

**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 23 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα- Μαρία Δρακονταειδή, Πρόεδρος - Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα και Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 20-12-2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1570/23-12-2019 της ανώνυμης τεχνικής εταιρείας με την επωνυμία «...ΑΤΕ» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός ... αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ .../ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ...» (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 3023/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό ΙΙΙ της Επιτροπής του διαγωνισμού για την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός στην ετερόρρυθμη εταιρεία «... ΕΕ» και

Κατά της παρεμβαίνουσας ετερόρρυθμης εταιρείας «...ΕΕ» (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στη ..., ...αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Γερασιμούλα- Μαρία

Δρακονταειδή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 8.064,52 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 20.12.2019 πληρωμή στη Eurobank και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας χωρίς Φ.Π.Α. της σύμβασης, ήτοι 1.612.903,23 ευρώ.

2. Επειδή, με τη με αριθ. ΑΔΑΜ: ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο τον καθαρισμό ρεμάτων που εμπίπτουν στη χωρική δικαιοδοσία της Περιφέρειας .../ Περιφερειακής Ενότητας .... Οι παρεχόμενες υπηρεσίες ανήκουν στον Κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ... (Συντήρηση αντιπλημμυρικών έργων). Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό του 2.000.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (Προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α.: 1.612.903,23€ Φ.Π.Α. 24% : 387.096,77€). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 12 μήνες από την υπογραφή της σύμβασης και θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς.

3. Επειδή, προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 30-08-2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Το πλήρες κείμενο της παρούσας διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 3-09-2019 με αριθμό .... Επίσης, καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε συστημικό αύξοντα αριθμό ....

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 20-12-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 11-12-2019 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα 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 η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στην οποία κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή, στις 23-12-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή, στις 30-12-2019, ήτοι εμπροθέσμως, εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης νόμιμης προθεσμίας, ασκήθηκε η με ίδια ημερομηνία παρέμβαση της ανωτέρω παρεμβαίνουσας εταιρείας, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017. Επίσης, με προφανές, άμεσο, προσωπικό και ενεστώσ

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

έννομο συμφέρον, η παρεμβαίνουσα ασκεί την παρέμβασή της ως μία εκ των δύο συμμετεχόντων των οποίων η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, επιδιώκοντας τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

9. Επειδή με την υπ' αριθμό 1977/2019 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή, στις 24-12-2019 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμ. πρωτ. 861841/24-12-2019 απόψεις της μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε και στους λοιπούς συμμετέχοντες στον διαγωνισμό.

11. Επειδή, η προσφεύγουσα στις 20-01-2020 υπέβαλλε στην ΑΕΠΠ υπόμνημά της προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο υποβλήθηκε εκπρόθεσμα σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 365 παρ.1 του Ν.4412/2016, ενόψει της ημερομηνίας εξέτασης της προσφυγής στις 23-01-2020 και επομένως δεν γίνεται δεκτό από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> 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, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν, μεταξύ άλλων, η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, υποβάλλοντας τις με αριθμ. συστήματος ...και ...προσφορές τους αντίστοιχα. Με το Πρακτικό ΙΙ της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, κατόπιν αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών πρώτη μειοδότη αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα με συνολική προσφορά 612.903,23 ευρώ και δεύτερη η προσφεύγουσα με συνολική προσφορά 627.420,00 ευρώ. Με την υπ' αριθμ. 2647/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό στις 31-10-2019 εγκρίθηκαν τα Πρακτικά Ι και ΙΙ του διαγωνισμού και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού η παρεμβαίνουσα.

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

14. Επειδή, με την προσβαλλομένη αποφασίστηκε: (α) «*Η έγκριση του Πρακτικού ΙΙΙ που αφορά την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε σε ηλεκτρονική και έντυπη μορφή ο οικονομικός φορέας «...ΕΕ», ως προσωρινός ανάδοχος, στον εν λόγω ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό της παροχής υπηρεσίας, έπειτα από την υπ' αριθ. 2647/2019 (ΑΔΑ: ΩΙ7Ο7Λ7-Σ5Υ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας ...*

(β) *Η κατακύρωση της σύμβασης [...] στην εταιρεία «...ΕΕ στην τιμή της οικονομικής της προσφοράς 612.903,23 € (χωρίς Φ.Π.Α.)».*

15. Επειδή, η προσφεύγουσα με την προσφυγή της ισχυρίζεται ότι: «*[...] Σύμφωνα με τους ρητούς και σαφείς όρους της διακήρυξης 2.2.6 (γ) και 2.2.9.2 Β4 εάν ο συμμετέχων στο διαγωνισμό δεν διαθέτει ιδιότητα τα μεταφορικά και μηχανικά μέσα που κατ'ελάχιστον αναφέρονται στη διακήρυξη και επικαλείται μεταφορικά/μηχανικά μέσα τρίτου οφείλει για το παραδεκτό της προσφοράς του να προσκομίσει υποσχετικές επιστολές των κατόχων ότι θα του διαθέσουν τον εξοπλισμό τους. Ο μισθωτής θεωρείται και είναι κάτοχος του πράγματος ως φυσικός εξουσιαστής του. Εν προκειμένω στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε η εταιρεία «...ΕΕ» δήλωσε ότι μεταξύ άλλων θα χρησιμοποιήσει 5. Τροχοφόρο εσκαφέα ΜΕ114428 ιδιοκτησίας ... (Δίδεται υποσχετική επιστολή-Δήλωση), ένα φορτηγό με αριθμ. κυκλοφορίας ΕΚΑ 7795, ιδιοκτησίας ... (Δίδεται υποσχετική επιστολή-Δήλωση). Με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης η εταιρεία προσκόμισε την από 13-11-2019 επιστολή του ... στην οποία δηλώνει ότι είναι κάτοχος των ανωτέρω μηχανημάτων καθώς και του με αριθμ. κυκλοφορίας .....φορτηγού των οποίων την αποκλειστική χρήση δεσμεύεται να παράσχει στην εταιρεία «...ΕΕ» εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος της εκτέλεσης του έργου. Όμως η υποσχετική επιστολή είναι ψευδής και δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Ειδικότερα με το 1-10-2019 ιδιωτικό συμφωνητικό μίσθωσης οχήματος μεταξύ του ...και του ...ο πρώτος εκμίσθωσε στον δεύτερο το με αριθμ. κυκλοφορίας .....εσκαφέα από 1-10-2019- 1-10-2020. Συνεπώς από 1-10-2019 μοναδικός κάτοχος με φυσικό εξουσιασμό του εσκαφέα δεν είναι ο ...αλλά ο .... Επίσης, με το 1-10-2019 ιδιωτικό συμφωνητικό μίσθωσης οχήματος μεταξύ του ...και του ... ο πρώτος*

### **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

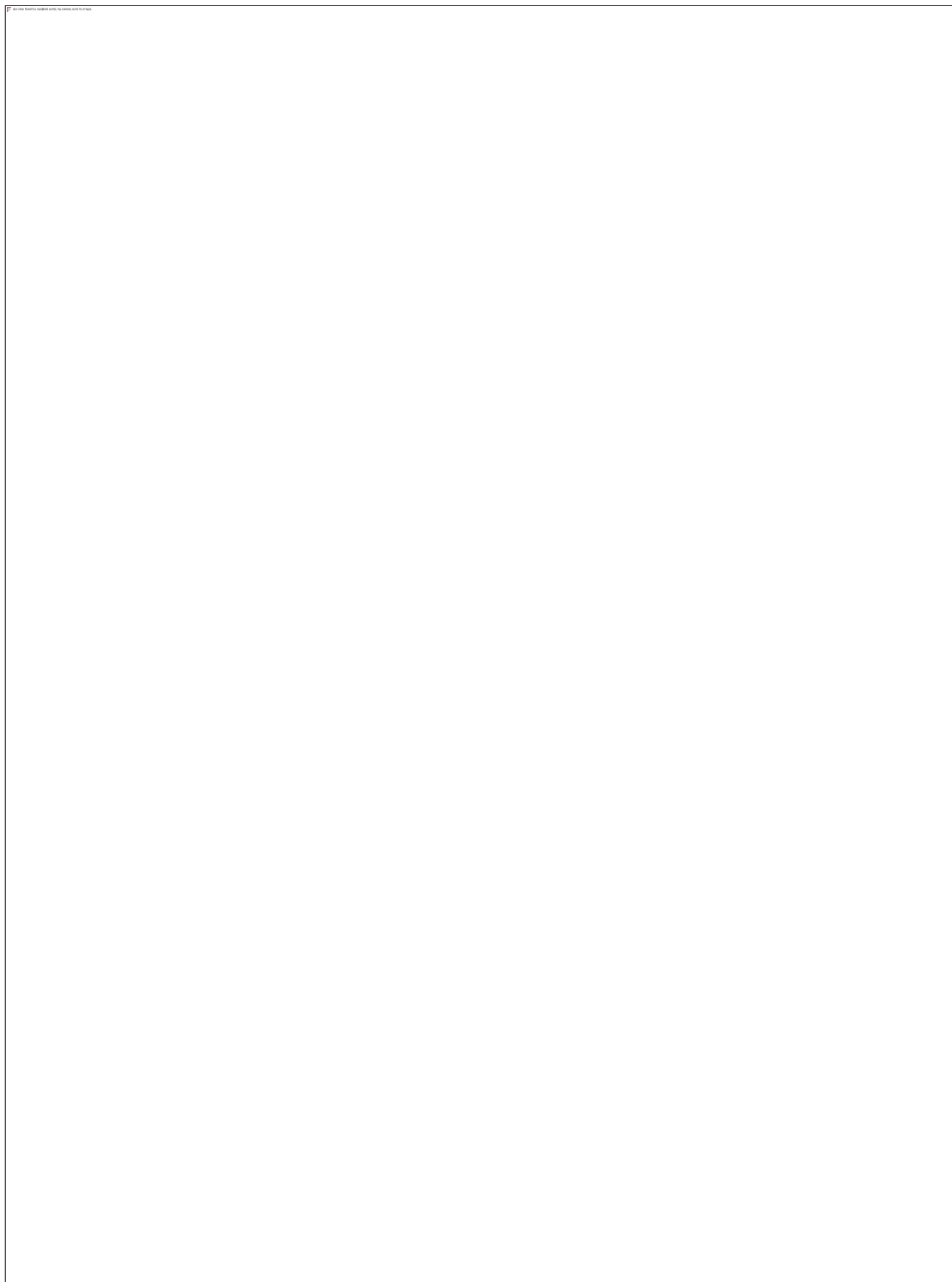
εκμίσθωσε στον δεύτερο το με αριθμ. κυκλοφορίας .....φορτηγό από 1-10-2019- 1-10-2020. Συνεπώς από 1-10-2019 μοναδικός κάτοχος με φυσικό εξουσιασμό του εκσκαφέα δεν είναι ο ...αλλά ο .... Κατόπιν των ανωτέρω η ανωτέρω εταιρεία δεν πληροί των επί ποινή αποκλεισμού όρο 2.2.6 (γ) της διακήρυξης να διαθέτει δύο τροχοφόρους εκσκαφείς. Προς επίρρωση των ανωτέρω επικαλούμαστε το από 2-10-2019 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ ημών και του ..., ως μοναδικού κατόχου-εξουσιαστή των με αριθμ. κυκλοφορίας .....και .....μηχανημάτων, με το οποίο η εταιρείας μας ανέθεσε υπεργολαβικά στο ...την εκσκαφή και την μεταφορά προϊόντων εκσκαφών για άλλο έργο που εκτελεί και για το οποίο θα χρησιμοποιεί τα παραπάνω μηχανήματα. Σχετικά ο ...εξέδωσε το με αριθμ. 26/7-11-2019 Τιμολόγιο στο οποίο αναφέρονται και το έργο και τα μηχανήματα.

