγή του σε απλή, εύλογη και συνήθη, άρα και συγγνωστή, παραδρομή θα πρέπει να είναι αντικειμενικά προφανής στην κρίση κάθε ευλόγως σκεπτόμενου τρίτου και δη των οργάνων αξιολόγησης, τα οποία ακριβώς για αυτόν τον λόγο έχουν την ευχέρεια κατά την ακριβώς παραπάνω κρίση τους και συνεπεία αυτής να καλέσουν κατ' άρ. 102 παρ. 1 τον οικονομικό φορέα για διευκρινίσεις. Περαιτέρω, κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος/έλλειψης αποτελεί υπό προϋποθέσεις η τυχόν ασάφεια και

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ελλειπτικότητα των οικείων όρων της διακήρυξης (βλ και απόφαση με αρ. 253/2017 ΑΕΠΠ, 836/2018, σκ. 61).

41. Επειδή, η μη συμμόρφωση της εγγυητικής επιστολής προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης καθιστά αυτήν απαράδεκτη και επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς του υποψηφίου οικονομικού φορέα στο σύνολό της, εφόσον η εγγυητική επιστολή συμμετοχής δεν πληροί τους ουσιώδεις όρους που τέθηκαν στην διακήρυξη (Πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 259/2011, 386/2009, 803/2008, 487/1998, ΓνΝΣΚ 356/2003, πρβλ. ΣτΕ 600/2011). Τυχόν δε πλημμέλειες της εγγυητικής επιστολής είναι ουσιώδεις, όταν από το περιεχόμενο αυτής καταλείπονται αμφιβολίες σχετικά με την έκταση της δέσμευσης του εγγυητή (ΣτΕ 1400/2007).

42. Επειδή ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» πρέπει να αποκλειστούν διότι δήλωσαν ανακριβώς στα αντιστοίχως υποβληθέντα ΕΕΕΣ τους ότι είναι εγγεγραμμένοι στους επίσημους καταλόγους του άρθρου 83 του ν. 4412/2016, μολοντί δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου. Περαιτέρω, εφόσον δεν ανήκουν σε επίσημους καταλόγους όφειλαν να απαντήσουν στην ερώτηση του ΕΕΕΣ ότι είναι σε θέση να προσκομίσουν βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχουν πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να τις λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτήν διατίθεται δωρεάν.

43. Επειδή σύμφωνα με τον όρο 22.Β της διακήρυξης η εγγραφή των συμμετεχόντων στο ΜΕΕΠ αποτελεί ρητώς και σαφώς κριτήριο επιλογής για την απόδειξη της καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας. Επίσης, σύμφωνα με τον όρο 21 της διακήρυξης οι δικαιούμενοι συμμετοχής στον διαγωνισμό θα πρέπει να δραστηριοποιούνται σε έργα κατηγορίας «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ», στον δε όρο 23.4 προβλέπεται ως δικαιολογητικό κατακύρωσης προς απόδειξη της εγγραφής

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

στο ΜΕΕΠ η υποβολή σχετικής βεβαίωσης στην κατηγορία «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ».

44. Επειδή, στην ενότητα Α του Μέρους ΙΙ του ΕΕΕΣ εμπεριέχεται το ακόλουθο πεδίο: «*Κατά περίπτωση ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ βάσει εθνικού συστήματος (προ) επιλογής)?*». Περαιτέρω, όπως διευκρινίζεται και στην κατευθυντήρια οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ εάν ο οικονομικός φορέας συμπληρώσει στο παραπάνω ερώτημα την απάντηση ΝΑΙ τότε μόνον οφείλει να απαντήσει και στα υπόλοιπα τμήματα (α' – ε') της ενότητας, μεταξύ των οποίων είναι και το υπό στοιχείο ε' ερώτημα: «*Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν;*». Αντιθέτως, σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας απαντήσει ΟΧΙ στο ερώτημα σχετικά με την εγγραφή σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων θα πρέπει να συμπληρώσει τις πληροφορίες που λείπουν στο μέρος ΙV, ενότητες Α, Β, Γ ή Δ κατά περίπτωση μόνο εφόσον αυτό απαιτείται στη σχετική διακήρυξη ή στα έγγραφα της σύμβασης, όπως ρητά αναφέρεται στο ΕΕΕΣ.

44. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε με την προσφορά του έχει απαντήσει ΝΑΙ στο ερώτημα της Ενότητας Α του Μέρους ΙΙ περί εγγραφής σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων. Ωστόσο, στην ίδια Ενότητα αναφέρει ως ονομασία καταλόγου και σχετικό αριθμό εγγραφής «*ΜΕΕΠ 11647-1^η τάξη αριθμ. πρωτ. Δ15/6225/21.03.2017 ημ/νια ισχύος βεβαίωσης 14.03.2020*». Ομοίως, και ο συμμετέχων «...» στην Ενότητα Α του Μέρους ΙΙ του προσκομισθέντος με την προσφορά του ΕΕΕΣ έχει απαντήσει ΝΑΙ στο ερώτημα εάν είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, αναφέρει δε ως ονομασία καταλόγου και

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

σχετικό αριθμό εγγραφής «ΜΕΕΠ 13247-1^η τάξη αριθμ. πρωτ. Δ24/4807/23.04.2019 ημ/νια ισχύος βεβαίωσης 12.04.2022».

45. Επειδή, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 36, δοθέντος ότι αφενός μεν η εγγραφή στο ΜΕΕΠ χωρίς ενημερότητα πτυχίου δεν θεωρείται ως επίσημο μητρώο/κατάλογος, αφετέρου δε ενημερότητα πτυχίου δεν χορηγείται σε εργοληπτικές επιχειρήσεις κατώτερες της 3ης τάξης σύμφωνα με την ΥΑ Δ15/οικ/15658/2013 (ΦΕΚ Β΄ 2300), εσφαλμένως ο παρεμβαίνων και ο διαγωνιζόμενος «...» απάντησαν ΝΑΙ στην Ενότητα Α του Μέρους ΙΙ του ΤΕΥΔ περί εγγραφής σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Ωστόσο, η εγγραφή σε επίσημο κατάλογο δεν έχει τεθεί στη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού αλλά η απαίτηση καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας που προβλέπεται επί ποινή αποκλεισμού καλύπτεται με μόνη την εγγραφή στο ΜΕΕΠ στην ορισθείσα από τη διακήρυξη 1^η τάξη, κριτήριο το οποίο καλύπτει ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...» και δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων. Επομένως, δεν τίθεται ζήτημα αποκλεισμού της προσφοράς των εν λόγω διαγωνιζομένων λόγω της ως άνω εσφαλμένης απάντησης στο ΕΕΕΣ και ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

46. Επειδή, περαιτέρω, οι εν λόγω διαγωνιζόμενοι παρά τη θετική απάντηση που έδωσαν στα ΕΕΕΣ τους περί εγγραφής σε επίσημους καταλόγους δεν απάντησαν στο ερώτημα ότι είναι σε θέση να προσκομίσουν βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχουν πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να τις λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτήν διατίθεται δωρεάν. Σημειώνεται ότι στο Τμήμα Β του Μέρους ΙΙΙ των υποβληθέντων ΕΕΕΣ και οι δύο διαγωνιζόμενοι απάντησαν ότι δεν έχουν ανεκπλήρωτες φορολογικές και κοινωνικοασφαλιστικές υποχρεώσεις. Δεδομένου όμως ότι ο παρεμβαίνων και ο διαγωνιζόμενος «...» καθώς δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου όφειλαν να απαντήσουν αρνητικά στο ερώτημα περί εγγραφής σε επίσημους καταλόγους

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

και ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 43, δεν είχαν υποχρέωση να απαντήσουν στο υπό στοιχείο ε' ερώτημα, η εσφαλμένη θετική τους απάντηση στο ερώτημα περί εγγραφής σε επίσημους καταλόγους δεν μπορεί να θεμελιώσει υποχρέωση απάντησης σε ερώτημα που εν προκειμένω δεν τυγχάνει εφαρμογής για αυτούς, πολλώ δε μάλλον να αποτελέσει λόγο απόρριψης της προσφοράς και, επομένως, ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής ερείδεται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι όφειλαν να απαντήσουν στο συγκεκριμένο ερώτημα. Αλυσιτελώς δε ο προσφεύγων επικαλείται την υπ' αριθμόν 104/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ καθώς αφορά σε διάφορο ζήτημα, ήτοι της δήλωσης στο ΤΕΥΔ της εγγραφής στο ΓΕΜΗ ως επίσημου καταλόγου και των σχετικών συνεπειών αυτής. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί..

