

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 29.01.2019 με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 24.12.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1391/27.12.2018 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην..., οδός ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της υπ' αριθ. 53364/14.12.2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., όπως η προσβαλλόμενη εκδόθηκε κατ' αποδοχήν του υπ' αριθμ. 52149/29.11.2018 πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Συμβάσεων Γενικών Υπηρεσιών της ως άνω αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού, άνω των ορίων διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. πρωτ. ... (αριθμός συστήματος στο ΕΣΗΔΗΣ ...) Διακήρυξη για την ανάδειξη ενός αντισυμβαλλομένου ανά τμήμα σε συμφωνία - πλαίσιο διάρκειας τριών ετών με αντικείμενο «Συντήρηση και Επισκευή Οχημάτων», συνολικού προϋπολογισμού 3.449.983,80€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και με κριτήριο επιλογής αντισυμβαλλομένου την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτή κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της ως προς το Τμήμα 2 (Φορτηγά, Ημιφορτηγά, λοιπά ειδικά οχήματα) και το Τμήμα 4 [/Ομάδα 4 (Λεωφορεία) /Ομάδα 5

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

(Επιβατικά)/ Ομάδα 6 (Δίκυκλα)], ύστερα από τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, για τους λόγους που αναφέρει στη προσφυγή της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, ο Δήμος ..., με την υπ' αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξη του προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, για την ανάδειξη οικονομικών φορέων που θα συμμετέχουν στη συμφωνία-πλαίσιο για την Υπηρεσία με τίτλο: «Συντήρηση και Επισκευή Οχημάτων» εκτιμώμενης συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 3.449.983,80€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και του δικαιώματος προαίρεσης, η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 27.12.2017 με ΑΔΑΜ: ... και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 28.12.2017, όπου και έλαβε Συστημικό Αριθμό α/α.... Αντικείμενο της εν λόγω συμφωνίας-πλαίσιο είναι η συντήρηση και επισκευή των οχημάτων και μηχανημάτων έργου του Δήμου ..., για χρονικό διάστημα τριάντα έξι (36) μηνών (τρία έτη), με έναρξη ισχύος από την υπογραφή της. Πιο συγκεκριμένα, τα οχήματα και μηχανήματα έργου του στόλου του Δήμου ..., τα οποία συνολικά ανέρχονται στα εκατόν είκοσι (120), κατατάσσονται ανά είδος σε έξι (6) ομάδες σύμφωνα με τον «ΠΙΝΑΚΑ 1» της Τεχνικής Έκθεσης της 11/2017 μελέτης της Δ/σης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης της ως άνω αναθέτουσας αρχής και συγκεκριμένα: Τμήμα 1 Ομάδα 1: Απορριματοφόρα, Τμήμα 2 Ομάδα 2: Φορτηγά - Ημιφορτηγά – Λοιπά Ειδικά Οχήματα, Τμήμα 3 Ομάδα 3: Μηχανήματα Έργου, Τμήμα 4 Ομάδα 4: Λεωφορεία, Τμήμα 4 Ομάδα 5: Επιβατικά και Τμήμα 4 Ομάδα 6: Δίκυκλα. Βάσει της ομαδοποίησης αυτής, η εν προκειμένω «Συμφωνία - Πλαίσιο» υποδιαιρείται στα κάτωθι τέσσερα (4) τμήματα, τα οποία αναφέρονται αναλυτικά στην παράγραφο 1.3.3 της υπόψη διακήρυξης και συγκεκριμένα, πρόκειται για: Τμήμα 1 που αφορά στην Ομάδα 1: Απορριματοφόρα, εκτιμώμενης αξίας 297.000,00€ πλέον ΦΠΑ (24%)

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

71.280,00€ (σύνολο με Φ.Π.Α. 368.280,00€), Τμήμα 2 που αφορά στην Ομάδα 2: Φορτηγά – Ημιφορτηγά – Λοιπά Ειδικά Οχήματα εκτιμώμενης αξίας 167.000,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 40.080,00€ (σύνολο με Φ.Π.Α. 207.080,00€), Τμήμα 3 που αφορά στην Ομάδα 3: Μηχανήματα Έργου εκτιμώμενης αξίας 120.000,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 28.800,00€ (σύνολο με Φ.Π.Α. 148.800,00€), Τμήμα 4 που αφορά στις Ομάδες 4: Λεωφορεία, 5: Επιβατικά και 6: Δίκυκλα συνολικής εκτιμώμενης αξίας 305.595,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 73.342,80€ (σύνολο με Φ.Π.Α. 378.937,80€), που αναλύεται ως εξής: Ομάδα 4: Λεωφορεία, εκτιμώμενης αξίας 300.000,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 72.000,00€ (σύνολο με Φ.Π.Α. 372.000,00€), Ομάδα 5: Επιβατικά, εκτιμώμενης αξίας: 4.700,00€, πλέον ΦΠΑ (24%) 1.128,00€ (σύνολο με Φ.Π.Α. 5.828,00€), Ομάδα 6: Δίκυκλα, εκτιμώμενης αξίας: 895,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 214,80€ (σύνολο με Φ.Π.Α. 1.109,80€). Η ολοκλήρωση αυτής της διαγωνιστικής διαδικασίας, σύμφωνα με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, θα οδηγήσει στη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο με έναν και μόνο οικονομικό φορέα, ανά τμήμα. Επιτρέπεται δε η υποβολή προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της συμφωνίας - πλαίσιο. Ένας προσφέρων μπορεί να αναδειχθεί ανάδοχος για ένα ή περισσότερα ή και για όλα τα τμήματα αυτής. Δηλαδή, ο μέγιστος αριθμός τμημάτων που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε τέσσερα (4). Για έκαστο τμήμα όμως της Συμφωνίας - Πλαίσιο προβλέπεται η ανάδειξη ενός και μόνο αναδόχου «οικονομικού φορέα» (συμπεριλαμβανομένων των ενώσεων και των συμπράξεων αυτών κατά την έννοια της παραγράφου 11 του άρθρου 2 του Ν. 4412/2016) και όχι περισσότερων. Δηλαδή, δεν μπορεί το ίδιο τμήμα της Συμφωνίας - Πλαίσιο να ανατεθεί σε περισσότερους από έναν οικονομικούς φορείς. Σε κάθε περίπτωση, η προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει όλες τις ομάδες (και όλα τα συμπεριλαμβανόμενα σε αυτές οχήματα και μηχανήματα έργου) του τμήματος για το οποίο υποβάλλεται η προσφορά. Ως εκ τούτου, για το Τμήμα 4 το οποίο αφορά σε τρεις ομάδες οχημάτων, επισημαίνεται ότι κάθε υποβαλλόμενη προσφορά θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να περιλαμβάνει και τις τρεις αυτές ομάδες του Τμήματος 4 (Λεωφορεία, Επιβατικά, Δίκυκλα), διαφορετικά δεν θα γίνεται δεκτή. Η εκτιμώμενη αξία της υπόψη «Συμφωνίας -