Σύμφωνα με τη διακήρυξη προς απόδειξη του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 (α) απαιτείται η απόδειξη εμπειρίας σε χωματουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα. Η εταιρεία ...Ε.Ε. για να αποδείξει ότι πληροί τον όρο προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πίνακα έργων-παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνονται δέκα συμβάσεις που κατά την άποψή του αφορούν σε παρόμοιες εργασίες. Πλην, όμως, οι ανωτέρω συμβάσεις δεν πληρούν τον όρο. Συγκεκριμένα:

**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

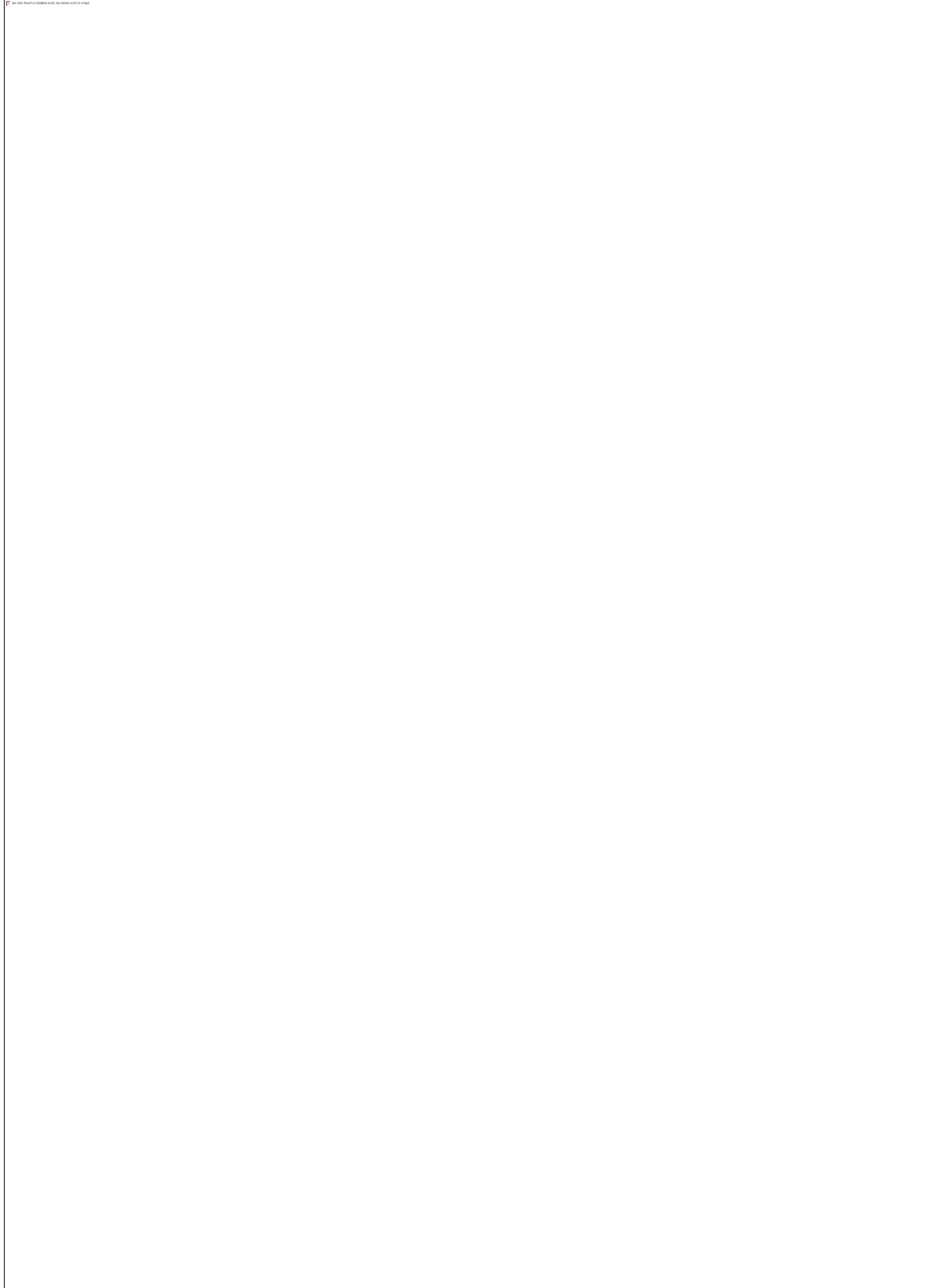


**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

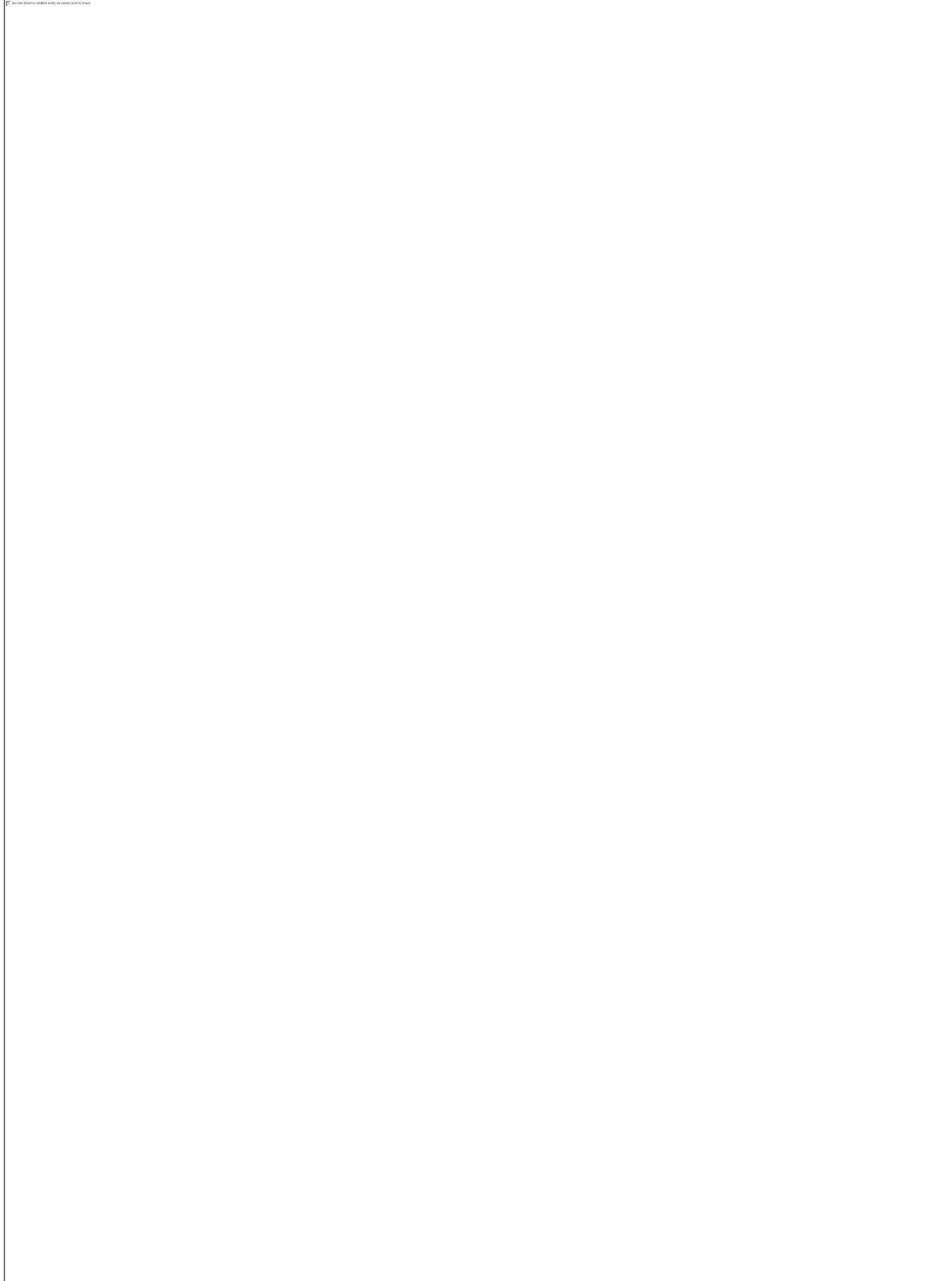




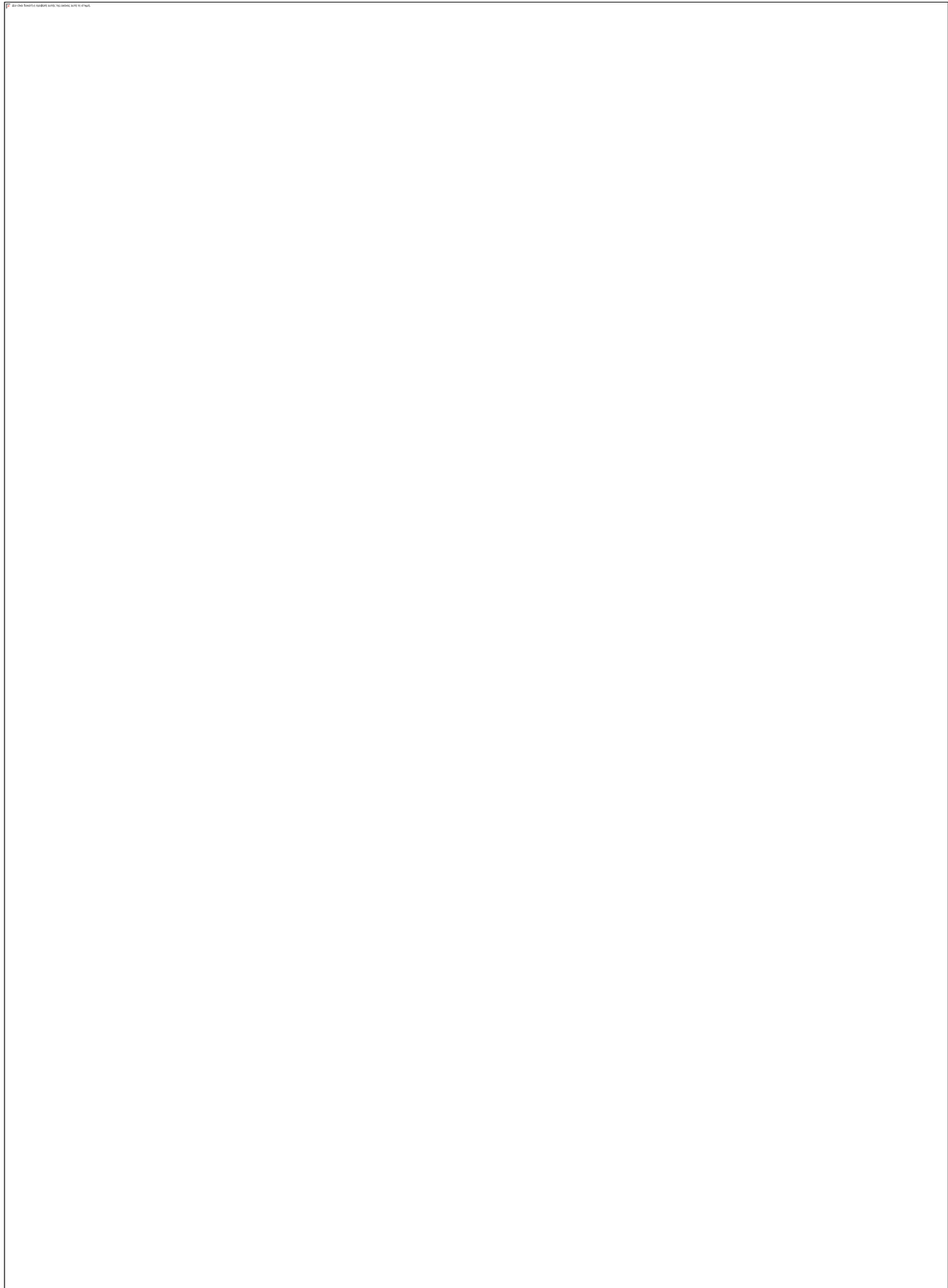
**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**