47. Επειδή ο προσφεύγων με το δεύτερο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» θα έπρεπε να απορριφθούν διότι, αναφορικά με την πλήρωση του κριτηρίου χρηματοοικονομικής επάρκειας, παρέλειψαν να δηλώσουν στο ΕΕΕΣ τους τη μη υπέρβαση των ανώτατων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων. Η δε παράλειψη αυτή δεν καλύπτεται από τη θετική απάντησή τους στο ερώτημα περί εγγραφής σε επίσημους καταλόγους καθώς, εφόσον δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, δεν προκύπτει η εγγραφή τους σε επίσημο κατάλογο.

48. Επειδή σύμφωνα με τον όρο 23.1 της διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να δηλώσουν στο ΕΕΕΣ, μεταξύ άλλων, την πλήρωση των κριτηρίων χρηματοοικονομικής επάρκειας, στον δε όρο 22Γ της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ως απαίτηση χρηματοοικονομικής επάρκειας ότι οι συμμετέχοντες που είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ θα πρέπει να δηλώσουν ότι δεν υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008. Εφόσον, λοιπόν, έχει τεθεί στη διακήρυξη το εν λόγω κριτήριο χρηματοοικονομικής επάρκειας οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να απαντήσουν στο ΕΕΕΣ την πλήρωση ή μη του κριτηρίου και άρα αβασίμως

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ισχυρίζονται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων ότι αρκεί για την πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου μόνον η εγγραφή στο ΜΕΕΠ. Περαιτέρω, στον όρο 23.5 (α) της διακήρυξης προβλέπεται ειδικώς ότι, για την απαίτηση της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, ο προσωρινός ανάδοχος εφόσον αποτελεί εργοληπτική επιχείρηση η οποία δεν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου οφείλει να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση συνοδευόμενη από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο.

49. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού υπόδειγμα ΕΕΕΣ στο Μέρος IV του οποίου έχει παραλειφθεί εντελώς το τμήμα που αφορά το κριτήριο επιλογής περί χρηματοοικονομικής επάρκειας. Εντούτοις, στον όρο 2.2 της διακήρυξης υπάρχει ρητή παραπομπή στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gr. Ως εκ τούτου, σύμφωνα και με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 33, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος συμμετέχων όφειλε να συμπληρώσει το ΕΕΕΣ διαμορφωμένο σύμφωνα με τους όρους του υπό κρίση διαγωνισμού μέσω της προβλεπόμενης στον όρο 2.2 της διακήρυξης διαδικτυακής πύλης (. Δεδομένου δε ότι στον όρο 22.Γ της διακήρυξης προβλέπονται συγκεκριμένα κριτήρια που αφορούν στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια επί ποινή αποκλεισμού η σχετική ενότητα του Μέρους IV του ΕΕΕΣ επ' ουδενί λόγο δεν μπορούσε να απαλειφθεί (βλ. *ad hoc* ΔΕφ Κομ. 49/2018, ΑΕΠΠ 509/2019) .

50. Επειδή κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντος ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» διαπιστώνεται ότι δεν δηλώνουν ότι δεν υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, ως ρητώς απαιτεί η διακήρυξη, ήτοι την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής που τίθεται στον όρο 22Γ της διακήρυξης. Εντούτοις, ως ευλόγως ενημερωμένοι υποψήφιοι που επιθυμούν να συμμετέχουν σε μια διαγωνιστική διαδικασία και να διεκδικήσουν την

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ανάληψη μιας δημόσιας σύμβασης, όφειλαν προφανώς να αντιληφθούν την υποχρέωσή τους στο πλαίσιο της υποβληθείσας προσφοράς, της καταρχήν προκαταρκτικής απόδειξης των τιθέμενων ελάχιστων προϋποθέσεων συμμετοχής (ΑΕΠΠ 836/2018). Παρά ταύτα, δεν υπέβαλαν ούτε σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα στην αναθέτουσα αρχή ούτε αιτήθηκαν τη χορήγηση υποδείγματος ΕΕΕΣ που να περιλαμβάνει τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη πεδία περί του κριτηρίου χρηματοοικονομικής επάρκειας.