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

Πλαίσιο» για την επισκευή και συντήρηση των οχημάτων και μηχανημάτων έργου όλων των ομάδων, δηλαδή και για τα τέσσερα προαναφερθέντα τμήματα, ανέρχεται σε 889.595,00€ άνευ Φ.Π.Α., ανά έτος, με έναρξη ισχύος από την υπογραφή της Συμφωνίας Πλαίσιο. Πέραν αυτού, προβλέπεται Δικαίωμα Προαίρεσης, ίσο με 37.820,00€ προ Φ.Π.Α., ανά έτος, για την κάλυψη των αναγκών επισκευής και συντήρησης οχημάτων και μηχανημάτων έργου που ενδέχεται να ενταχθούν στο δημοτικό στόλο μελλοντικά. Συνεπώς, η συνολική εκτιμώμενη αξία της ως άνω Συμφωνίας - Πλαίσιο ανέρχεται σε 927.415,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και σε 1.149.994,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ανά έτος, με έναρξη ισχύος από την υπογραφή της σύμβασης. Το συνολικό ποσό καθ' όλη τη διάρκεια του συμβατικού αντικειμένου, η οποία ορίζεται σε τρία (3) έτη από την υπογραφή της σύμβασης, ανέρχεται στο ποσό των 3.449.983,80€, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και του ΦΠΑ 24%.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό...), ποσού 7.656,25€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης άνευ ΦΠΑ και για τα τμήματα για τα οποία ασκεί τη προσφυγή της η προσφεύγουσα, ήτοι εν προκειμένω για το Τμήμα 2 προϋπολογισθείσας δαπάνης ανά έτος 167.000,00€ και για το Τμήμα 4 εκτιμώμενης αξίας 305.595,00€ άνευ ΦΠΑ. Εντούτοις, για τον υπολογισμό του καταβλητέου ποσού παραβόλου δεν λαμβάνεται υπόψη και η δαπάνη που αντιστοιχεί σε ενδεχόμενη άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης, δοθέντος ότι το οριστικό ύψος της δαπάνης αυτής δεν μπορεί εκ των προτέρων να καθορισθεί, εφόσον είναι αβέβαιο αν και μέχρι ποιου ύψους θα ασκηθεί το δικαίωμα αυτό (ΔΕφΚομ Ν43/2017, ΣτΕ ΕΑ 187/2017, 10/2017). Κατ' ακολουθίαν στο βαθμό που το ύψος του ποσού του παραβόλου υπολογίστηκε με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη των ως άνω τμημάτων συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και ως εκ τούτου καταβλήθηκε παράβολο ποσού 7.656,25€, αντί του ορθού 7.088,92€

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

(1.417.785,00x0,5%) που θα έπρεπε να υπολογιστεί σύμφωνα με την προϋπολογιζόμενη δαπάνη των ως άνω τμημάτων της σύμβασης ύψους (167.000,00x3+305.595,00x3=) 1.417.785,00 χωρίς Φ.Π.Α. και χωρίς να συμπεριλαμβάνεται το δικαίωμα προαίρεσης (37.820,00x3) θα πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το ποσό των (7.656,25–7.088,92) 567,33€, στην περίπτωση απόρριψης της προσφυγής της αφού σε περίπτωση αποδοχής, επιστρέφεται όλο το καταβληθέν εν προκειμένω ποσό.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες), της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης του, ύψους εν προκειμένω 2.782.245,00€ άνευ ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000€, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθώς και του χρόνου αποστολής της δημοσίευσης της προκήρυξης του διαγωνισμού στην ΕΕΕΕ (22.12.2017) σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 376 και 379 -όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν- του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016, ήτοι στην καθ'ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ και συνεπώς παραδεκτώς, κατά τούτο, ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 14.12.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 24.12.2018, διά της αναρτήσεως της από τη προσφεύγουσα στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, ήτοι εντός της προβλεπόμενης σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις νόμιμης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 53364/14.12.2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου..., όπως

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

η προσβαλλόμενη εκδόθηκε κατ' αποδοχήν του υπ' αριθμ. 52149/29.11.2018 πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Συμβάσεων Γενικών Υπηρεσιών της ως άνω αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού, άνω των ορίων διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. πρωτ. ... (αριθμός συστήματος στο ΕΣΗΔΗΣ...) Διακήρυξη για την ανάδειξη ενός αντισυμβαλλομένου ανά τμήμα σε συμφωνία - πλαίσιο διάρκειας τριών ετών με αντικείμενο τη «Συντήρηση και Επισκευή Οχημάτων», συνολικού προϋπολογισμού 3.449.983,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και με κριτήριο επιλογής αντισυμβαλλομένου την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), για τους λόγους που αναφέρει στην Προσφυγή της. Ειδικότερα, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα στον επίμαχο διαγωνισμό έλαβε μέρος, υποβάλλοντας εμπρόθεσμα και νομότυπα προσφορά για τρία Τμήματα και συγκεκριμένα για το Τμήμα 2 (Φορτηγά, Ημιφορτηγά, λοιπά ειδικά οχήματα), για το Τμήμα 3 (Μηχανήματα Έργου) και για Τμήμα 4/Ομάδα 4 (Λεωφορεία)/ Ομάδα 5 (Επιβατικά)/ Ομάδα 6 (Δίκυκλα). Μετά την αποσφράγιση και την αξιολόγηση των φακέλων των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς, η συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρεία αναδείχθηκε μειοδότης και στα τρία ανωτέρω Τμήματα της οικείας σύμβασης. Κατόπιν της εμπρόθεσμης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και σχετικών διευκρινίσεων που ζητήθηκαν από την αναθέτουσα αρχή εκδόθηκε το ως άνω υπ' αριθμ. 52149/29.11.2018 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Συμβάσεων Γενικών Υπηρεσιών –το οποίο εγκρίθηκε με την 53364/14.12.2018 προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής- με το οποίο η επιτροπή γνωμοδότησε να κατακυρωθεί οριστικά στην συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρία το Τμήμα 3 (Μηχανήματα Έργου) και να απορριφθεί η προσφορά της για τα λοιπά Τμήματα, λόγω μη τεκμηριώσεως του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, για τη «τεχνική - επαγγελματική ικανότητα», ως εξής ορισθέν στη διακήρυξη: «Κατά τη διάρκεια της τριετίας 2014-2015-2016 να έχουν εκτελέσει μία ή περισσότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ανάλογες ποσοτικά και ποιοτικά

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

με το ετήσιο αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, αθροιστικά στο σύνολο της τριετίας, για κάθε Ομάδα Τμήματος του προϋπολογισμού που ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά. Δηλαδή οι ανωτέρω συμβάσεις να ανέρχονται αθροιστικά σε ποσό ίσο ή ανώτερο με το συνολικό ενδεικτικό ετήσιο προϋπολογισμό της μελέτης για κάθε Ομάδα Τμήματος για το οποίο υποβάλλεται προσφορά συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.». Σύμφωνα δε με τον πίνακα που περιέχεται στη σελίδα 25 της υπόψη διακήρυξης το απαιτούμενο «Ελάχιστο Συνολικό Ύψος Ανάλογων Ποιοτικά Συμβάσεων στην Τριετία με Φ.Π.Α.» είναι ανά Τμήμα και Ομάδα οχημάτων ως εξής: Τμήμα 1 (Απορριματοφόρα): 368.280,00€, Τμήμα 2 (Φορτηγά, Ημιφορτηγά, λοιπά ειδικά οχήματα) 207.080,00€, Τμήμα 3 (Μηχανήματα Έργου) 148.800,00€ και Τμήμα 4/ Ομάδα 4 - Λεωφορεία 372.000,00€, Τμήμα 4/ Ομάδα 5 – Επιβατικά 5.828,00€ και Τμήμα 4/ Ομάδα 6 - Δίκυκλα 1.109,80€. Ειδικότερα με το εν λόγω πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής κρίθηκε, ότι από τα τιμολόγια που υποβλήθηκαν από την προσφεύγουσα εταιρία, στα οποία εμφανίζονται πληρωμές από τις συμβάσεις που επικαλέστηκε για την τεκμηρίωση του προαναφερθέντος κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, αποδεικνύεται ότι υπερπληροί την απαίτηση της διακήρυξης ως προς την εκτέλεση κατά την τελευταία τριετία ανάλογων συμβάσεων με αντικείμενο συντήρηση και επισκευή οχημάτων του Τμήματος 3 (Μηχανήματα έργου) κατά 22.302,11€ (ζητείτο ποσό 148.800,00€ και τεκμηριώθηκαν παραδόσεις ύψους 171.102,11€), οχημάτων του Τμήματος 4/ Ομάδα 5 (Επιβατικά) κατά 6.621,13 ευρώ (ζητείτο ποσό 5.828,00€ και τεκμηριώθηκαν παραδόσεις ύψους 12.449,13€) και οχημάτων του Τμήματος 4/ Ομάδα 6 (Δίκυκλα) κατά 8.645,49€ (ζητείτο ποσό 1.109,80 και τεκμηριώθηκαν παραδόσεις ύψους 9.755,29€), αλλά υστερεί ως προς την εκτέλεση κατά την τελευταία τριετία ανάλογων συμβάσεων με αντικείμενο συντήρηση και επισκευή οχημάτων του Τμήματος 2 (Φορτηγά, ημιφορτηγά και λοιπά ειδικά οχήματα) κατά 52.713,27€ (ζητείτο ποσό 207.080,00€ και τεκμηριώθηκαν παραδόσεις ύψους 154.366,73€) και του Τμήματος 4/Ομάδα 4 κατά 91.996,72€ (ζητείτο ποσό 372.000,00€ και τεκμηριώθηκαν παραδόσεις ύψους 280.003,28€). Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από τη διακήρυξη του διαγωνισμού και ιδίως