**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**



**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**



## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

Προσκομίζει δε ως αποδεικτικό στοιχείο της καλής εκτέλεσης των εργασιών την με αρ. πρωτ. 748060/20.11.2019 βεβαίωση της Αυτοτελούς Διεύθυνσης Πολιτικής Προστασίας – Τμήμα διαχείρισης έκτακτων καταστάσεων. (Σχετ. 11)

Στην άνω βεβαίωση αναφέρονται κατά λέξη τα εξής:

*«Κατά το χρονικό διάστημα από 08-08-2018 έως 04-09-2018, η εταιρεία σας ανέλαβε να διαθέσει μηχανήματα έργου και φορτηγό, προκειμένου να επέμβουν για άρση επικινδυνότητας (εκτέλεση εργασιών για τον καθαρισμό φραγμάτων ανάσχεσης φερτών υλικών στην περιοχή του Ν. Βουτζά ΠΕ Ανατολικής Αττικής) προς συνδρομή της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών της ΠΕΑΑ»*

Από το περιεχόμενο της βεβαίωσης προκύπτει ότι η εταιρία «ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΥΡΙΑΚΑΚΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ» ανέλαβε να διαθέσει μόνο ένα φορτηγό και ένα μηχανήματα και δεν ανέλαβε την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού ρεμάτων. Άλλωστε και ο τίτλος και μόνο των εργασιών «Καθαρισμός φραγμάτων» αποδεικνύει ότι δεν πρόκειται για εργασίες σε ρέματα. Συνεπώς η άνω υπηρεσία διάθεσης φορτηγού δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη ως παρόμοια κατ' άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης.

- Ο προσωρινός ανάδοχος επικαλείται με τον κατάλογο που κατέθεσε ως δήθεν παρόμοιο έργο καθαρισμού ρεμάτων την παροχή υπηρεσιών «Εργασίες αντιμετώπιση έκτακτων αναγκών από φυσικές τεχνολογικές καταστροφές στην περιοχή ευθύνης Περιφέρειας Αττικής «Πλημμύρες Μάνδρα – Ν. Πέραμο από 15.11.2017 έως 22.12.2017» λόγω των επιπτώσεων των πλημμυρικών φαινομένων», αξίας 93.058,50 €, χωρίς ΦΠΑ.

Προσκομίζει δε ως αποδεικτικό στοιχείο της καλής εκτέλεσης των εργασιών την με αρ. πρωτ. 748029/20.11.2019 βεβαίωση της Αυτοτελούς Διεύθυνσης Πολιτικής Προστασίας – Τμήμα διαχείρισης έκτακτων καταστάσεων. (Σχετ. 12)

Στην άνω βεβαίωση αναφέρονται κατά λέξη τα εξής:

*«Κατά το χρονικό διάστημα από 15-11-2017 έως 22-11-2017, η εταιρεία σας ανέλαβε να διαθέσει μηχανήματα έργου και φορτηγά, για την αντιμετώπιση των επιπτώσεων που είχαν προκληθεί από τα έντονα πλημμυρικά φαινόμενα στους Δήμους Μάνδρας – Ειδυλλίας, Μεγάρων και Ελευσίνας*

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

Από το περιεχόμενο της βεβαίωσης προκύπτει ότι η εταιρία «ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΥΡΙΑΚΑΚΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ» ανέλαβε να διαθέσει μόνο φορτηγά και μηχανήματα για την αντιμετώπιση των επιπτώσεων των πλημμυρών και δεν ανέλαβε την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού ρεμάτων. Συνεπώς η άνω υπηρεσία διάθεσης φορτηγού δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη ως παρόμοια κατ' άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης.

- Τέλος ο προσωρινός ανάδοχος επικαλείται ως δήθεν εργασίες καθαρισμού ρεμάτων τις εργασίες «Καθαρισμού Κοινόχρηστων χώρων στο Δήμο Διονύσου» και «Καθαρισμού Κοινόχρηστων χώρων Δήμου Ωρωπού» που φέρεται να της έχουν ανατεθεί από Σύνδεσμο Δήμων και Κοινοτήτων για την προστασία της Πάρνηθας, αξίας 18.500,00 € και 19.000,00 € αντίστοιχα.

Προσκομίζει δε για την απόδειξη της καλής εκτέλεσης των εργασιών τις υπ' αριθμ. 1202/2019 και 1203/2019 βεβαιώσεις του άνω Συνδέσμου. (Σχ. 13, 14)

Στις βεβαιώσεις που προσκομίσθηκαν αναφέρεται ότι οι συμβάσεις εργασιών καθαρισμού αφορούσαν καθαρισμούς σε Κοινόχρηστους χώρους. Αυτονόητο είναι ότι επ' ουδενί αφορούσαν ρέματα γιατί τα ρέματα δεν είναι κοινόχρηστοι χώροι. Προς επίρρωση του ισχυρισμού μας ότι οι εν λόγω συμβάσεις δεν αφορούσαν εργασίες καθαρισμού ρεμάτων επισημαίνουμε ότι ο καθαρισμός και η συντήρηση των ρεμάτων είναι αποκλειστική αρμοδιότητα των κατά τόπο αρμόδιων Περιφερειών και του Δημοσίου και επ' ουδενί των Ο.Τ.Α. και πολύ περισσότερο Συνδέσμων Δήμων.

Συνεπώς οι άνω αναφερόμενες συμβάσεις δεν εμπίπτουν επ' ουδενί στις προβλεπόμενες από το άρθρο 2.2.6.α της διακήρυξης εργασίες καθαρισμού ρεμάτων, αφενός γιατί αφορούν καθαρισμούς κοινόχρηστων χώρων και αφετέρου γιατί αρμόδιοι για τον καθαρισμό ρεμάτων στις περιοχές Διονύσου και Ωρωπού είναι μόνο η Περιφέρεια Αττικής και το Δημόσιο και επ' ουδενί Σύνδεσμος Δήμων και Κοινοτήτων.

Από τα ανωτέρω αναφερόμενα και προκύπτοντα από δημόσια έγγραφα αποδεικνύεται ότι οι *Παρόμοιες κατ'άρθρο 2.2.6 (α) της διακήρυξης συμβάσεις που έχει εκτελέσει ο ανωτέρω ανέρχονται σε 162.952, 63 ευρώ και όχι 604.522, 80 που ανακριβώς αναφέρονται στον πίνακα και πάντως υπολείπονται του ζητούμενου ποσού 483.870, 97 ευρώ που απαιτεί η διακήρυξη [...]*».

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

16. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι: «[...]Επί της ένστασης της εταιρείας «...ΑΤΕ» προς την «...ΕΕ». Να μην γίνει δεκτή η ένσταση της εταιρείας «...ΑΤΕ» ως προς το πρώτο σκέλος της, κατά της εταιρείας «...ΕΕ», διότι σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 2.2.9.2 παρ. Β4 περ.4 (σελ.24) της εγκεκριμένης διακήρυξης «Δήλωση των ιδιόκτητων μεταφορικών και μηχανικών μέσων και εξοπλισμού για την εκτέλεση των εργασιών (ερπυστιοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο φορτωτή τύπου Bobcat, εκσκαφέα- φορτωτή τύπου JCB, φορητό). Εναλλακτικά, εάν ο διαγωνιζόμενος δεν διαθέτει τα παραπάνω μέσα και εξοπλισμό, τούτος θα πρέπει να επισυνάψει στην προσφορά του υποσχετικές επιστολές κατόχων τούτου ότι θα θέτουν στην διάθεση του διαγωνιζόμενου τον εν λόγω ιδιόκτητο εξοπλισμό τους για τις ανάγκες εκτέλεσης της σύμβασης, οποτεδήποτε τούτο καθίσταται απαραίτητο», η εταιρεία «... ΕΕ» κατέθεσε την από 02-10-2019 υποσχετική επιστολή του .... Θωμά στην οποία δηλώνει ότι έχει στην πλήρη κυριότητα νομή και κατοχή του το τροχοφόρο εκσκαφέα με αρ. κυκλ. ...και όπως προκύπτει από το αρχείο της Υπηρεσίας η άδεια κυκλοφορίας – χρήση μηχανήματος του ...Ι.Χ. ανήκει στον ... του ... (συνημμένο 1). Να μην γίνει δεκτή η ένσταση της εταιρείας «...ΑΤΕ» ως προς το δεύτερο σκέλος της, κατά της εταιρείας «...ΕΕ», διότι σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 2.2.6 (σελ.18) της εγκεκριμένης διακήρυξης «κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας, να έχουν εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα, συνολικού ύψους ίσου τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. από τον μεμονωμένο οικονομικό φορέα ή σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, τουλάχιστον από ένα μέλος της ένωσης», δηλαδή θα πρέπει να έχει εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις το ποσό των 483.870,97€ (1.612.903,23€ x 30%). Σύμφωνα με τα δικαιολογητικά και τον πίνακα που έχει καταθέσει η εταιρεία «...ΕΕ» προκύπτει ότι κατά την τελευταία τριετία έχει εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα συνολικού ύψους 604.552,80€ [...].».