51. Επειδή η ως άνω έλλειψη στη συμπλήρωση των ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος και του διαγωνιζόμενου «...» δεν μπορεί να αναπληρωθεί αφενός μεν ούτε από τη δήλωση περί ακρίβειας και ορθότητας των επικαλούμενων στοιχείων που περιλαμβάνεται στο Μέρος V του υποβληθέντος ΕΕΕΣ τους, ούτε από τη γενική δήλωση του Μέρους II περίπτωση δ ότι η εγγραφή στους καταλόγους καλύπτει τα κριτήρια επιλογής, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Και τούτο διότι η ίδια η διακήρυξη, στον όρο 22.Γ ορίζει ρητώς ότι απαιτείται η προαπόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου που αναφέρεται στη μη υπέρβαση των ανωτάτων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων με τη ρητή δήλωση του υποψηφίου στο ΕΕΕΣ (βλ. *ad hoc* ΔΕφ Κομ. 49/2018), ως δε απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου αυτού προβλέπεται στον όρο 23.5 (α) για τους συμμετέχοντες που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου ή υποβολή με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υπεύθυνης δήλωσης περί ανεκτέλεστου και όχι η εγγραφή στο ΜΕΕΠ. Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ότι δεν είναι δυνατόν να αποκλειστεί προσφορά λόγω είτε μη συμπλήρωσης πεδίου του ΕΕΕΣ είτε διαμόρφωσης πεδίων στο ΕΕΕΣ με στοιχεία εκτός των όρων της διακήρυξης ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, καθώς στους όρους 22.Γ και 23.5 της διακήρυξης προβλέπονται ρητώς κριτήρια επιλογής αναφορικά με την χρηματοοικονομική επάρκεια. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να αποκλείσει τις προσφορές του παρεμβαίνοντος και του διαγωνιζόμενου «...» λόγω παράλειψης προαπόδειξης δια του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της πλήρωσης του κριτηρίου του όρου 22.Γ της διακήρυξης περί μη υπέρβασης των ανωτάτων επιτρεπόμενων

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων κατά παράβαση των προβλεπόμενων στον όρο 23.1 της διακήρυξης. Σημειωτέον ότι, εν προκειμένω, η ελλιπής συμπλήρωση του ΕΕΕΣ ως προς την πλήρωση του κριτηρίου του όρου 22Γ της διακήρυξης, συνιστά ουσιώδη παράλειψη η οποία δεν δύναται να συμπληρωθεί με την παροχή διευκρινίσεων διότι επί υποβολής ελλιπούς ΕΕΕΣ η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει, ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινήσεις, καθώς τούτο θα είχε ως αποτέλεσμα ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων μεταβολή της υποβληθείσας προσφοράς του προσφεύγοντος (βλ. *ad hoc* ΔΕφΚομ. 49/2018). Ως εκ τούτου, ο δεύτερος λόγος προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

52. Επειδή ο προσφεύγων με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» θα έπρεπε να απορριφθούν διότι, παρέλειψαν να δηλώσουν στο Μέρος IV των ΕΕΕΣ τους την εγγραφή τους στο ΜΕΕΠ ως απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Η δε παράλειψη αυτή δεν καλύπτεται από την απάντησή τους περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ σε έτερα πεδία του ΕΕΕΣ καθώς η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να αντλήσει από άλλα πεδία του ΕΕΕΣ απαντήσεις σε ερωτήσεις που ο υποψήφιος ανάδοχος όφειλε να απαντήσει επί συγκεκριμένων ερωτήσεων.

53. Επειδή για την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 22.Δ της διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματική ικανότητας απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού οι ημεδαποί οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ στην Α2 τάξη και άνω στην κατηγορία έργων «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ». Περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 23.6 της διακήρυξης προς απόδειξη της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου θα πρέπει να προσκομιστεί βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ.

54. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στα υποβληθέντα ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος και του διαγωνιζόμενου «...» στο Τμήμα Γ του Μέρους IV περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δεν έχουν δηλώσει ότι είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ ούτε και τα σχετικά στοιχεία εγγραφής. Εντούτοις, όπως έχει ήδη ανωτέρω επισημανθεί υπό σκέψη 44,