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

από το γεγονός ότι: α) Οι ζητούμενες υπηρεσίες είναι οι ίδιες ως προς όλα τα Τμήματα και Ομάδες Τμημάτων (συντήρηση και επισκευή οχημάτων με προμήθεια ανταλλακτικών) και έχουν όλες το αυτό CPV (5011000-9), β) κατά τη διατύπωση της διακήρυξης (όρος 2.2.6) οι εκτελεσθείσες συμβάσεις της τελευταίας τριετίας πρέπει να είναι ποιοτικά «ανάλογες» και όχι υποχρεωτικά ακριβώς ίδιες με τις προκηρυχθείσες, συνάγεται ότι για την τεκμηρίωση του κριτηρίου επιλογής της εκτέλεσης ανάλογων ποιοτικά και ποσοτικά συμβάσεων κατά την τελευταία τριετία λαμβάνεται υπόψη το σύνολο της αξίας των ανάλογων συμβάσεων, το οποίο συγκρίνεται με το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού εκάστης Ομάδας, για την οποία δίδεται προσφορά. Έτσι, κατά την έννοια της διακήρυξης, η αξία συμβάσεων συντήρησης και επισκευής απορριμματοφόρων, φορτηγών, ημιφορτηγών και λοιπών ειδικών οχημάτων, μηχανημάτων έργου, λεωφορείων, επιβατικών και δικύκλων αθροίζεται και το άθροισμα συγκρίνεται με το άθροισμα του ενδεικτικού ετήσιου προϋπολογισμού της διακήρυξης για όλα τα Τμήματα, για τα οποία υποβάλλεται προσφορά. Η αντίθετη εκδοχή, κατά την οποία για την τεκμηρίωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής συγκρίνεται αυτοτελώς η αξία των παλαιότερων συμβάσεων (τριετίας) με την αξία εκάστου Τμήματος και εκάστης Ομάδας, για την οποία δίνεται προσφορά (δηλαδή π.χ. συμβάσεις συντήρησης και επισκευής λεωφορείων προς συμβάσεις συντήρησης και επισκευής λεωφορείων, συμβάσεις συντήρησης και επισκευής δικύκλων προς συμβάσεις συντήρησης και επισκευής δικύκλων κλπ), χωρίς τη δυνατότητα το πλεονάζον ποσό των παλαιότερων συμβάσεων σε ορισμένο Τμήμα ή Ομάδα να μπορεί να χρησιμοποιηθεί για την κάλυψη ελλείποντος ποσού άλλου Τμήματος ή άλλης Ομάδας, δεν ευσταθεί και τούτο διότι, κατά τη προσφεύγουσα, θα οδηγούσε στο άτοπο, ένας οικονομικός φορέας που η εμπειρία του λ.χ. πλεονάζει κατά 1.000.000,00€ σε μία ομάδα και υστερεί κατά 1,00€ σε άλλη να αποκλείεται από τον διαγωνισμό, ενώ να γίνεται δεκτός άλλος οικονομικός φορέας που η εμπειρία του δεν πλεονάζει σε κανένα Τμήμα και είναι συνολικά πολύ μικρότερη εκείνου που αποκλείεται. Ενόψει των ανωτέρω, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η απόρριψη της προσφοράς της στα ανωτέρω τμήματα δεν είναι σύμφωνη με



## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

τους όρους της ως άνω διακήρυξης. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα παραθέτει ότι: 1. Η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της (συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας) στο πλαίσιο της 19094/16.03.2015 συμβάσεως με τον Δήμο Θεσσαλονίκης, την οποία επικαλέστηκε η συμμετέχουσα προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις συνολικής αξίας 10.481,21€, με το σκεπτικό ότι στα σχετικά τιμολόγια «*ii. δεν αναγράφεται ο αριθμός κυκλοφορίας του οχήματος, έτσι ώστε να συμπεριληφθεί στις κατηγορίες όπου συμμετέχει ο οικονομικός φορέας, iii. δεν διακρίνεται ο αριθμός κυκλοφορίας του οχήματος, έτσι ώστε να συμπεριληφθεί στις κατηγορίες όπου συμμετέχει ο οικονομικός φορέας*». Το σκεπτικό αυτό δεν ευσταθεί, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, διότι στα τιμολόγια των ανωτέρω παραδόσεων αναγράφεται ο κωδικός αριθμός «ΔΘ» του οχήματος, για το οποίο κάθε φορά πρόκειται και κάθε κωδικός αριθμός «ΔΘ» αντιστοιχείται με συγκεκριμένο όχημα στη σύμβαση, που προσκομίστηκε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, με αποτέλεσμα να είναι σαφές, ότι τα τιμολόγια αντιστοιχούν σε οχήματα που εμπίπτουν στη σύμβαση. Επισυνάπτει δε το σχετικό αρχείο στη παρούσα προσφυγή. 2. Η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 37281/20.10.2015 συμβάσεως με τον Δήμο Καλαμαριάς, την οποία επικαλέστηκε προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις αξίας 10.726,64€, με το σκεπτικό ότι: «*i. αφορούν διαφορετικό ΑΦΜ από αυτό της σύμβασης για τα έτη 2015-2016, ii. αφορούν διαφορετικές πινακίδες κυκλοφορίας οχημάτων από αυτές της σύμβασης για τα έτη 2015-2016*» καθώς ομοίως και 1.969,97€, με το σκεπτικό ότι «*αφορούν διαφορετικό Α.Φ.Μ. από αυτό της σύμβασης*». Το σκεπτικό αυτό, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, δεν ευσταθεί διότι η αναντιστοιχία του ΑΦΜ και του αριθμού κυκλοφορίας που αναφέρεται στα τιμολόγια οφείλεται σε πρόδηλη γραφική παραδρομή (Α.Φ.Μ: αντί του ορθού ... εγράφη το εσφαλμένο ..., δηλαδή υπάρχει διαφορά κατά ένα ψηφίο, και Αριθμός Κυκλοφορίας: αντί του ορθού..., εγράφη το εσφαλμένο..., δηλαδή υπάρχει διαφορά κατά ένα ψηφίο). Η ένταξη δε των συγκεκριμένων τιμολογίων στη