17. Επειδή, η παρεμβαίνουσα με την παρέμβαση της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα εξής: « [...] Α) Επί του 1ου λόγου της προδικαστικής προσφυγής της εταιρίας «...Α.Τ.Ε.» : Πράγματι, σε εκπλήρωση της απαίτησης του άρθρου 2.2.6.γ. της διακήρυξης του διαγωνισμού, σε συνδυασμό και με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.9.2 Β.4.4. αυτής, η εταιρία μας υπέβαλε την από 13-11-2019 υποσχητική επιστολή του κ. ..., με την οποία ο εν λόγω δηλώνει ότι θα διαθέσει στη εταιρία μας, σε περίπτωση που η εταιρία μας ανακηρυχθεί ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης, την αποκλειστική χρήση των αναφερομένων σ' αυτήν ιδιόκτητων μεταφορικών και μηχανικών μέσων, και συγκεκριμένα, μεταξύ άλλων, ενός τροχοφόρου εκσκαφέα με αριθμό κυκλοφορίας ΜΕ 114428 και ενός φορτηγού με αριθμό κυκλοφορίας .... Όπως προκύπτει από τις (συνημμένες στην παρούσα) άδειες κυκλοφορίας των εν λόγω εκσκαφέα και φορτηγού, ιδιοκτήτης αυτών είναι ο κ. ..., ο οποίος υπέγραψε και μας παρέδωσε την εν λόγω (υποβληθείσα από την εταιρία μας) υποσχητική επιστολή. Το ότι ο κ. ...είχε εκμισθώσει προς τον υιό του κ. ...τα εν λόγω μηχανήματα ουδόλως αναιρεί το περιεχόμενο, την ισχύ και τη σοβαρότητα της ως άνω υποσχητικής επιστολής του πρώτου εξ αυτών προς την εταιρία μας, διότι δεν μπορεί να έχει κανένας απαίτηση ο ιδιοκτήτης του μηχανολογικού εξοπλισμού να διατηρεί σε αχρησία και ακινησία τον εξοπλισμό του για το ενδεχόμενο που σε διαγωνισμό που πρόκειται να διεξαχθεί στο μέλλον αυτός προς τον οποίο χορηγεί την υποσχητική επιστολή ανακηρυχθεί ανάδοχος της σύμβασης. Η σοβαρότητα της πρόθεσης διάθεσης του μηχανολογικού εξοπλισμού στην εταιρία μας εκ μέρους του κ. ...επιβεβαιώνεται και από τις (συνημμένες στην παρούσα) με ημερομηνία 24-12-2019 υπεύθυνες δηλώσεις τόσο του κ. ...όσο και του κ. ..., με τις οποίες οι εν λόγω δηλώνουν ότι τα μηχανήματα αυτά θα διατεθούν στην εταιρία μας για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, εφόσον η εταιρία μας ανακηρυχθεί ανάδοχος της σύμβασης. Η επίκληση εξάλλου από την προσφεύγουσα του από 2-10-2019 ιδιωτικού συμφωνητικού της ίδιας με τον κ. ...γίνεται μόνο και μόνο για τη

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

δημιουργία εντυπώσεων, αφού, όπως προκύπτει από τις ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις, το αντικείμενο του εν λόγω συμφωνητικού έχει ολοκληρωθεί και η σχετική εργασία έχει τιμολογηθεί. Άλλωστε το επικαλούμενο από την προσφεύγουσα συμφωνητικό, δεν είναι συμφωνητικό μίσθωσης των μηχανημάτων αλλά ανάθεσης εκτέλεσης εργασιών υπεργολαβικά, οι οποίες μάλιστα έχουν εκτελεστεί, όπως προκύπτει από το προσαγόμενο από την ίδια την προσφεύγουσα υπ' αριθ. 26/7-11-2019 τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών του ...προς αυτήν. Συνεπώς, ουδεμία αμφιβολία καταλείπεται περί του ότι πράγματι τα ανωτέρω μηχανήματα θα είναι στη διάθεση της εταιρίας μας προκειμένου να εκτελέσουμε τη σύμβαση που μας ανατέθηκε, βάσει της από 13-11-2019 υποσχετικής επιστολής του κ. ....

B) Επί του 2ου λόγου της προδικαστικής προσφυγής της εταιρίας «...Α.Τ.Ε.» : Στον όρο 2.2.6 της διακήρυξης ορίζεται ότι «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται : α) κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας, να έχουν εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα, συνολικού ύψους ίσου τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. από τον μεμονωμένο οικονομικό φορέα ή σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, τουλάχιστον από ένα μέλος της ένωσης». Κατά την ερμηνεία που η εταιρία μας δίδει στον εν λόγω όρο η υποχρέωσή μας (και όλων των διαγωνιζομένων) αφορά την απόδειξη ότι έχουμε εκτελέσει συμβάσεις υδραυλικών έργων, που συμπεριλαμβάνουν εργασίες καθαρισμού ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες, η αξία των οποίων (συμβάσεων και όχι επί μέρους εργασιών) ισούται τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. Την ίδια άποψη σχετικά με την έννοια του όρου αυτού έχει και η Αναθέτουσα Αρχή. Αντιθέτως, όπως προκύπτει από την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η «...Α.Τ.Ε.» ερμηνεύει τον όρο αυτό με εντελώς διαφορετικό τρόπο (του προσδίδει διαφορετική έννοια), ότι, δηλαδή, οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να αποδείξουν ότι έχουν εκτελέσει (στο πλαίσιο εκτέλεσης συμβάσεων



## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

υδραυλικών έργων) εργασίες καθαρισμού ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες, η αξία των οποίων (επί μέρους εργασιών και όχι συμβάσεων) ισούται τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. Τίθεται, δηλαδή, ζήτημα σαφήνειας της διατύπωσης του εν λόγω όρου εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής, ο οποίος φαίνεται να γίνεται αντιληπτός με εντελώς διαφορετικό τρόπο από τους διαγωνιζόμενους, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της αποφυγής των διακρίσεων, που εμπεριέχεται στην Συνθήκη της Ευρωπαϊκής Κοινότητας και εξειδικεύθηκε με τη νομολογία του Ευρωπαϊκού Δικαστηρίου (ΔΕΚ). Όπως είναι γνωστό, η αρχή της διαφάνειας αποτελεί το επιστέγασμα της προαναφερθείσας αρχής και έχει στην ουσία ως σκοπό να αποκλείει τον κίνδυνο ευνοιοκρατίας και καταχρήσεως εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής. Προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχουν σε όλους τους ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια, που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (Αποφ. ΔΕΚ C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta SpA, καθώς και υπ' αρ. 7/2006 Εγκύκλιος ΥΠΕΧΩΔΕ). Τα ως άνω, άλλωστε, έχουν νομολογηθεί και από τα Ελληνικά Δικαστήρια και δη από το Συμβούλιο Επικρατείας, σύμφωνα με το οποίο η ασάφεια των όρων της Διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης, δεν είναι δυνατόν να αποβαίνει εις βάρος του διαγωνιζόμενου, αλλά ενεργεί πάντα εναντίον αυτού που έθεσε τους όρους, ήτοι εν προκειμένω της Αναθέτουσας Αρχής, διαφορετικά θίγεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας (ΕΑ ΣτΕ 112/2011, 429/2010, 603/2009, 1148-1149/2009, κ.α.). Από τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης προκύπτει ότι ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει να έχει εκτελέσει κατά την τελευταία τριετία συμβάσεις συνολικού ύψους ίσου τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α., οι οποίες περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα. Η διατύπωση του εν λόγω όρου αναφέρεται σε συμβάσεις όχι σε ομάδες εργασιών συμβάσεων. Εάν ο συντάκτης της διακήρυξης επιθυμούσε ο διαγωνιζόμενος να έχει εκτελέσει εργασίες καθαρισμού ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες ύψους ίσου τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α., θα το όριζε ρητά. Πλην όμως, η διακήρυξη κάνει λόγο για συμβάσεις και όχι για ομάδες εργασιών συμβάσεων, όπως εσφαλμένα υπολαμβάνει η προσφεύγουσα. Προς απόδειξη του ως άνω κριτηρίου επιλογής ο όρος 2.9.2.B.4 της διακήρυξης απαιτεί την υποβολή πίνακα όπου «θα αναφέρονται λεπτομερώς ο τίτλος και το ποσό των αντίστοιχων συμβάσεων που εκτελέσθηκαν, η χρονική διάρκεια και ο Εργοδότης (δημόσιος ή ιδιωτικός φορέας), ο Ανάδοχος της σύμβασης (εφόσον πρόκειται περί Υπεργολαβίας). Ο πίνακας οφείλει να συνοδεύεται από πιστοποιητικά του εργοδότη δημοσίου φορέα, είτε από βεβαίωση του ιδιώτη εργοδότη, από τα οποία θα πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχής και αποτελεσματική παροχή της υπηρεσίας, είτε των σχετικών εργασιών». Η εταιρία μας, συμμορφούμενη με τον ως άνω όρο της διακήρυξης, υπέβαλε πίνακα με τις συναφείς συμβάσεις, τις οποίες είχε εκτελέσει κατά την τελευταία τριετία. Ο πίνακας αυτός έχει ακριβώς το οριζόμενο από τη διακήρυξη περιεχόμενο και συνοδεύεται από τα αντίστοιχα πιστοποιητικά του αρμόδιου ανά σύμβαση δημοσίου φορέα. Κανένα άλλο στοιχείο πέραν των αναφερομένων στη διακήρυξη δεν όφειλε να προσκομίσει η εταιρία μας (όπως λ.χ. προϋπολογισμό, τελικό λογαριασμό, που ισχυρίζεται η προσφεύγουσα). Η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης λόγω μη τήρησης από τον φορέα αυτόν υποχρέωσης, η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία (απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, *Pirro Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404* σκέψη 51). Εξάλλου δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζόμενου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

συμμετοχής πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα (ΑΕΠΠ 1084/2018, ΔΕΦΑΘ 18/2015, ΕΑ ΣΤΕ 18/2011, 1083,1084/2010). Ειδικότερα, από την ως άνω διατύπωση του όρου 2.2.6 της διακήρυξης προκύπτει ότι σ' αυτόν γίνεται λόγος για «το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α.». Δεδομένου ότι η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται σε 1.612.903,23 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., η υποχρέωσή μου μας περιορίζεται στην επίκληση και απόδειξη εκτέλεσης κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας αθροιστικά συμβάσεων έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν εργασίες καθαρισμού ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα, αξίας ίσης με το 30% του ως άνω ποσού των 1.612.903,23 ευρώ (ήτοι 483.870,97 ευρώ). Από τον Πίνακα Έργων-Παροχής Υπηρεσιών (παρ. 2.2.6 της διακήρυξης), που υποβάλαμε, μαζί με τα σχετικά πιστοποιητικά εμπειρίας, προκύπτει ότι έχουμε εκτελέσει συμβάσεις υδραυλικών έργων (στις οποίες συμπεριλαμβάνονται και εργασίες καθαρισμού ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες) συνολικής αξίας (οι συμβάσεις) 604.522,80 ευρώ, ήτοι κατά πολύ ανώτερες του 30% του ως άνω ποσού των 1.612.903,23 ευρώ (ήτοι των 483.870,97 ευρώ) [...].».

18.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)»: « 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, σύμφωνα με το άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» του Ν.4412/2016: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. Τα έγγραφα της σύμβασης [...]περιέχουν ιδίως: «[...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

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[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.) [...] 3. Τα έγγραφα της σύμβασης συντάσσονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα και προαιρετικά και σε άλλες γλώσσες, συνολικά ή μερικά. Σε περίπτωση ασυμφωνίας μεταξύ των τμημάτων των εγγράφων της σύμβασης που έχουν συνταχθεί σε περισσότερες γλώσσες, επικρατεί η ελληνική έκδοση[...].»

20.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 «Τεχνικές Προδιαγραφές» του Ν.4412/2016: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. [...] 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση [...]».