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

στην Ενότητα Α του Μέρους ΙΙ των υποβληθέντων ΕΕΕΣ τους, ο μεν παρεμβαίνων αναφέρει ότι είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ και δηλώνει «ΜΕΕΠ 11647-1^η τάξη αριθμ. πρωτ. Δ15/6225/21.03.2017 ημ/νια ισχύος βεβαίωσης 14.03.2020», ο δε συμμετέχων «...» αναφέρει σχετικώς «ΜΕΕΠ 13247-1^η τάξη αριθμ. πρωτ. Δ24/4807/23.04.2019 ημ/νια ισχύος βεβαίωσης 12.04.2022». Επομένως, εκ των ανωτέρω στοιχείων, τα οποία δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων, προκύπτει ότι οι δυο διαγωνιζόμενοι είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ σε ανώτερη από την απαιτούμενη από τη διακήρυξη τάξη και, άρα, πληρούν το τιθέμενο στον όρο 22.Δ της διακήρυξης μοναδικό κριτήριο επιλογής περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ήτοι την εγγραφή στο ΜΕΕΠ στην Α2 τάξη και άνω στην κατηγορία έργων «ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ». Εφόσον λοιπόν η διακήρυξη δεν προβλέπει, πλην της εγγραφής στο ΜΕΕΠ, ειδικότερα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, τα οποία όφειλε ο διαγωνιζόμενος να συμπληρώσει στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ, το δε επίμαχο πεδίο του ΕΕΕΣ δεν εντάσσεται στα κατά την κατευθυντήρια οδηγία 23 πεδία του ΕΕΕΣ που πρέπει να συμπληρωθούν υποχρεωτικώς στις διαγωνιστικές διαδικασίες δημοσίων έργων, είναι δυνατή ως προς την απόδειξη του κριτηρίου της εγγραφής στο ΜΕΕΠ η άντληση της πληροφορίας αυτής από έτερα πεδία του ΕΕΕΣ. Η δε νομολογία και αποφάσεις της ΑΕΠΠ που επικαλείται ο προσφεύγων προκειμένου να υποστηρίξει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να αντλήσει από άλλα πεδία του ΕΕΕΣ την απάντηση περί απόδειξης της πλήρωσης του κριτηρίου, προβάλλονται αλυσιτελώς καθώς αφορούν στην υποχρέωση συμπλήρωσης των πεδίων του ΕΕΕΣ περί των κριτηρίων επιλογής της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας και της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπόμενων ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, τα οποία στις συμβάσεις έργων δεν μπορούν να απαλειφθούν ή μη απαντηθούν (βλ. κατευθυντήρια οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ). Κατά συνέπεια, ο σχετικός λόγος της προσφυγής κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

55. Επειδή με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του διαγωνιζόμενου «...» πρέπει να απορριφθούν διότι οι προσκομισθείσες εγγυητικές επιστολές δεν αναφέρουν τον αριθμό της διακήρυξης και, άρα, παρουσιάζουν ουσιώδη πλημμέλεια και δεν συμμορφώνονται με το ελάχιστο απαιτούμενο εκ της διακήρυξης περιεχόμενο αυτών.

56. Επειδή στον όρο 15.2 της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής θα πρέπει να περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον, μεταξύ άλλων, τα στοιχεία της διακήρυξης, ήτοι τον αριθμό, το έτος και τον τίτλο του έργου.

57. Επειδή, κατόπιν επισκόπησης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι υπέβαλε την υπ' αριθμόν ... εγγυητική επιστολή συμμετοχής, εκδοθείσα από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε., στο σώμα της οποίας αναφέρεται ρητώς ότι εκδίδεται υπέρ της Περιφέρειας ... καθώς και ότι έχει εκδοθεί «... για τη συμμετοχή του/της στον διαγωνισμό σας, που θα διεξαχθεί την 18/9/2018 με τη διακήρυξη ... ή/και την με αρ. πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την ανάδειξη αναδόχου για την ανάθεση της σύμβασης Εγκατάσταση κόμβων φωτεινής σηματοδότησης στην Π...». Στο δε τέλος της εγγυητικής επιστολής αναφέρεται ο αριθμός ΑΔΑΜ Ομοίως, ο οικονομικός φορέας «...» υπέβαλε την υπ' αριθμόν ... εγγυητική επιστολή συμμετοχής, εκδοθείσα από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε., στο σώμα της οποίας αναφέρεται ρητώς ότι εκδίδεται υπέρ της Περιφέρειας ..., ότι έχει εκδοθεί «... για τη συμμετοχή του/της στον διαγωνισμό σας, που θα διεξαχθεί την 18/9/2018 με τη διακήρυξη ... ή/και την με αρ. πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την ανάδειξη αναδόχου για την ανάθεση της σύμβασης Εγκατάσταση κόμβων φωτεινής σηματοδότησης στην Π...», ενώ στο τέλος της αναφέρεται ο αριθμός ΑΔΑΜ Επομένως, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι οι υποβληθείσες εγγυητικές επιστολές περιλαμβάνουν τα απαιτούμενα εκ του όρου 15.2 στοιχεία της διακήρυξης, ήτοι τον αριθμό ΑΔΑΜ, το έτος και τον τίτλο του έργου όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 1411 / 2019

58. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

59. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

60. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί.

61.Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 59, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμόν 2278/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ποσού χιλίων οκτώ ευρώ και επτά λεπτών (1.008,07€).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 19 Δεκεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

**ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