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

συγκεκριμένη σύμβαση προκύπτει και από τα συνημμένα στην παρούσα προσφυγή εντάλματα πληρωμής της συγκεκριμένης σύμβασης. 3. Η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 4037/29.01.2016 συμβάσεως με τον Δήμο Σερρών, την οποία επικαλέστηκε προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις συνολικής αξίας 3.560,04€, με το σκεπτικό ότι αφορούν απορριμματοφόρα οχήματα. Το σκεπτικό αυτό, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα επίσης δεν ευσταθεί, διότι ενόψει της προφανούς ομοιότητας ανάμεσα στη συντήρηση και επισκευή απορριμματοφόρων οχημάτων και λοιπών μηχανοκίνητων οχημάτων, που τεκμαίρεται και από τη χρήση ενός και του αυτού κωδικού CPV, η εμπειρία της στη συντήρηση και επισκευή απορριμματοφόρων οχημάτων θα έπρεπε να προσμετρηθεί στη συνολική εμπειρία για την τεκμηρίωση του επίμαχου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής. 4. Η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 14884/19.04.2016 συμβάσεως με τον Δήμο Νεάπολης, την οποία επικαλέστηκε η τελευταία προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις αξίας 158,72 και 499,72€, με το σκεπτικό ότι *«δεν μπορεί να διασταυρωθεί ο αριθμός κυκλοφορίας της πινακίδας του οχήματος από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων»*. Το σκεπτικό αυτό εντούτοις δεν ευσταθεί, διότι όπως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, δεν προσάπτει καμία συγκεκριμένη πλημμέλεια στη συγκεκριμένη παράδοση. 5. Η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 12518/15.05.2015 συμβάσεως με τον Δήμο Παγγαίου, την οποία επικαλέστηκε *mutatis mutandis* με τα προαναφερόμενα προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις αξίας 57.552,20€, με το σκεπτικό ότι τα υποβληθέντα τιμολόγια *«αφορούν διαφορετικό Α.Φ.Μ. από αυτό της σύμβασης»*, (Α.Φ.Μ: αντί του ορθού ... εγράφη το εσφαλμένο ..., δηλαδή υπάρχει διαφορά κατά ένα ψηφίο). Το σκεπτικό αυτό ομοίως δεν ευσταθεί, κατά τη προσφεύγουσα, διότι η διαφορά του Α.Φ.Μ. που παρατηρείται στα οικεία τιμολόγια οφείλεται σε γραφική

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

παραδρομή. Η ένταξη δε των συγκεκριμένων τιμολογίων στη συγκεκριμένη σύμβαση προκύπτει και από τα συνημμένα στην παρούσα προσφυγή εντάλματα πληρωμής της συγκεκριμένης σύμβασης. 6. Η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 11373/17.05.2014 συμβάσεως με τον Δήμο Θεσσαλονίκης, την οποία η τελευταία επικαλέστηκε προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις αξίας 17.886,20€, με το σκεπτικό ότι αφορούν απορριμματοφόρα οχήματα. Το σκεπτικό αυτό ωστόσο δεν ευσταθεί, κατά τη προσφεύγουσα, διότι ενόψει της προφανούς ομοιότητας ανάμεσα στη συντήρηση και επισκευή απορριμματοφόρων οχημάτων και λοιπών μηχανοκίνητων οχημάτων, που τεκμαίρεται και από τη χρήση ενός και του αυτού κωδικού CPV, η εμπειρία της στη συντήρηση και επισκευή απορριμματοφόρων οχημάτων θα έπρεπε να προσμετρηθεί στη συνολική εμπειρία της για την τεκμηρίωση του επίμαχου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής. 7. Τέλος, η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων στο πλαίσιο της 44547/11.08.2014 συμβάσεως της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας με τον Δήμο Σερρών, την οποία επικαλέστηκε προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις αξίας 4.920,00€, με το σκεπτικό ότι από τα σχετικά τιμολόγια ένα αφορά απορριμματοφόρο και σε άλλα αναφέρεται «*όχημα που ο αριθμός κυκλοφορίας του δεν μπορεί τόσο να διασταυρωθεί από τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά καθώς και από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων*». Το σκεπτικό αυτό ομοίως με τα ως άνω διατυπωθέντα δεν ευσταθεί, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, διότι κατά το πρώτο σκέλος του, ενόψει της προφανούς ομοιότητας ανάμεσα στη συντήρηση και επισκευή απορριμματοφόρων οχημάτων και λοιπών μηχανοκίνητων οχημάτων, που τεκμαίρεται και από τη χρήση ενός και του αυτού κωδικού CPV, η εμπειρία της συμμετέχουσας εταιρείας στη συντήρηση και επισκευή απορριμματοφόρων οχημάτων θα έπρεπε να προσμετρηθεί στη συνολική εμπειρία της για την τεκμηρίωση του επίμαχου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, ενώ κατά το δεύτερο σκέλος δεν προσάπτει καμία συγκεκριμένη πλημμέλεια στη συγκεκριμένη

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

παράδοση. Κατόπιν όλων των ανωτέρω, στην αξία των συμβάσεων που έχει εκτελέσει η προσφεύγουσα κατά την τριετία 2014, 2015 και 2016 και είναι ανάλογες κατά περιεχόμενο προς τις υπό ανάθεση, πρέπει να προστεθούν επιπλέον: α) Για τους λόγους που ως άνω αναφέρονται, τα ποσά  $10.481,21 + 10.726,64 + 1.969,97 + 3.560,04 + 158,72 + 499,72 + 57.552,20 + 17.886,20 + 4.920,00 = 107.754,70$  και β) για τους λόγους που αναφέρονται σχετικά με τις ορισθείσες απαιτήσεις της επίμαχης διακήρυξης, τα ποσά, με τα οποία αναγνωρίστηκε ότι η προσφεύγουσα εταιρία υπερπληροί την απαίτηση της διακήρυξης ως προς την αξία εκτελεσθεισών κατά την τελευταία τριετία ανάλογων συμβάσεων, ήτοι  $22.302,11 + 6.621,13 + 8.645,49 = 37.568,73\text{€}$ , δηλαδή συνολικά  $107.754,70 + 37.568,73 = 145.323,40\text{€}$ . Μετά τις προσθήκες αυτές αναδεικνύεται, κατά τη προσφεύγουσα, το παραδεκτό της προσφοράς της, διότι το προσθετέο ανωτέρω ποσό υπερβαίνει το (φερόμενο) έλλειμμα που διαπιστώνεται δια της προσβαλλομένης και ανέρχεται σε  $52.713,27 + 91.996,72 = 144.709,99\text{€}$  και συνεπώς η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της, πρέπει να ακυρωθεί, ώστε να αναδειχθεί ανάδοχος και ως προς τα Τμήματα 2 και 4 της υπόψη σύμβασης.

7. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας του ενωσιακού δικαίου και της εσωτερικής νομοθεσίας, στο βαθμό που διά της προσβαλλομένης εσφαλμένως απερρίφθη η προσφορά της για τα Τμήματα 2 και 4 της προκείμενης σύμβασης (συμφωνίας-πλαίσιο).

8. Επειδή, με το με αριθμ. πρωτ. 57583/31.12.2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής και αιτείται εν προκειμένω την απόρριψη της. Υποστηρίζει σχετικά η αναθέτουσα αρχή, ότι α) σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της υπ' αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξης: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: Κατά τη διάρκεια της τριετίας 2014-2015-2016, να έχουν εκτελέσει μία ή περισσότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ανάλογες ποσοτικά και ποιοτικά με το ετήσιο αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, αθροιστικά στο σύνολο της τριετίας, για κάθε Ομάδα Τμήματος του προϋπολογισμού που ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά. Δηλαδή, οι ανωτέρω συμβάσεις να ανέρχονται αθροιστικά σε ποσό ίσο ή ανώτερο με το συνολικό ενδεικτικό ετήσιο προϋπολογισμό της μελέτης για κάθε Ομάδα Τμήματος για το οποίο υποβάλλεται προσφορά συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ». Επομένως, κατά την αναθέτουσα αρχή καθίσταται σαφές ότι τα απορριμματοφόρα δεν μπορούν να προσμετρηθούν. β) Όσον αφορά τα λανθασμένα στοιχεία που έχουν ο αριθμός κυκλοφορίας της πινακίδας, το ΑΦΜ καθώς και τα ελλιπή αναγραφόμενα στοιχεία των τιμολογίων, τα οποία έπρεπε να ληφθούν υπ' όψη για την αναλογικότητα της συγκεκριμένης σύμβασης, όπως και για τα λοιπά στοιχεία της προσφυγής, η υπηρεσία εμμένει στις απόψεις που εκφράστηκαν σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 52149/29-11-2018 πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής.

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «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».

10. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 με τίτλο: «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ορίζονται τα εξής: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) 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, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, 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 υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 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

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

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 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 και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης 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. 7. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.»

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οφισγενείς μεταβολές»: «1. Το δικαίωμα

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έκκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οσιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72.» Σύμφωνα δε με το άρθρο 105 του Ν. 4412/2016 με τίτλο Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης: «1. Στην απόφαση κατακύρωσης αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύμβασης της σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και επόμενα. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή παροχής γενικών υπηρεσιών, το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, με αιτιολογημένη εισήγησή του, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό, που θα καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Το ποσοστό αυτό δεν μπορεί να υπερβαίνει το 30% για διαγωνισμούς προϋπολογισθείσας αξίας μέχρι 100.000 ευρώ περιλαμβανομένου Φ.Π.Α. και το 15% για διαγωνισμούς προϋπολογισθείσας αξίας από 100.001 ευρώ και άνω



## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

περιλαμβανομένου Φ.Π.Α. στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας ή το 50% στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας. Για κατακύρωση μέρους της ποσότητας κάτω του καθοριζόμενου από τα έγγραφα της σύμβασης ποσοστού, απαιτείται προηγούμενη αποδοχή από τον προμηθευτή. 2. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί αμέσως την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε κάθε προσφέροντα εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο με κάθε πρόσφορο τρόπο, όπως με τηλεομοιοτυπία, ηλεκτρονικό ταχυδρομείο κ.λπ., επί αποδείξει. 3. Η απόφαση κατακύρωσης δεν παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, εφόσον η αναθέτουσα αρχή δεν την κοινοποίησε σε όλους τους προσφέροντες. Τα έννομα αποτελέσματα της απόφασης κατακύρωσης και ιδίως η σύναψη της σύμβασης επέρχονται εφόσον και όταν συντρέξουν σωρευτικά τα εξής:

- α) άπρακτη πάροδος των προθεσμιών άσκησης των προβλεπόμενων στις κείμενες διατάξεις βοηθημάτων και μέσων στο στάδιο της προδικαστικής και δικαστικής προστασίας και από τις αποφάσεις αναστολών επί αυτών,
- β) ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, εφόσον απαιτείται και
- γ) κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, εφόσον ο τελευταίος υποβάλει επικαιροποιημένα τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής και ενδίκων μέσων κατά της απόφασης κατακύρωσης, έπειτα από σχετική πρόσκληση.

4. Μετά την επέλευση των εννόμων αποτελεσμάτων της απόφασης κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο να προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του προθεσμία που δε μπορεί να υπερβαίνει τις είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδικής πρόσκλησης.

5. Η υπογραφή του συμφωνητικού έχει αποδεικτικό χαρακτήρα. Εάν ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει το συμφωνητικό, μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στην ειδική πρόκληση, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

οικονομική άποψη προσφορά. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 1 του άρθρου 106.»

12. Επειδή, στο πεδίο 2.2.6 της υπόψη διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ορίζεται: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: 1. Κατά τη διάρκεια της τριετίας 2014-2015-2016, να έχουν εκτελέσει μία ή περισσότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ανάλογες ποσοτικά και ποιοτικά με το ετήσιο αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, αθροιστικά στο σύνολο της τριετίας, για κάθε Ομάδα Τμήματος του προϋπολογισμού που ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά. Δηλαδή, οι ανωτέρω συμβάσεις να ανέρχονται αθροιστικά σε ποσό ίσο ή ανώτερο με το συνολικό ενδεικτικό ετήσιο προϋπολογισμό της μελέτης για κάθε Ομάδα Τμήματος για το οποίο υποβάλλεται προσφορά συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π. Α., όπως αναφέρονται στον κάτωθι πίνακα: ΤΜΗΜΑ 1 ΟΜΑΔΑ 1: ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΑ –Ελάχιστο Συνολικό Ύψος Ανάλογων Ποιοτικά Συμβάσεων στην τριετία με Φ.Π.Α. 368.280,00€. ΤΜΗΜΑ 2 ΟΜΑΔΑ 2: ΦΟΡΤΗΓΑ - ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ - ΛΟΙΠΑ ΕΙΔΙΚΑ ΟΧΗΜΑΤΑ –Ελάχιστο Συνολικό Ύψος Ανάλογων Ποιοτικά Συμβάσεων στην τριετία με Φ.Π.Α. 207.080,00€. ΤΜΗΜΑ 3 ΟΜΑΔΑ 3: ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΕΡΓΟΥ –Ελάχιστο Συνολικό Ύψος Ανάλογων Ποιοτικά Συμβάσεων στην τριετία με Φ.Π.Α. 148.800,00€. ΤΜΗΜΑ 4 ΟΜΑΔΑ 4: ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ 372.000,00€, ΟΜΑΔΑ 5: ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ 5.828,00€, ΟΜΑΔΑ 6: ΔΙΚΥΚΛΑ 1.109,80€. Θα υποβληθούν στο αντίστοιχο πεδίο του Ε.Ε.Ε.Σ. κατάλογος των κυριότερων συμβάσεων που εκτελέσθηκαν την ανωτέρω τριετία με αναφορά του αντιστοίχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. 2. Να διαθέτουν ικανούς ανθρώπινους πόρους και τεχνική ικανότητα του προσωπικού το οποίο θα επιφορτισθεί την τεχνική υποστήριξη που σχετίζεται με το αντικείμενο της σύμβασης, να διαθέτουν, δηλαδή, τουλάχιστον τρεις εξειδικευμένους τεχνίτες καθώς και έναν υπεύθυνο ελέγχου ποιότητας τεχνικής

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

υποστήριξης. Θα υποβληθούν στο αντίστοιχο πεδίο του Ε.Ε.Ε.Σ. τα ονοματεπώνυμα του τεχνικού προσωπικού του συνεργείου (ιδιόκτητο ή συνεργαζόμενο) που θα χρησιμοποιήσει ο οικονομικός φορέας για την εκτέλεση των εργασιών, καθώς και του υπευθύνου ελέγχου ποιότητας τεχνικής υποστήριξης. 3. Να διαθέτουν το ελάχιστο ως άνω ικανό τεχνικό προσωπικό, με κατάλληλους τίτλους σπουδών και επαγγελματικά προσόντα ήτοι με ειδικότητες όπως μηχανολόγοι ή ηλεκτρολόγοι μηχανικοί, μηχανοτεχνίτες, ηλεκτρολόγοι, εφαρμοστές ή ηλεκτροτεχνίτες, ηλεκτρονικοί και λοιπές συναφείς ειδικότητες. Θα υποβληθούν στο αντίστοιχο πεδίο του ΕΕΕΣ οι τίτλοι σπουδών και επαγγελματικών προσόντων του τεχνικού προσωπικού του συνεργείου (ιδιόκτητο ή συνεργαζόμενο) που θα χρησιμοποιήσει ο οικονομικός φορέας για την εκτέλεση των εργασιών. 4. Να διαθέτουν εντός νομού Αττικής συνεργείο με κατάλληλο τεχνικό εξοπλισμό του συνεργείου, άδεια λειτουργίας από αρμόδιο φορέα σε ισχύ κατάλληλη για το σύνολο των επισκευών και συντηρήσεων που απαιτούνται ανά Ομάδα και Τμήμα του προϋπολογισμού για την οποία υποβάλλουν προσφορά, καθώς και κινητό συνεργείο για την εξυπηρέτηση των οχημάτων του Δήμου εντός ή εκτός των εγκαταστάσεών του, όπου και όποτε ενδεχομένως απαιτηθεί, για αποκατάσταση των βλαβών. Το συνεργείο θα μπορεί να εξυπηρετήσει τις ανάγκες του Δήμου καθ' όλο το 24ωρο και οποιαδήποτε ημέρα της εβδομάδας. Θα υποβληθούν στο αντίστοιχο πεδίο του Ε.Ε.Ε.Σ. περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού του κεντρικού συνεργείου και των κινητών συνεργείων, καθώς και η διεύθυνση του εγκατεστημένου αδειοδοτημένου συνεργείου (ιδιόκτητου ή συνεργαζόμενου). Επισημαίνεται ότι ως προς τα συνεργεία του αναδόχου (ιδιόκτητα ή συνεργαζόμενα) τίθεται γεωγραφικός περιορισμός ο οποίος ορίζεται εντός του νομού Αττικής. Ο γεωγραφικός περιορισμός κρίνεται αναγκαίος για την μείωση των νεκρών χρόνων (σταλίες οχημάτων - μηχανημάτων έργου) καθώς και το περιορισμό των δαπανών (εργατοώρες, καύσιμα, φθορές κ.λπ.). Ο γεωγραφικός αυτός περιορισμός δεν αναφέρεται στην έδρα εκάστου υποψήφιου οικονομικού φορέα, αλλά μόνο στις εγκαταστάσεις - συνεργεία όπου θα παρέχονται οι υπηρεσίες της παρούσας Συμφωνίας - Πλαίσιο. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις θα πρέπει να καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.» Στο κεφάλαιο 2.2.9.2 με τίτλο Αποδεικτικά μέσα «[...]B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: 1. Αποδεικτικά μέσα ότι κατά τη διάρκεια της τριετίας 2014-2015-2016 (τελευταία τριετία προ της δημοσίευσης της διακήρυξης), έχουν εκτελέσει μία ή περισσότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ανάλογες, αθροιστικά, ποσοτικά και ποιοτικά με το ετήσιο αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, για κάθε Ομάδα και Τμήμα του προϋπολογισμού που ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά. Οι εργασίες αποδεικνύονται εάν μεν ο αποδέκτης είναι αναθέτουσα αρχή, με πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή, εάν δε ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, με βεβαίωση του αποδέκτη ή εφόσον τούτο δεν είναι δυνατόν, με απλή δήλωση του οικονομικού φορέα που θα συνοδεύεται από θεωρημένο αντίγραφο του τιμολογίου παροχής υπηρεσιών, δικαιολογητικά που υποβάλλονται ομοίως κατά την κατακύρωση (πριν την ανάθεση της σύμβασης). Εάν ο οικονομικός φορέας λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα, κατά χρονικό διάστημα μικρότερο του ως άνω καθοριζόμενου χρονικού ορίου, υποβάλλει, τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό και από τα οποία θα πρέπει να αποδεικνύεται ότι καλύπτεται η απαίτηση της στήλης (6) του ΠΙΝΑΚΑ της παραγράφου 2.2.6 της παρούσας διακήρυξης. Σε περίπτωση που ο υποψήφιος ανάδοχος αποτελεί Ένωση επιτρέπεται η μερική κάλυψη της απαίτησης από κάθε μέλος της Ένωσης, αρκεί όμως συνολικά αυτή να καλύπτεται από την Ένωση. Στο Ε. Ε. Ε. Σ. ο οικονομικός φορέας θα υποβάλει κατάλογο των ανωτέρω κυριότερων συμβάσεων που εκτελέσθηκαν την τριετία 2014-2015-2016, με αναφορά του αντιστοίχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη». Τέλος στο κεφάλαιο 3.2 της υπόψη διακήρυξης με τίτλο Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, ορίζεται: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον/ους προσφέροντα/ες, ο/οι οποίοι/οι πρόκειται να συμμετέχουν στη

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

συμφωνία-πλαίσιο («προσωρινός/οί ανάδοχο/οι»), και τον/τους καλεί να υποβάλει/ουν εντός προθεσμίας, δεκαπέντε (15) ημερών από την ηλεκτρονική πρόσκληση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν/ους, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (ΦΕΚ 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4-2.2.8 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον/τους προσφέροντα/νες, 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 ηλεκτρονική υπογραφή. Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον/στους προσφέροντα/ντες να τα προσκομίσει/ουν ή να τα συμπληρώσει/ουν εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του/τους. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Ο/οι προσφέρων/οντες («προσωρινός/οί ανάδοχος/οι») κηρύσσεται/ονται έκπτωτος/οι, 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

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

*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 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της συμφωνίας-πλαίσιο είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του/των προσωρινού/ών αναδόχου/ων ως εκπτώτου/ων. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης.»*

13. Επειδή, σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας αλλά και την απολύτως κρατούσα άποψη στην επιστήμη του διοικητικού δικαίου, η διακήρυξη διαγωνισμού συνιστά στο σύνολο της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας αρχής, συνακόλουθα και οι όροι της διακήρυξης έχουν κανονιστικό χαρακτήρα, περιλαμβάνουν δηλαδή γενικούς και αφηρημένους κανόνες, η πιστή τήρηση των οποίων ελέγχεται από τα δικαστήρια ( βλ. για τη φύση των όρων της διακήρυξης ως κανονιστικών και την εξ αυτού του λόγου δέσμευση της Διοίκησης από το περιεχόμενο των διακηρύξεων Πρ. Παυλόπουλου (1997), Η σύμβαση εκτέλεσης δημοσίου έργου, Άρθρα και Γνωμοδοτήσεις σελ. 81 επ., Σπηλιωτόπουλου Επ., Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Τόμος Ι (2017) σελ. 179 επ. Κανόνες που ρυθμίζουν το προσυμβατικό στάδιο, ενδεικτικώς ΣτΕ 2992/1983, 4607/1986, 1127 και 4052/1990, 3306/1991, 1616 και 1619/2008). Εξ αυτής της παραδοχής συνάγεται ότι η διακήρυξη δεσμεύει απολύτως την αναθέτουσα αρχή και τα όργανα που διεξάγουν τον διαγωνισμό, παράλληλα όμως, η δεσμευτική ισχύ των όρων της διακήρυξης εκτείνεται και στους διαγωνιζόμενους.

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

Επιπροσθέτως, η αρχή της προσήλωσης των διαγωνιζομένων στους όρους της διακήρυξης κατοχυρώνεται με ιδιαίτερη αυστηρότητα στο ενωσιακό δίκαιο, όπου γίνεται δεκτό ότι κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του ενωσιακού δικαίου και κυρίως της αρχής της ισότητας μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η οποία αποτελεί και τη βάση των ενωσιακών κανόνων που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις και συνδέεται άμεσα με την αρχή της διαφάνειας, οι οποίες αρχές αμφότερες αποσκοπούν στη διασφάλιση ότι όλοι οι υποψήφιοι έχουν σε όλα τα στάδια της διαδικασίας του διαγωνισμού ίσες ευκαιρίες όταν υποβάλουν τις προσφορές τους (ΔΕΚ C-243/89 “Storebaelt”, Επιτροπή κατά Δανίας, Συλλογή 1993, I σελ. 3353, ΔΕΚ C-87/94, “Wallon Buses”, Επιτροπή κατά Βελγίου, ΔΕΚ C-19/2000, Construction versus County Council of the County of Mayo (2001), Συλλογή I-7725, υπόθεση T-203/96, Embassy Limousine and Services versus Parliament (1998), Συλλογή II-4239, ΔΕΚ C-470/99, Universale Bau versus EBS (2002), Συλλογή I-11617, ΔΕΚ C-16/98 Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλογή I-8315, σκ. 103-109 όπου το Δικαστήριο έκρινε ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων εφαρμόζεται σε όλες τις φάσεις της διαγωνιστικής διαδικασίας και όχι μόνο κατά το χρονικό σημείο υποβολής των προσφορών). Εξάλλου, σύμφωνα με τη νομολογία των ελληνικών Δικαστηρίων, η διαδικασία των διαγωνισμών είναι αυστηρώς τυπική (αρχή της τυπικότητας), υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε παράβαση των σχετικών όρων της διακήρυξης έχει σαν επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/ αρχές.

14. Επειδή, από τις προεκτεθείσες στις προηγούμενες σκέψεις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και όρους της διακήρυξης προκύπτει εν προκειμένω ότι αναφορικά με την ορισθείσα τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο ήτοι της προκηρυχθείσας συμφωνίας-πλαίσιο του Δήμου ... με την υπ’ αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξη του, οι

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

οικονομικοί φορείς απαιτείται, κατά τη διάρκεια της τριετίας 2014-2015-2016, να έχουν εκτελέσει μία ή περισσότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ανάλογες ποσοτικά και ποιοτικά με το ετήσιο αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, αθροιστικά στο σύνολο της τριετίας, για κάθε Ομάδα Τμήματος του προϋπολογισμού που ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά. Δηλαδή, οι ανωτέρω συμβάσεις θα πρέπει να ανέρχονται αθροιστικά σε ποσό ίσο ή ανώτερο με το συνολικό ενδεικτικό ετήσιο προϋπολογισμό της μελέτης για κάθε Ομάδα Τμήματος για το οποίο υποβάλλεται προσφορά συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Εναργώς από τα ως άνω ορισθέντα προκύπτει και πρέπει να γίνει δεκτό ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς εν προκειμένω θα πρέπει με τα απαιτούμενα προσκομισθέντα δικαιολογητικά να αποδεικνύουν την τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα για κάθε Τμήμα και Ομάδα Τμήματος της οικείας σύμβασης και δη με εκτελεσθείσες συμβάσεις για ποσό που ανέρχεται αθροιστικά σε ποσό ίσο ή ανώτερο με το συνολικό ενδεικτικό ετήσιο προϋπολογισμό της μελέτης για το κάθε Τμήμα και την κάθε Ομάδα Τμήματος για το οποίο υποβάλλεται προσφορά συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Συγκεκριμένα για το ΤΜΗΜΑ 1 ΟΜΑΔΑ 1: ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΑ για ποσό ύψους 368.280,00€, για το ΤΜΗΜΑ 2 ΟΜΑΔΑ 2: ΦΟΡΤΗΓΑ - ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ - ΛΟΙΠΑ ΕΙΔΙΚΑ ΟΧΗΜΑΤΑ για ποσό ύψους 207.080,00€, για το ΤΜΗΜΑ 3 ΟΜΑΔΑ 3: ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΕΡΓΟΥ για ποσό ύψους 148.800,00€ και για το ΤΜΗΜΑ 4 ΟΜΑΔΑ 4: ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ για ποσό ύψους 372.000,00€, ΤΜΗΜΑ 4 ΟΜΑΔΑ 5: ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ για ποσό ύψους 5.828,00€, ΤΜΗΜΑ 4 ΟΜΑΔΑ 6: ΔΙΚΥΚΛΑ για ποσό ύψους 1.109,80€. Συνάγεται δηλαδή εναργώς από το κανονιστικό πλαίσιο της προκείμενης διακήρυξης, η βούληση της αναθέτουσας αρχής, διά της υποδιαίρεσης του αντικείμενου της εν λόγω σύμβασης σε τμήματα και επιπλέον της απαίτησης να αποδεικνύεται η σχετική τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (εμπειρία) των συμμετεχόντων σε κάθε τμήμα ξεχωριστά και αυτοτελώς, επιλέγοντας εντέλει έναν αντισυμβαλλόμενο για κάθε τμήμα ταύτης της σύμβασης, ακόμη και αν είναι ο ίδιος για δύο ή περισσότερα τμήματα. Συναφώς απαιτείται από τους ως άνω όρους της διακήρυξης και της μελέτης –που



## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα αυτής- οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς να αποδεικνύουν την τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα για το Τμήμα 1 με την προσκόμιση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου οχημάτων (απορριματοφόρα), της τριετίας 2014-2015-2016, συνολικού ύψους τουλάχιστον 368.280,00€, για το Τμήμα 2 με την προσκόμιση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου οχημάτων (φορτηγά- ημιφορτηγά-λοιπά ειδικά οχήματα), της τριετίας 2014-2015-2016 αντιστοίχως, συνολικού ύψους τουλάχιστον 207.080,00€ κ.ο.κ., ως καταδεικνύεται εκ των ως άνω αναφερομένων. Αβασίμως κατά συνέπεια υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι κατά την έννοια της διακήρυξης, η αξία συμβάσεων συντήρησης και επισκευής απορριματοφόρων, φορτηγών, ημιφορτηγών και λοιπών ειδικών οχημάτων, μηχανημάτων έργου, λεωφορείων, επιβατικών και δίκυκλων αθροίζεται και κατ' ακολουθίαν το άθροισμα συγκρίνεται με το άθροισμα του ενδεικτικού ετήσιου προϋπολογισμού της διακήρυξης για όλα τα Τμήματα, για τα οποία υποβάλλεται προσφορά. Και τούτο διότι παρόλο που οι ζητούμενες υπηρεσίες είναι οι ίδιες ως προς όλα τα Τμήματα και Ομάδες Τμημάτων της οικείας σύμβασης (συντήρηση και επισκευή οχημάτων με προμήθεια ανταλλακτικών) και έχουν όλες το αυτό CPV (5011000-9), όπως διατείνεται η προσφεύγουσα, οι ως άνω υπηρεσίες ωστόσο ζητούνται για ορισμένου και συγκεκριμένου τύπου οχήματα, εξ'ού και η υποδιαίρεση στα ως άνω τμήματα στην προκείμενη σύμβαση, που εντέλει εξυπηρετεί συγκεκριμένες και ορισθείσες με σαφήνεια ανάγκες της αναθέτουσας αρχής. Στην αντίθετη περίπτωση η αναθέτουσα αρχή ενδεχομένως να είχε επιλέξει το αντικείμενο της συντήρησης και επισκευής οχημάτων με προμήθεια ανταλλακτικών, για όλο το επιβατικό της στόλο ανεξαρτήτως τύπου οχήματος, για τη σύναψη μίας συμφωνία πλαίσιο με περισσότερους προμηθευτές με το ίδιο και ενιαίο αντικείμενο. Η δε διατύπωση της διακήρυξης (όρος 2.2.6) ότι οι εκτελεσθείσες συμβάσεις της τελευταίας τριετίας πρέπει να είναι ποιοτικά «ανάλογες» και όχι υποχρεωτικά ακριβώς ίδιες με τις προκηρυχθείσες, δεν επιρρωννύει τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι για την τεκμηρίωση του κριτηρίου επιλογής της εκτέλεσης ανάλογων ποιοτικά και ποσοτικά συμβάσεων κατά την τελευταία

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

τριετία λαμβάνεται υπόψη το σύνολο της αξίας των ανάλογων συμβάσεων, το οποίο συγκρίνεται με το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού εκάστης Ομάδας, για την οποία δίδεται προσφορά, καταλήγοντας ούτως (η προσφεύγουσα) στο άθροισμα των συμβατικών ποσών όλων των προσκομισθεισών από αυτή εκτελεσθεισών συμβάσεων, αλλά αντιθέτως επιρωννύει την με σαφήνεια ορισθείσα απαίτηση από την αναθέτουσα αρχή για προσκόμιση από τους εν δυνάμει αναδόχους, συμβάσεων αντίστοιχων ή ανάλογων με το αντικείμενο ειδικώς του κάθε Τμήματος της υπόψη σύμβασης, για το οποίο άλλωστε υποβάλλουν και τη προσφορά τους. Βασίμως κατά συνέπεια ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στο ως άνω έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ. 8) ότι δεν μπορεί να λάβει υπόψη της, να κάνει αποδεκτές τις συμβάσεις που προσκόμισε η προσφεύγουσα και να συναθροίσει κατ' ακολουθίαν τα σχετικά συμβατικά ποσά που αφορούν στο Τμήμα 1- Απορριμματοφόρα, προκειμένου ούτως να συμπληρωθεί το ποσό που απαιτείται για το Τμήμα 2 ή Τμήμα 4 της οικείας σύμβασης, στα οποία έχει υποβάλλει προσφορά η προσφεύγουσα και για τα οποία εν προκειμένω προσφεύγει.

15. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και ως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, αλυσιτελώς και αβασίμως προβάλλονται από τη προσφεύγουσα οι ισχυρισμοί ότι (ως άνω 3, βλ. σκ. 6) η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 4037/29.01.2016 σύμβασης με τον Δήμο Σερρών, την οποία επικαλέστηκε προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έπρεπε να προσμετρήσει παραδόσεις συνολικής αξίας 3.560,04€, που αφορούν σε απορριμματοφόρα οχήματα καθώς και ότι (ως άνω 6, βλ. σκ. 6) η αναθέτουσα αρχή ομοίως και αντιστοίχως εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 11373/17.05.2014 σύμβασης με τον Δήμο Θεσσαλονίκης, την οποία η τελευταία επικαλέστηκε προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, όφειλε να προσμετρήσει παραδόσεις αξίας 17.886,20€, που επίσης αφορούν σε απορριμματοφόρα οχήματα. Το σκεπτικό εν προκειμένω της προσφεύγουσας

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

ωστόσο δεν ευσταθεί, λαμβάνοντας υπόψη τα αναφερόμενα στη προηγούμενη σκέψη, διότι ερείδεται περαιτέρω επί της εσφαλμένης αφετηρίας και ερμηνείας της επικαλούμενης από τη προσφεύγουσα ομοιότητας ανάμεσα στη συντήρηση και επισκευή απορριμματοφόρων οχημάτων και λοιπών μηχανοκίνητων οχημάτων και όχι στα ορισθέντα και απαιτούμενα από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης τα οποία και ορθώς εφαρμόσθηκαν από την αναθέτουσα αρχή στο πλαίσιο τήρησης (και) της αρχής της τυπικότητας (βλ. σκ. 13).

16. Επειδή, εντούτοις ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας (ως άνω 5, βλ. σκ. 6) ότι η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 12518/15.05.2015 συμβάσεως με τον Δήμο Παγγαίου, την οποία επικαλέστηκε προς τεκμηρίωση της εμπειρίας της, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις αξίας 57.552,20€, με το σκεπτικό ότι τα υποβληθέντα τιμολόγια «αφορούν διαφορετικό Α.Φ.Μ. από αυτό της σύμβασης», (Α.Φ.Μ: αντί του ορθού ... εγράφη το εσφαλμένο..., δηλαδή υπάρχει διαφορά κατά ένα ψηφίο) είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός. Και τούτο διότι βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι πρόκειται για επουσιώδη πλημμέλεια αφού η διαφορά εν προκειμένω του Α.Φ.Μ. που παρατηρείται στα οικεία τιμολόγια οφείλεται σε γραφική παραδρομή, η δε ένταξη των συγκεκριμένων τιμολογίων στη συγκεκριμένη σύμβαση προκύπτει και από τα συνημμένα στην παρούσα εντάλματα πληρωμής της συγκεκριμένης σύμβασης. Κατά συνέπεια το ως άνω ποσό των προσκομισθεισών από την προσφεύγουσα συμβάσεων ύψους 57.552,20€ έπρεπε να συνυπολογισθεί από την αναθέτουσα αρχή και δη για το Τμήμα 2 Ομάδα 2 της υπόψη σύμβασης, προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας εν προκειμένω της προσφεύγουσας, καλύπτοντας ούτως το υπολειπόμενο ποσό των 52.713,27€ που εσφαλμένως έκρινε κατ' ακολουθίαν η αναθέτουσα αρχή ότι υπολείπεται από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρεία και απέρριψε διά της προσβαλλομένης τη προσφορά της για το εν λόγω Τμήμα.

17. Επειδή, οι λοιποί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας (ως άνω 1, 2, 4, 7 βλ. σκ. 6) ότι δηλαδή η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των

## Αριθμός απόφασης: 183 /2019

παραδόσεων της (συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας) στο πλαίσιο της 19094/16.03.2015 συμβάσεως με τον Δήμο Θεσσαλονίκης, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις συνολικής αξίας 10.481,21€, με το σκεπτικό ότι στα σχετικά τιμολόγια «*ii. δεν αναγράφεται ο αριθμός κυκλοφορίας του οχήματος, έτσι ώστε να συμπεριληφθεί στις κατηγορίες όπου συμμετέχει ο οικονομικός φορέας, iii. δεν διακρίνεται ο αριθμός κυκλοφορίας του οχήματος, έτσι ώστε να συμπεριληφθεί στις κατηγορίες όπου συμμετέχει ο οικονομικός φορέας*», ότι (2) η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 37281/20.10.2015 συμβάσεως με τον Δήμο Καλαμαριάς, δεν συνυπολόγισε παραδόσεις αξίας 10.726,64€, με το σκεπτικό ότι: «*i. αφορούν διαφορετικό ΑΦΜ από αυτό της σύμβασης για τα έτη 2015-2016, ii. αφορούν διαφορετικές πινακίδες κυκλοφορίας οχημάτων από αυτές της σύμβασης για τα έτη 2015-2016*» καθώς ομοίως και 1.969,97€, με το σκεπτικό ότι «*αφορούν διαφορετικό Α.Φ.Μ. από αυτό της σύμβασης*», ότι (4) η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρίας στο πλαίσιο της 14884/19.04.2016 συμβάσεως με τον Δήμο Νεάπολης, έκρινε ότι δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη παραδόσεις αξίας 158,72 και 499,72€, με το σκεπτικό ότι «*δεν μπορεί να διασταυρωθεί ο αριθμός κυκλοφορίας της πινακίδας του οχήματος από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων*» και (7) η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το ύψος των παραδόσεων στο πλαίσιο της 44547/11.08.2014 συμβάσεως της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρείας με τον Δήμο Σερρών, δεν προσμέτρησε παραδόσεις αξίας 4.920,00€, με το σκεπτικό ότι από τα σχετικά τιμολόγια ένα αφορά απορριμματοφόρο και σε άλλα αναφέρεται «*όχημα που ο αριθμός κυκλοφορίας του δεν μπορεί τόσο να διασταυρωθεί από τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά καθώς και από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων*», προβάλλονται αλυσιτελώς και αβασίμως, δεδομένων των όσων έγιναν δεκτά στις σκέψεις 14-16, σε κάθε δε περίπτωση ακόμη και ήθελε γίνει δεκτό ότι έπρεπε να προσμετρηθεί εν προκειμένω το άθροισμα των ως άνω διεκδικούμενων ποσών προς κάλυψη της απαίτησης της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του

## **Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

Τμήματος 4 της υπόψη σύμβασης, δεν επαρκεί ωστόσο για την κάλυψη του υπολειπόμενου ποσού των 91.996,80€ του Τμήματος 4 Ομάδας 4 αυτού, το οποίο και ορθώς έκρινε η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω ότι δεν καλύπτεται από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρεία και απέρριψε τη προσφορά της για το ως άνω Τμήμα.

18. Επειδή, κατά τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος που απέρριψε τη προσφορά της προσφεύγουσας για το Τμήμα 2 Ομάδα 2 της οικείας σύμβασης.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 53364/14.12.2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου..., όπως τούτη εκδόθηκε κατ' αποδοχήν του υπ' αριθμ. 52149/29.11.2018 πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Συμβάσεων Γενικών Υπηρεσιών της ως άνω αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού, άνω των ορίων διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. πρωτ. ... (αριθμός συστήματος στο ΕΣΗΔΗΣ ...) Διακήρυξη για την ανάδειξη ενός αντισυμβαλλομένου ανά τμήμα σε συμφωνία - πλαίσιο διάρκειας τριών ετών, με αντικείμενο «Συντήρηση και Επισκευή Οχημάτων», συνολικού προϋπολογισμού 3.449.983,80€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και με κριτήριο επιλογής αντισυμβαλλομένου την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, κατά το σκέλος που απέρριψε τη προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας «...» για το Τμήμα 2: Ομάδα 2:

**Αριθμός απόφασης: 183 /2019**

Φορτηγά - Ημιφορτηγά – Λοιπά Ειδικά Οχήματα της εν λόγω σύμβασης (συμφωνίας-πλαίσιο).

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 29 Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 18 Φεβρουαρίου 2019.

**Η Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Αλέξανδρος Γρυπάρης**