21.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 71 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

έως 89 εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις:

α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και στα έγγραφα της σύμβασης, λαμβανομένου υπόψη, κατά περίπτωση, του άρθρου 57,

β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή δυνάμει των άρθρων 73 και 74 και πληροί τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77, και, κατά περίπτωση, τους κανόνες και τα κριτήρια αμεροληψίας που αναφέρονται στο άρθρο 84 [...].».

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

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

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.

23.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 80 Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν.4412/2016: «[...] 5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών. [...] 9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α', μπορεί να εξειδικεύονται στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53 [...] «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ` της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση [...].

24.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών»: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα,

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102[...].».

25.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 94 «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά»: « 1. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, στην περίπτωση που εφαρμόζεται το άρθρο 50 και το κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά» περιέχει τουλάχιστον οριστική μελέτη όλων των απαραίτητων έργων[...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης[...].

26.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 « Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν.4412/2016: « Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: «1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.». 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.».

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη



## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης [είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου] είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105.

27. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 [...]».

28.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 346 «Προστασία κατά την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων» : «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση «των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 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

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τα άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368».

29. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής»: «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 [...]».

30.Επειδή, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΧΙΙ «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΜΕΣΑ ΓΙΑ ΤΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ», ΜΕΡΟΣ ΙΙ, ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑ Α' του Ν.4412/2016: «Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: [...] β) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία[...]θ) δήλωση σχετικά με τα μηχανήματα, τις εγκαταστάσεις και τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει ο πάροχος υπηρεσιών ή ο εργολήπτης για την εκτέλεση της σύμβασης».

31.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 574 «Έννοια Μίσθωσης» του ΑΚ: «Με τη σύμβαση της μίσθωσης πράγματος ο εκμισθωτής έχει υποχρέωση να παραχωρήσει στο μισθωτή τη χρήση του πράγματος για όσο χρόνο διαρκεί η σύμβαση και ο μισθωτής να καταβάλει το συμφωνημένο μίσθωμα».

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

32. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 974 «Έννοια νομής και κατοχής» του Αστικού Κώδικα: *«Όποιος απέκτησε τη φυσική εξουσία πάνω στο πράγμα (κατοχή) είναι νομέας του, αν ασκεί την εξουσία αυτή με διάνοια κυρίου».*

33.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 977 «Προστασία κατόχου» του Αστικού Κώδικα: *«Σε περίπτωση παράνομης διατάραξης της νομής πράγματος ή δικαιώματος ή αποβολής απ' αυτήν έχει κατά τρίτων τις αγωγές της νομής και εκείνος που απέκτησε την κατοχή του πράγματος ή του δικαιώματος από το νομέα ως μισθωτής ή θεματοφύλακας ή με άλλη παρόμοια σχέση».*

34.Επειδή, στη διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζονται τα ακόλουθα: *«[...] 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης»: «Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης είναι ο καθαρισμός ρεμάτων που εμπίπτουν στη χωρική δικαιοδοσία της Περιφέρειας .../ Περιφερειακή Ενότητα Ανατολικής ... [...] Οι εργασίες που θα γίνουν για τον καθαρισμό των ρεμάτων και είναι οι πιο κάτω: 1. Κοπή και απομάκρυνση των μη υγιών δέντρων, όπου αυτό είναι απαραίτητο, κατόπιν σχετικής αδείας από το Δασαρχείο, τα οποία βρίσκονται στα πρηνή και την κοίτη των ρεμάτων. Τα δέντρα πρέπει να κοπούν με τέτοιο τρόπο ώστε να μη διαταραχθούν τα πρηνή και η κοίτη των ρεμάτων για ευνόητους λόγους. Προς τούτο, τα δέντρα θα κόβονται σε ύψος 0,40μ από το φυσικό έδαφος και ο κορμός θα απομακρύνεται, η δε ρίζα θα παραμένει στη θέση του για να μη διαταραχθεί η συνοχή του εδάφους. Το ύψος κοπής των δέντρων είναι ανεξάρτητο από την περίμετρο του κορμού τους. 2. Εκθάμνωση εδάφους ή εκρίζωση δενδρυλλίων σε ύψος 0,40μ από την επιφάνεια του φυσικού εδάφους. Η χαμηλή κατεστραμμένη βλάστηση δεν θα απομακρύνεται σε περίπτωση που κριθεί επικίνδυνο να διαταραχθεί η φυσική διαμόρφωση του εδάφους. 3. Απομάκρυνση από την κοίτη και τα πρηνή των ρεμάτων, των φερτών υλικών, ήτοι αργών λίθων εν γένει, σκύρων, χαλικιών, άμμου, ξύλων, σκουπιδιών, κορμών δέντρων, καθώς και κοπής εκριζωμένων δέντρων, τα οποία μεταφέρονται με το νερό και φράζουν κρίσιμα σημεία των ρεμάτων (πλακοσκεπεείς οχετοί, γέφυρες και στενά σημεία) [...] Αναλυτική περιγραφή*

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ II (ΕΣΥ) , IV (Τεχνική Περιγραφή) και VI (Τιμολόγιο) της παρούσας διακήρυξης [...],

1.5 «Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού»: «Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 03/10/2019 και ώρα 15:002 (ημερομηνία διενέργειας διαγωνισμού)[...],

2.1.1 «Έγγραφα της σύμβασης»: «Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα[...] το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της [...],

2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα»: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται : α) κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας να έχουν εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα, συνολικού ύψους ίσου τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. από τον μεμονωμένο οικονομικό φορέα ή σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, τουλάχιστον από ένα μέλος της ένωσης [...] γ) να διαθέτουν ιδιότητα μεταφορικά και μηχανικά μέσα και εξοπλισμό για την εκτέλεση των εργασιών (ερπυστιοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο φορτωτή τύπου Bobcat, εκσκαφέα-φορτωτή τύπου JCB, φορτηγό). Κατ' ελάχιστον απαιτούνται δύο ερπυστιοφόροι εκσκαφείς, δύο τροχοφόροι εκσκαφείς, δύο τροχοφόροι φορτωτές τύπου Bobcat, δύο εκσκαφείς - φορτωτές τύπου JCB, τέσσερα φορτηγά[...],

2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής»: «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν.

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα III [...]

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

Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν (εκτελώντας συμβάσεις ποσού σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.6.Α και αφορούν παρόμοιες εργασίες όπως περιγράφονται στον Προϋπολογισμό και στην Τεχνική Περιγραφή): Πίνακα που θα περιλαμβάνει κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα (όπου θα αναφέρεται η δαπάνη κλπ. που αφορά στο υπόψη έργο) οι οποίες εκτελεστήκαν την τελευταία τριετία από τον μεμονωμένο διαγωνιζόμενο ή σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων τουλάχιστον από ένα μέλος αυτής. Στον πίνακα θα αναφέρονται λεπτομερώς ο τίτλος και το ποσό των αντίστοιχων συμβάσεων που εκτελέσθηκαν, η χρονική διάρκεια και ο Εργοδότης (δημόσιος ή ιδιωτικός φορέας), ο Ανάδοχος της σύμβασης (εφόσον πρόκειται περί Υπεργολαβίας). Ο πίνακας οφείλει να συνοδεύεται από πιστοποιητικά του εργοδότη δημοσίου φορέα, είτε από βεβαίωση του ιδιώτη εργοδότη, από τα οποία θα πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχή και αποτελεσματική παροχή της υπηρεσίας, είτε των σχετικών εργασιών [...]

4. Δήλωση των ιδιόκτητων μεταφορικών και μηχανικών μέσων και εξοπλισμού για την εκτέλεση των εργασιών (ερπυσιοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο φορτωτή τύπου Bobcat εκσκαφέα- φορτωτή τύπου JCB, φορτηγό). Εναλλακτικά, εάν ο διαγωνιζόμενος δεν διαθέτει τα παραπάνω μέσα και εξοπλισμό, τούτος θα πρέπει να επισυνάψει στην προσφορά του υποσχετικές επιστολές κατόχων τούτου ότι θα θέτουν στην διάθεση του

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

διαγωνιζόμενου τον εν λόγω ιδιόκτητο εξοπλισμό τους για τις ανάγκες εκτέλεσης της σύμβασης, οποτεδήποτε τούτο καθίσταται απαραίτητο [...].

2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»:

2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016. Το ΕΕΕΣ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (παρ. 6, αρ. 43 Ν.4605/2019) και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης[...]

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος IV της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα( βλ. υποσημείωση 103: «Αυτά περιλαμβάνουν τα αποδεικτικά στοιχεία που τεκμηριώνουν την καταλληλότητα των υπηρεσιών και βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η τεχνική προσφορά. Αναφέρονται υποχρεωτικά τα αποδεικτικά στοιχεία που τυχόν προβλέπονται στις τεχνικές προδιαγραφές των προς παροχή υπηρεσιών, σύμφωνα με Παράρτημα της Διακήρυξης και τυχόν υπόδειγμα τεχνικής προσφοράς [...],

2.4.6. «Λόγοι απόρριψης προσφορών»: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα [...]

3.1.2 «Αξιολόγηση προσφορών»: «Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ειδικότερα :α) το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή όσων τεχνικών προσφορών αντίστοιχα πληρούν τα ανωτέρω. γ) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση οι φάκελοι των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών. δ) Το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τις τεχνικές προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη [...] Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση/αποφάσεις του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας[...],

3.2. «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης – Δικαιολογητικά κατακύρωσης»: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α´ 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, φέρουν ημερομηνία έκδοσης σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη παρ. 7αδ του άρθρου 43 του Ν.4605/2019, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή. [...]Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης., είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 - 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας [...] Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης[...],



## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικείμενου της Σύμβασης»: «Αντικείμενο της παρούσας εργολαβίας είναι ο καθαρισμός ρεμάτων και εργασίες καθαρισμού οχετών σε άνοιγμα μέχρι 3μ, δηλαδή απομάκρυνση φερτών υλικών και απορριμμάτων προκειμένου να απελευθερωθεί η διατομή για την απρόσκοπτη ροή των ομβρίων[...]Τεχνικές οδηγίες όπως ίσχυαν για επεμβάσεις σε ρέματα της ΕΥΔΑΠ και είναι οι πιο κάτω: 6. Κοπή και απομάκρυνση των μη υγιών δέντρων [...] 7. Εκθάμνωση εδάφους ή εκρίζωση δενδρυλλίων σε ύψος 0,40μ από την επιφάνεια του φυσικού εδάφους [...] 8. Απομάκρυνση από την κοίτη και τα πρανή των ρεμάτων, των φερτών υλικών, ήτοι αργών λίθων [...] 9. Καθαρισμός οχετών σε άνοιγμα μέχρι 3μ, δηλαδή απομάκρυνση φερτών υλικών και απορριμμάτων προκειμένου να απελευθερωθεί η διατομή για την απρόσκοπτη ροή των ομβρίων [...] 10. Παρεμβάσεις στη διατομή των ρεμάτων δεν θα γίνουν, πλην καθαρισμού κοίτης από φερτές ύλες, μπάζα κ.λ.π. κατά τη διάρκεια όμως των εργασιών καθαρισμού θα επισημανθούν τα σημεία προστασίας[...]

ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ [...] «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας, να έχουν εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα, συνολικού ύψους ίσου τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. από τον μεμονωμένο οικονομικό φορέα ή σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, τουλάχιστον από ένα μέλος της ένωσης. γ) να διαθέτουν ιδιότητα μεταφορικά και μηχανικά μέσα και εξοπλισμό για την εκτέλεση των εργασιών (ερπυστριοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο εκσκαφέα, τροχοφόρο φορτωτή τύπου Bobcat, εκσκαφέα-φορτωτή τύπου JCB, φορτηγό). Κατ' ελάχιστον απαιτούνται δύο ερπυστριοφόροι εκσκαφείς, δύο τροχοφόροι εκσκαφείς, δύο τροχοφόροι φορτωτές τύπου Bobcat, δύο εκσκαφείς - φορτωτές τύπου JCB, τέσσερα φορτηγά[...]

### **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

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

36.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).

37.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).

38.Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

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, Universale-Bau, C- 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

39. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51).

40.Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόμποντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012) ή επ' ευκαιρία αυτής. Συνεπώς, λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης ή και προγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπιτυχώς στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998, 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99 , σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00 , σκέψεις 32 έως 66).

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

42.Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου...», «οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των

### **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. 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).

43. Επειδή, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΣΤΕ 2723/2018, ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008).

44. Επειδή, το ΕΕΕΣ αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 άνω των ορίων, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν εμπíπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Από τη συνδυαστική ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 79 (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν.4412/2016 με τα άρθρα 75 (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) και 80 (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν.4412/2016 καθώς και τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 προκύπτει με σαφήνεια ότι το ΕΕΕΣ, το οποίο διατίθεται δωρεάν σε ηλεκτρονική μορφή από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή με δυνατότητα προσαρμογής των όρων αυτού, θα πρέπει να είναι προσαρμοσμένο στις απαιτήσεις κάθε συγκεκριμένης διακήρυξης με βάση τις εκάστοτε ζητούμενες πληροφορίες και στοιχεία αναφορικά με τα κριτήρια επιλογής. Ειδικότερα, ως προς την επιλογή των απαιτήσεων κατά τη σύνταξη της διακήρυξης, οι αναθέτουσες αρχές είναι ελεύθερες να θέσουν ή να μη θέσουν ελάχιστες απαιτήσεις τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων στον εκάστοτε διαγωνισμό. Οι απαιτήσεις είναι δυνατό να καθορίζονται με τον προσδιορισμό ενός ελάχιστου επιπέδου απαιτήσεων για συγκεκριμένα κριτήρια, που τελεί υπό τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, αλλά υπόκειται στο γενικό κανόνα ότι πρέπει αυτό να είναι ανάλογο προς το αντικείμενο της σύμβασης. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να αναφέρουν με σαφήνεια στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στα έγγραφα της σύμβασης τις απαιτούμενες πληροφορίες για την αξιολόγηση, ήτοι το ελάχιστο επίπεδο της απαίτησης, το/τα αποδεικτικό/-ά μέσο/-α και κάθε πληροφορία που αφορά τον τρόπο αξιολόγησής τους (βλ. την Κατευθυντήρια οδηγία με αριθμ. 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ).

45. Επειδή, έχει κριθεί ότι η προσκόμιση από την ίδια την προσφέρουσα δικαιολογητικού τινός δεν μπορεί να αποκλείσει τον ίδιο τον έλεγχο από την αναθέτουσα αρχή της αληθείας και πραγματικότητας των δηλουμένων. Σε αντίθετη περίπτωση, θα καθίστατο δυνατή η συμμετοχή στα περαιτέρω στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας σε φορείς που δηλώνουν ανακριβή ή ψευδή στοιχεία, θα παραβιάζονταν οι αρχές της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας μεταξύ των διαγωνιζομένων με την εν τοις πράγμασι εξίσωση φορέων που πληρούν και φορέων που δεν πληρούν ρητούς όρους της

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

Διακήρυξης εις βάρος της οικονομίας της διαγωνιστικής διαδικασίας. (βλ. απόφ. ΑΕΠΠ 1324/2019).

46.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 ).

47.Επειδή, με την προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι (α) η παρεμβαίνουσα, κατά παράβαση των άρθρων 2.2.6 (α), 2.2.9.2 Β4, 2.4.6, 3.2 της διακήρυξης, δεν απέδειξε την πλήρωση του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της διακήρυξης αναφορικά με την εκτέλεση παρομοίων συμβάσεων χωματουργικών εργασιών σε υδραυλικά έργα. Τούτο διότι με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προσκόμισε πίνακα κυριότερων εργασιών-υπηρεσιών στον οποίο περιλαμβάνονται δέκα συμβάσεις, οι οποίες, όμως, δεν αφορούν στο σύνολό τους παρόμοια έργα

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην προσφυγή (β) Επιπλέον, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η παρεμβαίνουσα, κατά παράβαση των τιθέμενων με ποινή τον αποκλεισμό όρων των άρθρων 2.2.6 (γ) , 2.2.9.2 Β4, 2.4.6, 3.2 της διακήρυξης, δεν απέδειξε με την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης την πλήρωση του κριτηρίου της τεχνικής ικανότητας ούτε κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών ούτε κατά τον χρόνο της κατακύρωσης. Τούτο δε διότι οι προσκομιζόμενες με την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης υποσχετικές επιστολές του Θωμά Ρούσση αναφορικά με τη διαθεσιμότητα των μηχανημάτων με αριθμ. κυκλοφορίας ΜΕ 114428 και ΖΧΑ 6876 είναι ψευδείς κατά περιεχόμενο καθώς ο δηλών και ιδιοκτήτης αυτών από την 1-10-2019 δεν είναι κάτοχος/φυσικής εξουσιαστής αυτών, όπως αποδεικνύεται από τα επικαλούμενα και προσκομιζόμενα με την προσφυγή μισθωτήρια συμφωνητικά με λήξη την 1-10-2020.

48.Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφορικά με τον υπό (α) λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι από τα δικαιολογητικά και τον πίνακα που έχει καταθέσει η παρεμβαίνουσα προκύπτει ότι κατά την τελευταία τριετία έχει εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα συνολικού ύψους 604.552,80 ευρώ κι, επομένως, πληροί τον σχετικό όρο της διακήρυξης.

49.Επειδή, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι κατά την ερμηνεία που η ίδια δίδει στον εν λόγω όρο η υποχρέωσή της αφορά την απόδειξη ότι έχει εκτελέσει συμβάσεις υδραυλικών έργων, που συμπεριλαμβάνουν εργασίες καθαρισμού ρεμάτων ή χωματουργικές εργασίες, η αξία των οποίων (συμβάσεων και όχι επί μέρους εργασιών) ισούται τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α.

50.Επειδή, όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη εφαρμογή των άρθρων 2.2.6 (α), 2.2.9.2 Β4, 2.4.3.2, 2.4.6, 3.2 και το κεφάλαιο «ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του Παραρτήματος IV της διακήρυξης, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό απαιτείται κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας, να έχουν εκτελέσει αθροιστικά συμβάσεις έργων ή



## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα, συνολικού ύψους ίσου τουλάχιστον με το 30% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. προς πλήρωση του κριτηρίου της τεχνικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 (α) της διακήρυξης. Η πλήρωση του παραπάνω κριτηρίου, το οποίο θα πρέπει να συντρέχει τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο κατακύρωσης, αποδεικνύεται προαποδεικτικώς με την υποβολή του ΕΕΕΣ, κατά δε το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης θα πρέπει να υποβληθεί πίνακας που θα περιλαμβάνει κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων έργων ή παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα (όπου θα αναφέρεται η δαπάνη κλπ. που αφορά στο υπόψη έργο) οι οποίες εκτελέστηκαν την τελευταία τριετία. Στον πίνακα θα αναφέρονται λεπτομερώς ο τίτλος και το ποσό των αντίστοιχων συμβάσεων που εκτελέστηκαν, η χρονική διάρκεια και ο Εργοδότης (δημόσιος ή ιδιωτικός φορέας), ο Ανάδοχος της σύμβασης (εφόσον πρόκειται περί Υπεργολαβίας). Ο πίνακας, επίσης, θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά του εργοδότη δημοσίου φορέα, είτε από βεβαίωση του ιδιώτη εργοδότη, από τα οποία θα πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχής και αποτελεσματική παροχή της υπηρεσίας, είτε των σχετικών εργασιών.

51.Περαιτέρω, το εν λόγω κριτήριο τεχνικής ικανότητας προβλέπεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης και ως τεχνική προδιαγραφή. Δεδομένου δε ότι σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν με την τεχνική τους προσφορά όλα τα έγγραφα που αποδεικνύουν την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών, απαιτείται η προσκόμιση με την τεχνική προσφορά των εγγράφων που αποδεικνύουν την πλήρωση της συγκεκριμένης προδιαγραφής.

52.Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης η παρεμβαίνουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της στο κεφάλαιο των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής-Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα έχει δηλώσει τα ακόλουθα: *«Για τις συμβάσεις έργων: εκτέλεση έργων του είδους που έχει προσδιοριστεί. Μόνο για τις δημόσιες συμβάσεις έργων: Κατά τη*

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει εκτελέσει τα ακόλουθα έργα του είδους που έχει προσδιοριστεί.

Περιγραφή:

ΕΡΓΟ: ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΖΗΜΙΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ Δ.Ε. ...ΕΠΕΙΤΑ ΑΠΟ ΤΗΝ ΠΥΡΚΑΓΙΑ 13-15/08/2017, Ποσό 163178 EUR, Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης, 22.09.2017 - 21.11.2017, Αποδέκτες, ΔΗΜΟΣ ΩΡΩΠΟΥ

ΕΡΓΟ: ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΔΙΑΣΥΝΔΕΣΕΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΟΛΟΚΛΗΡΩΣΗ ΤΗΣ ΠΑΡΕΜΒΑΣΗΣ ΣΤΗ ΘΕΣΗ ΡΙΖΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., Ποσό, 122146.30 EUR, Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 24.11.2015 - 23.02.2016, Αποδέκτες, ΔΗΜΟΣ ΩΡΩΠΟΥ

ΕΡΓΟ: Β' ΦΑΣΗ - ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΑΓΩΓΩΝ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ ΣΤΗΝ ΠΕΡΙΟΧΗ ΝΟΤΙΑ ΤΩΝ ΟΔΩΝ ΡΟΔΩΝ, ΓΑΖΙΑΣ, ΚΑΙ ΜΙΜΟΖΑΣ ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΑΡΙΚΟ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., Ποσό 92946.16 EUR, Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 20.03.2018 - 18.08.2018 Αποδέκτες ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...

Για τις συμβάσεις προμηθειών: παραδόσεις είδους που έχει προσδιοριστεί Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες.

ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΤΩΝ ΧΩΡΩΝ ΣΤΟ ΔΗΜΟ ..., Ποσό 18500 EUR, Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης, 01.08.2018 - 17.09.2018, Αποδέκτες

ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΦΡΑΓΜΑΤΩΝ ΑΝΑΣΧΕΣΗΣ ΣΤΟ Ν. ..., Ποσό 29552 EUR, Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης, 08.08.2018 - 04.09.2018, Αποδέκτες ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ .../ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

ΕΡΓ. ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΕΚΤΑΚΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΑΠΟ ΦΥΣΙΚΕΣ - ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΤΡΟΦΕΣ ΣΤΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΕΥΘΥΝΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ..."..." ΑΠΟ 10-9-2018 ΩΣ 28-9-2018 ΛΟΓΩ ΤΩΝ ΕΠΙΠΤΩΣΕΩΝ ΤΩΝ ΠΛΗΜΜΥΡΙΚΩΝ ΦΑΙΝΟΜΕΝΩΝ, Ποσό 10950 EUR Ημερομηνία Έναρξης -

**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

Ημερομηνία Λήξης 10.09.2018 - 28.09.2018 Αποδέκτες ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ .../  
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΡΕΜΑΤΩΝ ΕΣΧΑΤΙΑΣ ΚΑΙ ΚΑΝΑΠΙΤΣΑΣ ΣΤΙΣ  
ΑΧΑΡΝΕΣ, Ποσό 40300 EUR, Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης,  
27.09.2018 - 08.10.2018 Αποδέκτες, ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ .../ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ  
ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

ΕΡΓ. ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΕΚΤΑΚΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΑΠΟ ΦΥΣΙΚΕΣ -  
ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΤΡΟΦΕΣ ΣΤΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΕΥΘΥΝΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ  
..."...- ..." ΑΠΟ 01-10-2018 ΩΣ 19-10-2018 ΛΟΓΩ ΤΩΝ ΕΠΙΠΤΩΣΕΩΝ ΤΩΝ  
ΠΛΗΜΜΥΡΙΚΩΝ ΦΑΙΝΟΜΕΝΩΝ, Ποσό 14892 EUR, Ημερομηνία Έναρξης -  
Ημερομηνία Λήξης, 01.10.2018 - 19.10.2018, Αποδέκτες ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ .../  
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΕΚΤΑΚΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΑΠΟ ΦΥΣΙΚΕΣ -  
ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΤΡΟΦΕΣ ΣΤΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΕΥΘΥΝΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ  
..."ΠΛΗΜΜΥΡΕΣ ...- ..." ΑΠΟ 15-11-2017 ΩΣ 22-12-2017, Ποσό 93058.5  
EUR, Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 15.11.2017 - 22.12.2017  
Αποδέκτες ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ .../ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ».

53.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω προέκυψε ότι η παρεμβαίνουσα ήδη με το ΕΕΕΣ της που υπεβλήθη προς προαπόδειξη του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής/ τεχνικής προδιαγραφής του άρθρου 2.2.6 (α) της διακήρυξης, δήλωσε κι ενσωμάτωσε κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων έργων και παροχής υπηρεσιών που περιλαμβάνουν καθαρισμό ρεμάτων ή χωματοουργικές εργασίες σε υδραυλικά έργα, οι οποίες εκτελέστηκαν την τελευταία τριετία, με αναφορά του τίτλου και του ποσού των αντίστοιχων συμβάσεων που εκτελέστηκαν, τη χρονική διάρκεια και τον εργοδότη, ως ζητείται από το άρθρο 2.2.9.2. Β4 και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, η παρεμβαίνουσα έθεσε υπόψη της αναθέτουσας αρχής όλα εκείνα τα στοιχεία σύμφωνα με τα οποία θα αξιολογούνταν η πλήρωση του οικείου κριτηρίου επιλογής κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της.

### **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

54.Επειδή, η αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς και της οικονομικής προσφοράς πραγματοποιήθηκε με την με αριθμ. 2647/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 3.1.2 της διακήρυξης μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 31-10-2019.

55.Επειδή, επομένως ο ενσωματούμενος στο ΕΕΕΣ κατάλογος κυριότερων παραδόσεων, με το περιεχόμενο που προβλέπεται στο άρθρο 2.2.9.2 Β4 της διακήρυξης, υποβληθείς ήδη κατά το στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής είχε αξιολογηθεί, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 52 τόσο από την αναθέτουσα όσο και από την προσφεύγουσα στο προγενέστερο εκείνο στάδιο και όχι στο παρόν στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συνεπώς, ανεπικαίρως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν πληροί το κριτήριο του όρου 2.2.6 α της διακήρυξης (*βλ. προσφυγή[...] η εταιρεία ...ΕΕ για να αποδείξει ότι πληροί τον όρο του άρθρου 2.2.6. α της διακήρυξης προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πίνακα έργων 'παροχής υπηρεσιών [...]'»*) στο παρόν στάδιο που αφορά στα δικαιολογητικά κατακύρωσης, Σημειώνεται δε ότι από την αντιπαραβολή των δύο καταλόγων-πινάκων, ήτοι του ενσωματούμενου στο ΕΕΕΣ και του προσκομιζόμενου με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκύπτει ότι είναι ταυτόσημοι.

56.Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφορικά με τον υπό (β) λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι εν προκειμένω αρκούσε η προσκόμιση από την συμμετέχουσα υποσχετικής επιστολής του ιδιοκτήτη του σχετικού εξοπλισμού. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι ορθώς η εν λόγω υποσχετική επιστολή παραχωρήθηκε από τον ιδιοκτήτη και όχι τον κάτοχο του εξοπλισμού καθώς η υποσχετική επιστολή αφορά έργο που θα εκτελεσθεί στο μέλλον. Ακόμη, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, η προσφεύγουσα αλυσιτελώς επικαλείται και προσκομίζει το από 02-10-2019 συμφωνητικό μεταξύ αυτής και του κατόχου του εξοπλισμού καθώς αναφέρεται σε εργασία που έχει ήδη εκτελεστεί και τιμολογηθεί.

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

57.Επειδή, όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη εφαρμογή των άρθρων 2.2.6 (γ), 2.2.9.2 Β4, 2.4.3.2, 2.4.6, 3.2 και το κεφάλαιο «ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του Παραρτήματος της διακήρυξης, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό πρέπει να διαθέτουν ιδιότητα μεταφορικά και μηχανικά μέσα και εξοπλισμό για την εκτέλεση των εργασιών, ήτοι κατ'ελάχιστον δύο ερπυστιοφόρους εκσκαφείς, δύο τροχοφόρους εκσκαφείς, δύο τροχοφόρους φορτωτές τύπου Bobcat, δύο εκσκαφείς - φορτωτές τύπου JCB, τέσσερα φορτηγά, προς πλήρωση του κριτηρίου της τεχνικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 (γ) της διακήρυξης. Η πλήρωση του παραπάνω κριτηρίου το οποίο θα πρέπει να συντρέχει τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο κατακύρωσης, αποδεικνύεται προαποδεικτικώς με την υποβολή του ΕΕΕΣ και κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την υποβολή δήλωσης περί των ιδιόκτητων μεταφορικών και μηχανικών μέσων και εξοπλισμού για την εκτέλεση των εργασιών. Κατ' εξαίρεση, στην περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος δεν διαθέτει τα παραπάνω μέσα και εξοπλισμό, αυτός θα πρέπει να επισυνάψει στην προσφορά του υποσχετικές επιστολές κατόχων τούτου ότι θα θέτουν στην διάθεση του διαγωνιζόμενου τον εν λόγω ιδιόκτητο εξοπλισμό τους για τις ανάγκες εκτέλεσης της σύμβασης, οποτεδήποτε τούτο καθίσταται απαραίτητο.

58.Επειδή, περαιτέρω, το εν λόγω κριτήριο τίθεται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης ως τεχνική προδιαγραφή. Ως εκ τούτου, απαιτείται να υποβληθούν με την τεχνική προσφορά έγγραφα που αποδεικνύουν τη διάθεση ιδιόκτητων μεταφορικών και μηχανικών μέσων και εξοπλισμού για την εκτέλεση των εργασιών.

59.Επειδή, ακόμη, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης η παρεμβαίνουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της στο κεφάλαιο των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής-Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα-Μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικός εξοπλισμός, απάντησε ως ακολούθως: *«Ο οικονομικός φορέας θα έχει στη διάθεσή του τα ακόλουθα μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της*

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

σύμβασης: (Παρακαλώ περιγράψτε) Τα κάτωθι μηχανήματα θα χρησιμοποιηθούν αποκλειστικά για τις ανάγκες του παραπάνω υπό δημοπράτηση έργου και καλύπτουν όλες τις τεχνικές προδιαγραφές όπως αυτές αναφέρονται στην Τεχνική Περιγραφή της Διακήρυξης: 1. Ερπυστριοφόρος εκσκαφέας ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση). 2. Ερπυστριοφόρος εκσκαφέας ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση) 3. Ερπυστριοφόρος εκσκαφέας ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση) 4. Τροχοφόρος εκσκαφέας ME 57004 ιδιοκτησίας της εταιρείας ...Ε.Ε. 5. Τροχοφόρος εκσκαφέας ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση ) 6. Εκσκαφέας - φορτωτής JCB ...ιδιοκτησίας της εταιρείας ... Ε.Ε. 7. Εκσκαφέας -φορτωτής τύπου JCB ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση). 8. Τροχοφόρος φορτωτής τύπου Bobcat ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση). 9. Τροχοφόρος φορτωτής Bobcat ιδιοκτησίας της εταιρείας ...Ε.Ε. 10. Ένα (1) ΦΟΡΤΗΓΟ με αρ. κυκλ. ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση). 11. Ένα (1) ΦΟΡΤΗΓΟ με αρ.κυκλ. ...ιδιοκτησίας της εταιρείας ... Ε.Ε. 12.Ένα (1) ΦΟΡΤΗΓΟ με αρ. κυκλ... ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση) 13.Ένα (1) ΦΟΡΤΗΓΟ με αρ. κυκλ. ...ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση) 14.Ένα (1) ΦΟΡΤΗΓΟ με αρ. κυκλ. ... ιδιοκτησίας ... (δίδεται σχετική Υποσχετική επιστολή – Δήλωση) Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι».

60.Επειδή, η παρεμβαίνουσα με το ΕΕΕΣ της προς προαπόδειξη του προβλεπόμενου από το άρθρο 2.2.6 (γ) κριτηρίου ποιοτικής επιλογής/ τεχνικής προδιαγραφής δήλωσε τον ζητούμενο και κατ'ελάχιστον απαιτούμενο εξοπλισμό για την εκτέλεση του έργου, παραθέτοντας αναλυτική περιγραφή του είδους των μηχανημάτων, του αριθμού κυκλοφορίας εκάστου εξ αυτών, του ιδιοκτήτη καθώς και της προσκόμισης σχετικής υποσχετικής επιστολής-δήλωσης. Παραταύτα η αναφερόμενη στο ΕΕΕΣ υποσχετική επιστολή-δήλωση αναφορικά με τα σχετικώς μνημονευόμενα μηχανήματα/ εξοπλισμό,

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

μεταξύ των οποίων και τα δύο με αριθμ. κυκλοφορίας ...και ...που αποτελούν αντικείμενο της κρινόμενης προσφυγής, δεν υποβλήθηκε στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς.

61.Επειδή, άλλωστε, η παρεμβαίνουσα με την προσφορά της δεν υπέβαλε τις ως άνω υποσχετικές επιστολές [(βλ. Άλλωστε στο αρχείο με τίτλο: «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ/ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα στο φάκελο της προσφοράς της και ειδικότερα στο κεφάλαιο: «ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» αναφέρονται μόνο τα ακόλουθα: «(α) Την εγγύηση συμμετοχής κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 2.2.2 της διακήρυξης (β) Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 2.4.3 της διακήρυξης» και ως σχετικά προσκομιζόμενα έγγραφα μνημονεύονται μόνον η «ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΕΠΙΣΤΟΛΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΟΠΩΣ ΕΚΔΟΘΗΚΕ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ ΑΠΟ ΤΟ ΤΜΕΔΕ» με όνομα αρχείου «signed\_egg\_99440.pdf» και το «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) υπογεγραμμένο ψηφιακά» με όνομα αρχείου «esprd-response-v2 signed.pdf», τα οποία και μόνο προσκομίστηκαν.

62.Επειδή, αν και η παρεμβαίνουσα με το ΕΕΕΣ της προς προαπόδειξη του προβλεπόμενου από το άρθρο 2.2.6 (γ) κριτηρίου ποιοτικής επιλογής δήλωσε τον ζητούμενο και κατ' ελάχιστον απαιτούμενο εξοπλισμό για την εκτέλεση του έργου κλπ, παραταύτα ούτε από το υποβληθέν ΕΕΕΣ ούτε από άλλο στοιχείο του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής και ιδίως της τεχνικής προσφοράς προέκυπτε ο συντάκτης της υποσχετικής επιστολής, παρά μόνο το όνομα του ιδιοκτήτη των επίμαχων μηχανημάτων, σε κάθε δε περίπτωση οι υποσχετικές επιστολές-δηλώσεις προσκομίστηκαν για πρώτη φορά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Ως εκ τούτου, ο παρών ισχυρισμός θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία του.

63.Επειδή, αν και στο άρθρο 2.2.6 (γ) της διακήρυξης γίνεται λόγος αποκλειστικά και μόνο για τη χρήση «ιδιόκτητων» από μέρους του συμμετέχοντος μηχανημάτων/εξοπλισμού, εν συνεχεία με το άρθρο 2.2.9.2 Β4 της διακήρυξης διευκρινίζεται/συμπληρώνεται ότι εάν ο διαγωνιζόμενος δεν διαθέτει ιδιόκτητα μέσα *«τούτος θα πρέπει να επισυνάψει στην προσφορά του*

## **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

*υποσχετικές επιστολές κατόχων τούτου ότι θα θέτουν στην διάθεση του διαγωνιζόμενου τον εν λόγω ιδιόκτητο εξοπλισμό τους για τις ανάγκες εκτέλεσης της σύμβασης, οποτεδήποτε τούτο καθίσταται απαραίτητο», και, επομένως, για την πλήρωση του σχετικού κριτηρίου απαιτείται είτε δήλωση του συμμετέχοντος/ιδιοκτήτη για τα ιδιόκτητα μέσα είτε υποσχετική επιστολή των κατόχων των προς χρήση μέσων ότι τούτα θα διατίθενται για την εκτέλεση του έργου. Ως κάτοχος, κατά τις ως άνω διατάξεις του Αστικού Κώδικα, εννοείται ο φυσικός εξουσιαστής αυτών, ιδιοκτήτης ή μη.*

64.Επειδή, εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα προς απόδειξη της πλήρωσης του σχετικού κριτηρίου κατά το στάδιο της υποβολής των προσφορών (03-10-2019) και αυτό της κατακύρωσης, υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 20-11-2019 τις από 02-10-2019 και 13-11-2019 υποσχετικές επιστολές του ..., με ίδιο ακριβώς περιεχόμενο, όπου αναφέρονται επί λέξει τα εξής: *«ο κάτωθι υπογεγραμμένος ... [...]που διατηρεί επιχείρηση χωματοουργικές εργασίες [...] και κάτοχος των κάτωθι μηχανημάτων :1. Τροχοφόρος εσκαφέας ...2. [...] 3. Φορητό ZXA 6876 δηλώνω ότι η επιχείρησή μου έχουσα στην πλήρη κυριότητα, νομή και κατοχή των παραπάνω μηχανημάτων δεσμεύεται να παρέχει την πλήρη χρήση αυτών στην εταιρεία ...Ε.Ε. σε περίπτωση που αναδειχθεί ανάδοχος [...] η διάρκεια της διάθεσης των μηχανημάτων προβλέπεται για όσο διάστημα θα διαρκέσει το έργο.*

65.Επειδή, η προσφεύγουσα επικαλείται και προσκομίζει με την προσφυγή της: (α) το από 1-10-2019 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του ...ως εκμισθωτή και του ...ως μισθωτή με αντικείμενο την εκμίσθωση από τον πρώτο στον δεύτερο του εσκαφέα με αριθμ. κυκλοφορίας ...έναντι του συμφωνηθέντος ανταλλάγματος από την 1-10-2019, ημερομηνία υπογραφής του μισθωτηρίου, έως την 1-10-2020, με ρητό όρο (όρος 10) ότι *«το παρόν συμφωνητικό δεν μπορεί να λυθεί πριν την 1-10-2020»* (β) το από 1-10-2019 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του ...ως εκμισθωτή και του ... ως μισθωτή με αντικείμενο την εκμίσθωση από τον πρώτο στον δεύτερο του εσκαφέα με αριθμ. κυκλοφορίας ...έναντι του συμφωνηθέντος ανταλλάγματος από την 1-



### **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

10-2019, ημερομηνία υπογραφής του μισθωτηρίου έως την 1-10-2020, με ρητό όρο (όρος 11) ότι «το παρόν συμφωνητικό δεν μπορεί να λυθεί πριν την 1-10-2020» (γ) το από 02-10-2019 ιδιωτικό συμφωνητικό υπεργολαβίας μεταξύ της προσφεύγουσας και του ανωτέρω μισθωτή ...για την εκτέλεση από αυτόν με τη χρήση των δύο ως άνω μηχανημάτων των εργασιών εσκαφής και μεταφοράς μπάζων σε άλλο έργο του Δήμου ...έναντι της συμφωνηθείσας αμοιβής (280 ευρώ/8ωρες για έκαστο μηχάνημα) και με έναρξη των εργασιών την 02-10-2019.

66.Επειδή, από τα ανωτέρω επικαλούμενα και προσκομιζόμενα συμφωνητικά, την εγκυρότητα και το περιεχόμενο των οποίων δεν αμφισβητεί ούτε η αναθέτουσα αρχή ούτε η παρεμβαίνουσα, προκύπτει ότι κατά τον χρόνο έκδοσης των εγγυητικών επιστολών, ήτοι στις 02-10-2019 και στις 13-11-2019, αντίστοιχα, ο υπογράφων τις υποσχετικές επιστολές ..., σε αντίθεση με τα δηλούμενα σε αυτές, δεν ήταν και κάτοχος των ανωτέρω μηχανημάτων ως ρητά απαιτεί η διακήρυξη, καθώς ο μισθωτής και όχι ο κύριος έχει στην κατοχή του το μισθωμένο πράγμα. Σημειώνεται ότι όπως προκύπτει από τα ανωτέρω έγγραφα, στις 02-10-2019 ημέρα έκδοσης της πρώτης εγγυητικής επιστολής ο ανωτέρω κάτοχος αυτών, ως μισθωτής τους, ... ανέλαβε υπεργολαβικά με τη χρήση των συγκεκριμένων μηχανημάτων την εκτέλεση άλλου έργου. Έτσι, σύμφωνα με όσα ήδη αναφέρθηκαν ουδόλως αποδεικνύεται η πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 (γ) της διακήρυξης κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς καθώς και της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από την παρεμβαίνουσα. Κατόπιν των ανωτέρω ο ανωτέρω λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

67.Επειδή, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι αρκούσε η δήλωση του ιδιοκτήτη τυγχάνουν απορριπτέοι σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στη σκέψη 62 ενόψει του ρητού και απαράβατου όρου του άρθρου 2.2.9.2 Β4 της διακήρυξης που απαιτεί είτε δήλωση του ιδιοκτήτη/συμμετέχοντος στο διαγωνισμό είτε υποσχετική επιστολή του κατόχου αυτών. Πλην, όμως, από τα ανωτέρω με σαφήνεια προέκυψε ότι κατά το χρόνο έκδοσης των υποσχετικών επιστολών αλλά και

### **Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

κατά τον χρόνο υποβολής αυτών κάτοχος ήταν τρίτο πρόσωπο και όχι ο υπογράφων την υποσχετική επιστολή. Επίσης, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι αλυσιτελώς η προσφεύγουσα προσκομίζει το από 2-10-2019 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ αυτής και του ...καθώς, όπως προκύπτει από το σχετικό τιμολόγιο η εργασία ήδη εκτελέστηκε τυγχάνει απορριπτέως ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος καθώς, και αληθής ακόμα υποτεθείς, το τιμολόγιο εκδόθηκε στις 07-11-2019, ήτοι μετά την υποβολή των προσφορών (03-10-2019), και το μισθωτήριο συμβόλαιο είναι ακόμα και σήμερα εν ισχύ κι επομένως και πάλι δεν αποδεικνύεται η πλήρωση του υπό κρίση κριτηρίου κατά τον χρόνο αυτό. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η υπόσχεση αφορά μέλλον γεγονός και ότι μέχρι την πραγμάτωση τούτου τα μηχανήματα ιδιοκτησίας της δεν μπορούν να μένουν σε αχρησία ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης δεδομένου ότι ο υπό κρίση όρος της διακήρυξης ρητώς απαιτεί υποσχετική επιστολή του κατόχου των μηχανημάτων κατά τον κρίσιμο χρόνο είτε αυτός είναι ο ιδιοκτήτης είτε και τρίτο πρόσωπο, όπως στη συγκεκριμένη περίπτωση. Άλλωστε και σε κάθε περίπτωση η διακήρυξη απαιτεί υποσχετική επιστολή του νυν κατόχου των μηχανημάτων, είτε αυτός είναι ιδιοκτήτης είτε όχι, καθώς μόνο αυτός στον παρόντα χρόνο μπορεί να παράσχει την ζητούμενη διαβεβαίωση περί διάθεσης του εξοπλισμού δοθέντος ότι ούτε το ιδιοκτησιακό καθεστώς των μηχανημάτων μπορεί να είναι από τώρα βέβαιο σε ό,τι αφορά τον χρόνο εκτέλεσης του έργου που πράγματι είναι μελλοντικός και αβέβαιος. Γι' αυτό άλλωστε η διακήρυξη με άλλους όρους αυτής διασφαλίζει την εκτέλεση του έργου και την ευθύνη του διαγωνιζόμενου απέναντι στην αναθέτουσα αρχή λ.χ. βλ. όρο 4.1 εγγύηση καλής εκτέλεσης κλπ.

68.Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση στο σύνολό της.

69.Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

70. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

71.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

**Αριθμός απόφασης: 168 / 2020**

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 3023/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ποσού οχτώ χιλιάδων εξήντα τεσσάρων ευρώ και πενήντα δύο λεπτών (8.064,52€).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 23 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε την 12<sup>η</sup> Φεβρουαρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ  
ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ  
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ  
ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ**