

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 02.01.2020 με την εξής σύνθεση:
Μαρία-Ελένη Σιδέρη Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και
Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.11.2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης
στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική
Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης
Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1464/29.11.2019 του οικονομικού φορέα
***** , με δ.τ. «*****», νομίμως εκπροσωπούμενης.

ΚΑΤΑ της ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ***** και της υπ'αριθ. 968-
46/05.11.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας
αρχής περί εγκρίσεως φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών
προσφορών των διαγωνιζομένων στο πλαίσιο της υπ'αριθ. πρωτ. *****
Διακήρυξης με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών εξωτερικού
εμπειρογνώμονα για το έργο LOCAL CLUSTERS & SOCIAL ENTERPRISES
INCUBATORS IN THE FIELDS OF CULTURE / TOURISM & FOLK
TRADITION "InClust"»

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα
επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που
με αυτήν, κατόπιν έγκρισης του Πρακτικού περί αξιολόγησης των φακέλων

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, απορρίφθηκε η προσφορά της.

2. Επειδή, η Περιφέρεια ***** προκήρυξε με την με ΑΔΑΜ ***** Διακήρυξη διεθνή, ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών εξωτερικού εμπειρογνώμονα για το έργο LOCAL CLUSTERS & SOCIAL ENTERPRISES INCUBATORS IN THE FIELDS OF CULTURE / TOURISM & FOLK TRADITION «InClust», το οποίο εντάσσεται στο έργο INTERREG IPA II CROSS-BORDER COOPERATION PROGRAMME «GREECE-ALBANIA 2014-2020», προϋπολογισθείσας αξίας 72.114,52 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης για αμφότερα τα τμήματα την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 30.07.2019 και καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 30.07.2019, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α*****. Στον Διαγωνισμό υπέβαλαν τις προσφορές τους οι εταιρίες «*****», «*****» και «*****», εκ των οποίων μόνον η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε.

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό *****), ποσού 600,00 €, το οποίο υπολογίζεται με βάσει την προϋπολογισθείσα αξία της δημοπρατούμενης σύμβασης.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 72.114,52 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 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 και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 18.11.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα και η υπόψη Προσφυγή ασκήθηκε στις 28.11.2019, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής με, περαιτέρω, αίτημα και για την λήψη προσωρινών μέτρων, στο γεγονός ότι υπέβαλλε νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της, η οποία κατά την εσφαλμένη κρίση της αναθέτουσα αρχής απορρίφθηκε.

7. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

8. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση Προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι εσφαλμένως απορρίφθηκε η προσφορά της λόγω δήθεν ελλιπώς συμπληρωμένου ΤΕΥΔ καθότι στην προσφορά της συμπεριλήφθηκαν τέσσερα ξεχωριστά ΤΕΥΔ νομίμως συμπληρωμένα και υπογεγραμμένα. Ειδικότερα, στο ΤΕΥΔ της ατομικής επιχείρησής της με δ.τ. «*****» συμπλήρωσε μεταξύ άλλων το ερώτημα 6 του Μέρους IV του Κεφαλαίου Γ στο οποίο συμπεριέλαβε τα μέλη της Ομάδας Έργου της επιχείρησής της. Ανέφερε, δηλαδή, τον κ. ***** ως 2ο Μέλος της Ομάδας Έργου (ιδιοκτήτης της ατομικής επιχείρησης), τον κ. ***** ως Υπεύθυνο Έργου (υπάλληλο της επιχείρησης), τον κ. ***** ως 4ο Μέλος της Ομάδας Έργου (υπάλληλο της ατομικής επιχείρησης) και την κα ***** ως 5ο Μέλος της Ομάδας Έργου (υπάλληλο της ατομικής επιχείρησης). Ακολούθως, προσδιόρισε αναλυτικά τους τίτλους σπουδών, την επαγγελματική εμπειρία και τον ρόλο των ανωτέρω προσώπων. Στο ίδιο ΤΕΥΔ και συγκεκριμένα στο

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

Μέρος ΙΙ, Κεφάλαιο Γ, στο ερώτημα αναφορικά με την στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων, η προσφεύγουσα απάντησε «ΝΑΙ», ότι, δηλαδή, «*****» στηρίζεται στις ικανότητες της ***** ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ και των ***** και ***** για την κάλυψη των κριτηρίων επιλογής που αφορούν την Ομάδα Έργου». Με άλλα λόγια, δηλώθηκε ότι η επιχείρησή της στηρίζεται στις ικανότητες των εν λόγω οικονομικών φορέων για την κάλυψη των κριτηρίων επιλογής αναφορικά με την Ομάδα Έργου. Σημειωτέον, επίσης, ότι στον φάκελο της προσφοράς της έχουν συμπεριληφθεί ξεχωριστά ΤΕΥΔ για την εταιρία «*****ΕΕ», για την κα ***** και κ.*****. Πιο συγκεκριμένα, στο ΤΕΥΔ της εταιρίας «***** ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ» στο Μέρος ΙV, Κεφάλαιο Γ, σημείο 6 αναφέρεται ως Αναπληρώτρια Υπεύθυνη Έργου η κα*****, υπάλληλος της εταιρίας, της οποίας προσδιορίζονται οι τίτλοι σπουδών και η εμπειρία. Στο ΤΕΥΔ της κας ***** στο Μέρος ΙV, Κεφάλαιο Γ, σημείο 6, προσδιορίζονται οι τίτλοι σπουδών και η εμπειρία που διαθέτει. Στο ΤΕΥΔ του κ. ***** στο Μέρος ΙV, Κεφάλαιο Γ, σημείο 6 προσδιορίζονται οι τίτλοι σπουδών και η εμπειρία που διαθέτει. Εξ όλων των ανωτέρω προκύπτει αναμφιβόλως ότι το ΤΕΥΔ της επιχείρησής της δεν είναι ελλιπώς συμπληρωμένο. Η δε αναθέτουσα αρχή που δέχθηκε ότι το ΤΕΥΔ είναι δήθεν ελλιπώς συμπληρωμένο, διότι η ομάδα έργου είναι λιγότερη κατά δύο μέλη από την απαιτούμενη από τη διακήρυξη παρέλειψε να λάβει υπόψη της ότι τα εν λόγω μέλη της Ομάδας Έργου δεν είναι υπάλληλοι ή στελέχη της επιχείρησής της. Πρόκειται για τρίτους οικονομικούς φορείς στους οποίους στηρίζεται η επιχείρησή της, όπως ρητά έχει δηλωθεί στο Μέρος ΙΙ του ΤΕΥΔ. Για τον λόγο αυτό υποβλήθηκαν και ξεχωριστά ΤΕΥΔ των τρίτων οικονομικών φορέων. Δεν υπάρχει, δηλαδή, καμία έλλειψη στο υποβληθέν εκ μέρους της ΤΕΥΔ, δεδομένου ότι τα δύο μέλη της ομάδας έργου που αναφέρονται στην προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής (ένα στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ Κοινωνιολογίας και ένα στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ Marketing/εμπορία διαφήμιση/επικοινωνία) έχουν υποβάλει ξεχωριστό ΤΕΥΔ, όπου αναφέρονται οι τίτλοι σπουδών και η εμπειρία τους. Το γεγονός δε αυτό δεν προκύπτει μόνο από τα ανωτέρω ΤΕΥΔ των τρίτων οικονομικών φορέων που υποβλήθηκαν ξεχωριστά, αλλά και από το ίδιο το ΤΕΥΔ της ατομικής

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

επιχείρησης της προσφεύγουσας, όπου αναφέρεται η στήριξη σε τρίτους οικονομικούς φορείς ως προς την ομάδα έργου. Οι ικανότητες, λοιπόν, των τρίτων λογίζονται υπέρ της επιχείρησης της προσφεύγουσας, δεδομένου ότι έχει δηλωθεί η δάνεια εμπειρία στο ΤΕΥΔ και έχουν υποβληθεί ξεχωριστά ΤΕΥΔ των τρίτων οικονομικών φορέων (ΑΕΠΠ 971/2018). Πέραν των ανωτέρω, τα μέλη της Ομάδας Έργου της προσφεύγουσας προσδιορίζονται στην τεχνική προσφορά της, όπου παρατίθεται πίνακας με τα μέλη και τις ιδιότητές του. Ανεξαρτήτως των ανωτέρω, στο ΤΕΥΔ που διαμόρφωσε η αναθέτουσα αρχή στο Μέρος IV τίθεται το ερώτημα με τίτλο «Γενική Ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» ως εξής: «Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;». Στο εν λόγω ερώτημα η προσφεύγουσα απάντησε «ΝΑΙ», με αποτέλεσμα να μην τίθεται καμία αμφιβολία ως προς την πλήρωση όλων ανεξαιρέτως των κριτηρίων επιλογής μεταξύ των οποίων και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Έτσι, ακόμη και εάν ήθελε γίνει δεκτό ότι το υποβληθέν εκ μέρους της ΤΕΥΔ είναι δήθεν ελλιπές, δεν έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της από τον επίμαχο διαγωνισμό. Και τούτο διότι η υποτιθέμενη έλλειψη συμπλήρωσης δύο μελών στην Ομάδα Έργου θα μπορούσε να διευκρινισθεί και να αποσαφηνισθεί από την αναθέτουσα αρχή (ΑΕΠΠ 1043/2018), καθότι η διευκρίνιση αυτή ουδόλως θα τροποποιούσε την προσφορά της, παρά μόνο θα αποσαφήνιζε την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής. Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι εσφαλμένως απορρίφθηκε η προσφορά της με την αιτιολογία ότι παρανόμως στηρίχθηκε στις ικανότητες του τρίτου οικονομικού φορέα «*****ΣΙΑ Ε.Ε.». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη απόφαση δέχθηκε ότι η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που απαιτείται για την πλήρωση της ομάδας έργου είναι προσωποπαγής και τα απαιτούμενα στοιχεία (πτυχίο ΑΕΙ, γνώση αγγλικών κλπ) δεν μπορούν να μεταφερθούν από ένα νομικό πρόσωπο όπως και ότι εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι η προσφεύγουσα δήθεν όφειλε να υποβάλει ξεχωριστό ΤΕΥΔ για την κα ***** και όχι για το νομικό πρόσωπο της εταιρίας στην οποία η τελευταία εργάζεται. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι στο εκ μέρους της υποβληθέν ΤΕΥΔ δήλωσε

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

ότι για την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και συγκεκριμένα για την στελέχωση της Ομάδας Έργου στηρίζεται σε τρίτους οικονομικούς φορείς μεταξύ των οποίων και στην εταιρία «*****ΣΙΑ ΕΕ». Υπάλληλος της εν λόγω εταιρίας είναι η κα*****. Για τον λόγο αυτό, η προσφεύγουσα υπέβαλε ξεχωριστό ΤΕΥΔ της εταιρίας «***** ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ», όπου αναφέρεται ότι Αναπληρώτρια Υπεύθυνη Έργου είναι η κα*****, ενώ ταυτόχρονα προσδιορίζονται οι τίτλοι σπουδών της και η εμπειρία της. Η στήριξη της προσφεύγουσας σε νομικό πρόσωπο δεν καθιστά απορριπτέα την προσφορά της. Τούτο διότι από τις προπαρατεθείσες διατάξεις προκύπτει ευθέως ότι είναι επιτρεπτή η στήριξη σε τρίτους οικονομικούς φορείς, είτε αυτοί είναι φυσικά είτε είναι νομικά πρόσωπα. Καμία διάταξη του νόμου και κανένας όρος της διακήρυξης δεν απαγορεύει τη στήριξη σε νομικά πρόσωπα. Για τη δε ιδιότητα του “τρίτου” στην περίπτωση νομικών προσώπων, αρκεί η αυτοτελής νομική προσωπικότητα ασχέτως δεσμών ή διαχειριστικής ή νομικής εξάρτησης του τρίτου με τον ανάδοχο (ΑΕΠΠ 630/2018, πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 415/2013 και Αποφάσεις Δ.Ε.Κ. της 14.4.1994, C-389/92, BallastNedamGroep I, Συλλογή 1994, σ. I1289, σκέψεις 15-18 και της 18.12.1997, C-5/97, BallastNedamGroep II, Συλλογή 1997, σ. I-7549, σκέψεις 12, 13). Έτσι, λαμβάνοντας υπόψη ότι έχει δηλωθεί στο ΤΕΥΔ της προσφεύγουσας η στήριξη σε τρίτο οικονομικό φορέα, ο οποίος έχει υποβάλει ξεχωριστό ΤΕΥΔ σε συνδυασμό με το γεγονός ότι η κα ***** είναι υπάλληλος του εν λόγω οικονομικού φορέα, δεν συντρέχει κανένας λόγος απόρριψης της προσφοράς της. Άλλωστε, κατά την προσφεύγουσα, ουδέποτε η ίδια ισχυρίστηκε ούτε και θα ήταν δυνατό να ισχυριστεί ότι το πτυχίο ΑΕΙ και η γνώση αγγλικών διατίθενται από την εταιρία «*****ΣΙΑ ΕΕ», αλλά όπως ευθέως προκύπτει από το υποβληθέν ΤΕΥΔ τα προσόντα αυτά τα διαθέτει η υπάλληλος της εταιρίας κα ***** (βλ. Μέρος IV, Κεφάλαιο Γ, ερώτημα 6 του ΤΕΥΔ της εταιρίας «*****ΣΙΑ ΕΕ»). Εάν παρ’ ελπίδα γινόταν δεκτή η εκδοχή της αναθέτουσας αρχής, τότε κανένα νομικό πρόσωπο δεν θα μπορούσε να λάβει μέρος σε διαγωνισμό που απαιτείται η συγκρότηση ομάδας έργου. Η εκδοχή αυτή, όμως, της αναθέτουσας αρχής είναι προδήλως εσφαλμένη, δεδομένου

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

ότι με τον τρόπο αυτό δεν θα μπορούσαν να λάβουν μέρος στους διαγωνισμούς νομικά πρόσωπα. Τούτο δε θα παραβίαζε την αρχή της ισότητας των διαγωνιζομένων και θα νόθευε τον ανταγωνισμό. Εν κατακλείδι, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η κα ***** δεν συνιστά «τρίτο πρόσωπο» σε σχέση με την εταιρία «*****ΣΙΑ ΕΕ», αλλά πρόσωπο που εξαρτάται εργασιακά, υπόκειται δηλαδή στο διευθυντικό δικαίωμα του φορέα στον οποίο στηρίζεται κατά την άσκηση της επίμαχης δραστηριότητας, ήτοι τούτος ορίζει τον τόπο, τον χρόνο και τον τρόπο παροχής εργασίας της. Η εξάρτηση αυτή τεκμαίρεται με την ύπαρξη σχέσης εξαρτημένης εργασίας μεταξύ φυσικού προσώπου και προσφέροντος, όμως δύναται ανά περίπτωση να προκύπτει και στο πλαίσιο συμβάσεων παροχής ανεξαρτήτων υπηρεσιών ή έργου (βλ. ΑΕΠΠ 918/2018, 253/2017, 247/2017). Η τελευταία, εξαιτίας του βαθμού εξάρτησής της από τον οικονομικό φορέα “*****” καλύπτεται από το νομικό μανδύα που περιβάλλει την ετερόρρυθμη εταιρία, η οποία εγγυάται γι’ αυτήν και αναλαμβάνει τον επιχειρηματικό κίνδυνο της ένταξής της στην Ομάδα Έργου μας. Ως εκ τούτου, ουδόλως απαιτούνταν η υποβολή χωριστού ΤΕΥΔ για την κα***** . Σε κάθε δε περίπτωση, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι και σχετικά με το σημείο αυτό της προσφοράς της, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την καλέσει να παρέχει τις σχετικές διευκρινίσεις.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της επί της υπόψη Προσφυγής, όπως τούτο απαιτείται με την διάταξη του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 9 παρ. 1 του π.δ. 39/2017.

10. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, οι οποίες διέπουν την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία, προβλέπονται τα εξής : Στο άρθρο 75 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν : α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. {...} 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης. {...} 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». Στο άρθρο 78 του ν. 4412/2016 με τίτλο : «Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων» προβλέπεται ότι : «1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75 και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ` του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α` ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν ωστόσο να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 1 και 2. του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα την αντικατάσταση φορέα για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73 και του άρθρου 74.». Στο άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α`75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. 2.

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων».

11. Επειδή, περαιτέρω, με τους όρους της οικείας διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, προβλέπονται τα εξής : Στην παράγραφο 2.2.6 με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ότι : « Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού : α) β) να διαθέτουν Ομάδα Έργου, η οποία θα πρέπει να απαρτίζεται από στελέχη τα οποία θα πρέπει να διαθέτουν εργασιακή εμπειρία σε πεδία συναφή με το αντικείμενο του έργου, ήτοι κατ'ελάχιστον όσα αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.6.α. Αναλυτικότερα, η στελέχωση της Ομάδας Έργου θα πρέπει να διαθέτει κατ'ελάχιστον την παρακάτω δομή : • Έναν Υπεύθυνο Έργου (ΥΕ), ο οποίος θα ηγηθεί της Ομάδας Έργου, θα κατέχει συντονιστικό ρόλο και θα έχει την συνολική ευθύνη των εργασιών του Αναδόχου. Ο ΥΕ θα πρέπει κατ' ελάχιστον: να είναι πτυχιούχος Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης με μεταπτυχιακό και με 5έτη εμπειρία ως ΥΕ σε αντικείμενα και τομείς που έχουν άμεση συνάφεια με το

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

συγκεκριμένο έργο και να έχει αναλάβει το συντονισμό τουλάχιστον ενός (1) έργου παροχής υπηρεσιών αντίστοιχου μεγέθους και πολυπλοκότητας. Ο ΥΕ θα έχει την ευθύνη εκπροσώπησης του Αναδόχου έναντι της Αναθέτουσας Αρχής. Ο ΥΕ θα πρέπει να διαθέτει ιδιαίτερες γνώσεις και ικανότητες ως προς την υλοποίηση του υπό ανάθεση έργου, όπως και ικανότητες διοίκησης έργου, προκειμένου να καθοδηγήσει και να συντονίσει το σύνολο των προσφερόμενων υπηρεσιών από τον Ανάδοχο. Θα πρέπει να γνωρίζει άριστα Αγγλικά. • Έναν Αναπληρωτή Υπεύθυνο Έργου (ΑΥΕ), απόφοιτος ΑΕΙ με μεταπτυχιακές σπουδές, τριετή εμπειρία σε διασυνοριακά / διακρατικά έργα και άριστη γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος, απόφοιτος ΑΕΙ Κοινωνιολογίας, ως Υπεύθυνος Συμβουλευτικών Υπηρεσιών, με 2ετή εμπειρία σε συγχρηματοδοτούμενα έργα από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους, εμπειρία στην Συμβουλευτική ατόμων και επιχειρήσεων και καλή γνώση αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ με τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στην υλοποίηση συγχρηματοδοτούμενων έργων από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους και καλή γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ (Marketing/εμπορία διαφήμιση/επικοινωνία) ως Υπεύθυνος Digital Marketing, με τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στο χώρο της διαφήμισης και του Digital Marketing. και καλή γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος, απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ, ως Υπεύθυνος διοργάνωσης εκδηλώσεων, με εξειδίκευση σε διοίκηση - διαχείριση έργου, δημόσιες σχέσεις, ή/και διοργάνωση γεγονότων, με 2ετή εμπειρία στον τομέα διοργάνωσης εκδηλώσεων και καλή γνώση Αγγλικών». Στην παράγραφο 2.2.8. με τίτλο «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» προβλέπεται ότι : «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αναγκαίους πόρους με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται.....». Στην παράγραφο 2.2.9. με τίτλο : «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» προβλέπεται ότι : «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

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. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα V, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.». Στην παράγραφο 2.4.3 της διακήρυξης με τίτλο : «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» προβλέπονται τα εξής : «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν : α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας. Στο έντυπο ΤΕΥΔ θα πρέπει να συμπληρωθούν από τους οικονομικούς φορείς τα ακόλουθα Μέρη : Μέρος II (Α, Β, Γ, Δ), Μέρος III (Α, Β, Γ, Δ), Μέρος IV (Α1, Β1α, Β1β, Γ1β, Γ2, Γ6, Δ), Μέρος VI β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης». Τέλος, στην παράγραφο 2.4.3.2. προβλέπονται τα εξής : «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 I της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάσει το κριτήριο ανάθεσης σύμφωνα με τα αναλυτικά αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Η τεχνική προσφορά που θα υποβάλλει ο κάθε οικονομικός

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

φορέας πρέπει να περιλαμβάνει υποχρεωτικά τα παρακάτω κεφάλαια επαρκώς αναλυμένα: □ Αντίληψη του οικονομικού φορέα αναφορικά με το αντικείμενο και τις απαιτήσεις της σύμβασης καθώς και το ευρύτερο πλαίσιο στο οποίο εντάσσεται η προκηρυσσόμενη σύμβαση και το έργο InClust □ Τεκμηριωμένη πρόταση καθώς και επαρκή ανάλυση και εξειδίκευση των μεθοδολογιών, των τεχνικών και των εργαλείων που κα χρησιμοποιήσει ο οικονομικός φορέας για την εκτέλεση της σύμβασης. □ Επαρκής και ορθολογική ανάλυση των υπηρεσιών της σύμβασης σε πακέτα εργασίας, δραστηριότητες και παραδοτέα □ Δομή, οργάνωση και στελέχωση της Ομάδας Έργου».

12. Επειδή, από την ανωτέρω νομοθεσία σε συνδυασμό με τους όρους της Διακήρυξης προκύπτει ότι, στο στάδιο αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων ισχύει ο κανόνας της προαπόδειξης, κατ' εφαρμογή του οποίου οι διαγωνιζόμενοι καλούνται μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, το οποίο συνιστά προκαταρκτική υπεύθυνη δήλωση, να αποδεικνύουν τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, μεταξύ των οποίων εν προκειμένω τίθεται και το κριτήριο τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, χωρίς περαιτέρω υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων αποδεικτικών εγγράφων. Τούτο υπαγορεύεται από τη φύση του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ ως ουσιώδους δικαιολογητικού συμμετοχής, το οποίο επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986, και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που ορίζονται στην διακήρυξη και στην κείμενη νομοθεσία. Κατ' επιταγή της νομοθεσίας αυτής, η αναθέτουσα αρχή με τους όρους της επίμαχης διακήρυξης απαιτεί ως κριτήριο τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας οι διαγωνιζόμενοι να διαθέτουν Ομάδα Έργου που να δομείται κατ'ελάχιστον από τους εξής ρόλους : «• Έναν Υπεύθυνο Έργου (ΥΕ), ο οποίος θα ηγηθεί της Ομάδας Έργου, θα κατέχει συντονιστικό ρόλο και θα έχει την συνολική ευθύνη των εργασιών του Αναδόχου. Ο ΥΕ θα πρέπει κατ' ελάχιστον: να είναι πτυχιούχος Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης με μεταπτυχιακό και με 5έτη εμπειρία ως ΥΕ σε

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

αντικείμενα και τομείς που έχουν άμεση συνάφεια με το συγκεκριμένο έργο και να έχει αναλάβει το συντονισμό τουλάχιστον ενός (1) έργου παροχής υπηρεσιών αντίστοιχου μεγέθους και πολυπλοκότητας. Ο ΥΕ θα έχει την ευθύνη εκπροσώπησης του Αναδόχου έναντι της Αναθέτουσας Αρχής. Ο ΥΕ θα πρέπει να διαθέτει ιδιαίτερες γνώσεις και ικανότητες ως προς την υλοποίηση του υπό ανάθεση έργου, όπως και ικανότητες διοίκησης έργου, προκειμένου να καθοδηγήσει και να συντονίσει το σύνολο των προσφερόμενων υπηρεσιών από τον Ανάδοχο. Θα πρέπει να γνωρίζει άριστα Αγγλικά. • Έναν Αναπληρωτή Υπεύθυνο Έργου (ΑΥΕ), απόφοιτος ΑΕΙ με μεταπτυχιακές σπουδές, τριετή εμπειρία σε διασυνοριακά / διακρατικά έργα και άριστη γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος, απόφοιτος ΑΕΙ Κοινωνιολογίας, ως Υπεύθυνος Συμβουλευτικών Υπηρεσιών, με 2ετή εμπειρία σε συγχρηματοδοτούμενα έργα από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους, εμπειρία στην Συμβουλευτική ατόμων και επιχειρήσεων και καλή γνώση αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ με τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στην υλοποίηση συγχρηματοδοτούμενων έργων από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους και καλή γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ (Marketing/εμπορία διαφήμιση/επικοινωνία) ως Υπεύθυνος Digital Marketing, με τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στο χώρο της διαφήμισης και του Digital Marketing. και καλή γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος, απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ, ως Υπεύθυνος διοργάνωσης εκδηλώσεων, με εξειδίκευση σε διοίκηση - διαχείριση έργου, δημόσιες σχέσεις, ή/και διοργάνωση γεγονότων, με 2ετή εμπειρία στον τομέα διοργάνωσης εκδηλώσεων και καλή γνώση Αγγλικών». Το κριτήριο αυτό μπορούν να πληρούν και μέσω στήριξης στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων, γεγονός το οποίο, κατά το στάδιο της προαπόδειξης, καλούνται τόσο οι προσφέροντες όσο και οι τρίτοι δανείζοντες την εμπειρία τους οικονομικοί φορείς να αποδεικνύουν μέσω της υποβολής και συμπλήρωσης του ξεχωριστού εντύπου ΤΕΥΔ.

13. Επειδή, άλλωστε, τα παραπάνω προκύπτουν και από την υπ' αριθ. 23/2018 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. κατά την οποία για την πλήρωση των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ένας οικονομικός

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Μάλιστα, σε συμμόρφωση με τις επιταγές της ισχύουσας νομοθεσίας, στην Κατευθυντήρια Οδηγία διευκρινίζεται ότι, σε περίπτωση στήριξης στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων, επισυνάπτεται χωριστό έντυπο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ με τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τις ενότητες Α και Β του Μέρους ΙΙ και σύμφωνα με το μέρος ΙΙΙ, για κάθε ένα από τους σχετικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο διαγωνιζόμενος. Το/α χωριστό/ά ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ θα πρέπει να είναι δεόντως συμπληρωμένο/α και υπογεγραμμένο/α από τον νόμιμο εκπρόσωπο του φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79Α του ν.4412/2016 και εφόσον ο τρίτος φορέας είναι φυσικό πρόσωπο, το χωριστό ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ υπογράφεται μόνο από αυτόν. Τέλος, διευκρινίζεται ότι το σύνολο των ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ των τρίτων, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, συνυποβάλλονται από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα εντός του φακέλου (φυσικού ή ηλεκτρονικού) «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». Περαιτέρω, από τα οριζόμενα στην υπ' αριθ. 14/2016 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ. προκύπτει ότι για την προσφυγή στη δάνεια εμπειρία είναι αδιάφορη η φύση του δεσμού του υποψηφίου οικονομικού φορέα με τον τρίτον φορέα, τις δυνατότητες του οποίου επικαλείται για να αποδείξει την καταλληλότητα του για την σύναψη της σύμβασης, όπως αδιάφορος είναι και ο χαρακτήρας του τρίτου οικονομικού φορέα, ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο. Τέλος, διευκρινίζεται ότι οι διατάξεις για τη δάνεια εμπειρία δεν απαγορεύουν καταρχήν στους υποψηφίους ή προσφέροντες να προσφεύγουν στις δυνατότητες περισσότερων τρίτων για να αποδείξουν ότι καλύπτουν τα ελάχιστα επίπεδα ικανοτήτων. A fortiori, οι εν λόγω διατάξεις δεν θεσπίζουν καταρχήν απαγόρευση προσφυγής ενός υποψηφίου ή προσφέροντα στις δυνατότητες ενός ή περισσότερων τρίτων, επιπλέον των δικών τους δυνατοτήτων, για την πλήρωση των κριτηρίων που τάσσει η αναθέτουσα αρχή.

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

14. 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, με συνέπεια τυχόν παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής να οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). 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). Άλλωστε, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων να συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ δε μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

15. Επειδή, κατά ρητή απαίτηση του όρου 2.2.6 της διακήρυξης, η Ομάδα Έργου του υποψήφιου αναδόχου θα πρέπει να δομείται κατ'ελάχιστον από τους εξής ρόλους : • Έναν Υπεύθυνο Έργου (ΥΕ), ο οποίος θα ηγηθεί της Ομάδας Έργου, θα κατέχει συντονιστικό ρόλο και θα έχει την συνολική ευθύνη των εργασιών του Αναδόχου. Ο ΥΕ θα πρέπει κατ' ελάχιστον: να είναι πτυχιούχος Πανεπιστημιακής Εκπαίδευσης με μεταπτυχιακό και με 5έτη εμπειρία ως ΥΕ σε αντικείμενα και τομείς που έχουν άμεση συνάφεια με το συγκεκριμένο έργο και να έχει αναλάβει το συντονισμό τουλάχιστον ενός (1) έργου παροχής υπηρεσιών αντίστοιχου μεγέθους και πολυπλοκότητας. Ο ΥΕ θα έχει την ευθύνη εκπροσώπησης του Αναδόχου έναντι της Αναθέτουσας Αρχής. Ο ΥΕ θα πρέπει να διαθέτει ιδιαίτερες γνώσεις και ικανότητες ως προς την υλοποίηση του υπό ανάθεση έργου, όπως και ικανότητες διοίκησης έργου, προκειμένου να καθοδηγήσει και να συντονίσει το σύνολο των προσφερόμενων υπηρεσιών από τον Ανάδοχο. Θα πρέπει να γνωρίζει άριστα

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

Αγγλικά. • Έναν Αναπληρωτή Υπεύθυνο Έργου (ΑΥΕ), απόφοιτος ΑΕΙ με μεταπτυχιακές σπουδές, τριετή εμπειρία σε διασυνοριακά / διακρατικά έργα και άριστη γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος, απόφοιτος ΑΕΙ Κοινωνιολογίας, ως Υπεύθυνος Συμβουλευτικών Υπηρεσιών, με 2ετή εμπειρία σε συγχρηματοδοτούμενα έργα από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους, εμπειρία στην Συμβουλευτική ατόμων και επιχειρήσεων και καλή γνώση αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ με τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στην υλοποίηση συγχρηματοδοτούμενων έργων από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους και καλή γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ (Marketing/εμπορία διαφήμιση/επικοινωνία) ως Υπεύθυνος Digital Marketing, με τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στο χώρο της διαφήμισης και του Digital Marketing. και καλή γνώση Αγγλικών. • Ένα (1) στέλεχος, απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ, ως Υπεύθυνος διοργάνωσης εκδηλώσεων, με εξειδίκευση σε διοίκηση - διαχείριση έργου, δημόσιες σχέσεις, ή/και διοργάνωση γεγονότων, με 2ετή εμπειρία στον τομέα διοργάνωσης εκδηλώσεων και καλή γνώση Αγγλικών. Από τα στοιχεία του φακέλου προσφοράς της προσφεύγουσας προκύπτει ότι στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε η ίδια συμπλήρωσε μεταξύ άλλων τα Μέλη της Ομάδας Έργου που διαθέτει η δική της επιχείρηση και στα οποία περιλαμβάνονται ο κ. ***** με την ιδιότητα του ιδιοκτήτη της ατομικής επιχείρησης και τα προσόντα που περιγράφονται ως εξής : «• Πτυχιούχος Τμήματος Εφαρμοσμένης Πληροφορικής του Πανεπιστημίου Μακεδονίας • Άριστη γνώση της Αγγλικής γλώσσας • 2ετής εμπειρία στην υλοποίηση συγχρηματοδοτούμενων έργων από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους», ο κ. ***** ως Υπεύθυνο Έργου και υπάλληλος της επιχείρησης με τα προσόντα που περιγράφονται ως εξής : «• Πτυχιούχος Τμήματος Χημείας Πανεπιστημίου Ιωαννίνων • Μεταπτυχιακό στην Εκπαίδευση Ενηλίκων από το Ελληνικό Ανοικτό Πανεπιστήμιο • Άριστη γνώση της Αγγλικής γλώσσας • 5έτης εμπειρία ως Υπεύθυνος Έργου σε αντικείμενα και τομείς που έχουν άμεση συνάφεια με το συγκεκριμένο έργο • Συντονισμός ενός (1) έργου παροχής υπηρεσιών αντίστοιχου μεγέθους και πολυπλοκότητας», ο κ. ***** ως Υπεύθυνος διοργάνωσης εκδηλώσεων και υπάλληλος της ατομικής επιχείρησης με τα προσόντα που περιγράφονται ως εξής : «• Πτυχιούχος Τμήματος Πολιτικών

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

*Επιστημών (Κατεύθυνση Πολιτική Οικονομική) του Παν. Τεργέστης Πράξη Αναγνώρισης ΔΟΑΤΑΠ 20 135/2006 • Άριστη γνώση της Αγγλικής γλώσσας • Εξειδίκευση σε διοίκηση – διαχείριση έργου, δημόσιες σχέσεις, ή/και διοργάνωση γεγονότων • 2ετής εμπειρία στον τομέα διοργάνωσης εκδηλώσεων» και η κα ***** ως Υπεύθυνη Διοικητικής Υποστήριξης και υπάλληλος της ατομικής επιχείρησης με τα προσόντα που περιγράφονται ως εξής : «• Διπλ. Μηχανολόγος Μηχανικός του Παν. Δυτικής Μακεδονίας, Καλή γνώση της Αγγλικής γλώσσας (σύμφωνα με τους κανόνες ΑΣΕΠ)». Ακολουθώς, στο Μέρος ΙΙ, Κεφάλαιο Γ του ΤΕΥΔ και στο ερώτημα αναφορικά με την στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων, η προσφεύγουσα σημείωσε την απάντηση «ΝΑΙ», δήλωσε δηλαδή ότι στηρίζεται στις ικανότητες της εταιρίας «*****ΣΙΑ ΕΕ» και των φυσικών προσώπων, ***** και ***** για την περαιτέρω κάλυψη των απαιτήσεων που αφορούν στην δομή της Ομάδας Έργου. Όπως δε απαιτεί η σχετική νομοθεσία, η προσφεύγουσα υπέβαλε εντός του φακέλου της προσφοράς της χωριστά έντυπα ΤΕΥΔ των εν λόγω τρίτων οικονομικών φορέων, ήτοι της εταιρίας «*****ΣΙΑ ΕΕ» και των φυσικών προσώπων, ***** και ***** . Ειδικότερα, στο ΤΕΥΔ της εταιρίας «*****ΣΙΑ ΕΕ» στο Μέρος ΙV, Κεφάλαιο Γ, σημείο 6 δηλώνεται ως Αναπληρώτρια Υπεύθυνη Έργου η κα*****, υπάλληλος της εταιρίας, της οποίας προσδιορίζονται οι τίτλοι σπουδών και η εμπειρία ως εξής : «• Πτυχιούχος Τμήματος Κοινωνικής Πολιτικής και Κοινωνικής Ανθρωπολογίας του Παντείου Πανεπιστημίου Κοινωνικών και Πολιτικών Επιστημών • Μεταπτυχιακό στις Ευρωπαϊκές Σπουδές από το Πανεπιστήμιο του Πόρτσμουθ Ηνωμένου Βασιλείου (Αρ. Πράξης Αναγνώρισης ΔΟΑΤΑΠ: 20-2437/2006) • Άριστη γνώση της Αγγλικής γλώσσας • 3ετής εμπειρία σε διασυνοριακά / διακρατικά έργα». Στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε η κα*****, στο Μέρος ΙV, Κεφάλαιο Γ, σημείο 6, η κυρία ***** δηλώνει τους τίτλους σπουδών και την εμπειρία της ως εξής : «Πτυχιούχος Κοινωνιολογίας του Πανεπιστημίου Αιγαίου • Μεταπτυχιακό «Έρευνα Εφαρμοσμένη στην Ανάπτυξη Καινοτόμων Τοπικών και Περιφερειακών Πολιτικών και την Κοινωνική Συνοχή» από το Πανεπιστήμιο Αιγαίου • Καλή γνώση της Αγγλικής γλώσσας • 2ετής εμπειρία σε συγχρηματοδοτούμενα έργα από εθνικούς και*

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

κοινοτικούς πόρους • Εμπειρία στην Συμβουλευτική ατόμων και επιχειρήσεων», ομοίως δε στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε ο κ. *****, στο Μέρος IV, Κεφάλαιο Γ, σημείο 6, ο ίδιος δηλώνει τους τίτλους σπουδών και την εμπειρία που διαθέτει ως εξής : «Πτυχιούχος Τμήματος Εμπορίας και Διαφήμισης του ΑΤΕΙΘ • Μεταπτυχιακό στην Επιχειρηματική Πληροφορική από το Πανεπιστήμιο Μακεδονίας • Άριστη γνώση της Αγγλικής γλώσσας • 2ετής εμπειρία στο χώρο της διαφήμισης και του digital marketing». Από όλα τα ανωτέρω προκύπτει εναργώς ότι η σύνθεση της Ομάδας Έργου της προσφεύγουσας αποτελείται από τρία πρόσωπα που συνεισφέρει η ίδια για την στελέχωση της Ομάδας Έργου, ήτοι τον κ. ***** ως Υπεύθυνο Έργου, τον κ. ***** ως στέλεχος υλοποίησης συγχρηματοδοτούμενων έργων από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους και τον κ. ***** ως Υπεύθυνο διοργάνωσης εκδηλώσεων και επιπλέον από τρία πρόσωπα, τα οποία συνεισφέρουν δανείζουσα εμπειρία, ήτοι από την εταιρία «*****» η οποία δανείζει την εμπειρία του στελέχους και υπαλλήλου της κας ***** ως Αναπληρώτρια Υπεύθυνη Έργου, την κα ***** ως Υπεύθυνη Συμβουλευτικών Υπηρεσιών και τον κ. ***** ως Υπεύθυνο Digital Marketing. Με την δομή αυτή προκύπτει ξεκάθαρα ότι η Ομάδα Έργου της προσφεύγουσας καλύπτει πλήρως τους όρους του οικείου κριτηρίου τεχνικής ικανότητας. Μάλιστα, το στέλεχος της Ομάδας Έργου κα*****, υπάλληλος της ατομικής επιχείρησης της προσφεύγουσας, δηλώνεται επιπροσθέτως ως Υπεύθυνη Γραμματειακής και Διοικητικής Υποστήριξης της Ομάδας Έργου. Η ως άνω σύνθεση της Ομάδας Έργου της προσφεύγουσας επαληθεύεται και από τα δηλούμενα εντός της τεχνικής της προσφοράς, όπου παρατίθεται πίνακας με τα μέλη της Ομάδας Έργου και τις ιδιότητές τους (σελ. 108 τεχνικής προσφοράς). Συνεπώς, από την επισκόπηση συνολικά της προσφοράς της προσφεύγουσας δεν καταλείπεται, τουλάχιστον κατά το παρόν στάδιο της προαποδείξεως, ουδεμία αμφιβολία σχετικά με την πλήρωση των απαιτήσεων της διακήρυξης σε σχέση με τα ζητούμενα μέλη της Ομάδας Έργου. Τούτων δοθέντων, παρανόμως και δη αβάσιμα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι κατά τα δηλούμενα στο ΤΕΥΔ της προσφοράς της τα στελέχη

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

της Ομάδας Έργου υπολείπονται κατά δύο μέλη σε σχέση με τα ζητούμενα από την διακήρυξη. Άλλωστε, εξίσου αβάσιμος κρίνεται και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι για την επίκληση της εμπειρίας της κας ***** θα έπρεπε να υποβληθεί ξεχωριστό ΤΕΥΔ από την ίδια και όχι από το νομικό πρόσωπο της «*****ΣΙΑ Ε.Ε.» όπου αυτή εργάζεται καθότι η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που απαιτείται για την πλήρωση της ομάδας έργου είναι προσωποπαγής και συνεπώς δεν μπορούν αυτά τα προσόντα να μεταφερθούν ή να αναπληρωθούν από ένα νομικό πρόσωπο, όπως επιχειρεί η προσφεύγουσα με την προσκόμιση του ΤΕΥΔ της «*****ΣΙΑ ΕΕ» από το οποίο προκύπτει αναφορά στο όνομα της Αναπληρώτριας Υπεύθυνης Έργου –*****. Και τούτο διότι από κανένα σημείο της ισχύουσας εν προκειμένω νομοθεσίας αλλά και της αναπτυχθείσας σχετικώς νομολογίας σχετικά με την εφαρμογή του θεσμού της δάνειας εμπειρίας δεν προκύπτει ότι η στήριξη στις ικανότητες τρίτων προσώπων αφορά αποκλειστικά σε φυσικά πρόσωπα, τουναντίον οι δανείζοντες την εμπειρία τους τρίτοι οικονομικοί φορείς είναι εξίσου φυσικά και νομικά πρόσωπα. Ιδιαίτερα δε, όταν ως στοιχείο ποιοτικής επιλογής τίθεται η στελέχωση της ομάδας έργου με πρόσωπα συγκεκριμένων προσόντων, ο διαγωνιζόμενος μπορεί, εφόσον διαθέτει στο δυναμικό της επιχείρησής του τέτοια πρόσωπα, να αξιοποιήσει αυτά, ειδάλλως να συνεργασθεί με πρόσωπα εκτός της δικής του εταιρίας, τα οποία μπορεί να ανήκουν σε άλλες εταιρείες που δεν μετέχουν στο διαγωνισμό, οπότε οι τελευταίες δανείζουν την εμπειρία τους στον διαγωνιζόμενο, προσφέροντας κατ'ουσίαν σε αυτόν τα στελέχη-υπαλλήλους τους που διαθέτουν τα ζητούμενα προσόντα/εμπειρία. Τούτων δοθέντων, ορθώς η προσφεύγουσα υπέβαλε το ΤΕΥΔ της εταιρίας «*****ΣΙΑ Ε.Ε.» στην οποία απασχολείται με σχέση εξαρτημένης εργασίας η υπάλληλος κα ***** προκειμένου να δηλώσει νομίμως την στήριξή της στην εταιρία «***** ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» και διαμέσου αυτής στην υπάλληλό της κας ***** , συμπεριλαμβάνοντας την τελευταία στην δηλούμενη Ομάδα Έργου. Ενόψει των ανωτέρω, εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι : «Ο οικονομικός φορέας ***** έχει υποβάλει ελλιπώς συμπληρωμένο ΤΕΥΔ καθώς η ομάδα που

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

εμφανίζει, είναι λιγότερη κατά δύο μέλη από την απαιτούμενη από τη διακήρυξη όπως προκύπτει από στο Τμήμα Γ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα σημείο 6 του ΤΕΥΔ και χωρίς τα απαιτούμενα προσόντα τα οποία απαιτεί η παράγραφος 2.2.6 και 2.4.6 της διακήρυξης. Απουσιάζει το μέλος της Ομάδας Έργου που περιγράφεται ως Ένα (1) στέλεχος, απόφοιτος ΑΕΙ Κοινωνιολογίας, ως Υπεύθυνος Συμβουλευτικών Υπηρεσιών, με 2ετή εμπειρία σε συγχρηματοδοτούμενα έργα από εθνικούς και κοινοτικούς πόρους, εμπειρία στην Συμβουλευτική ατόμων και επιχειρήσεων και καλή γνώση αγγλικών καθώς και το μέλος της Ομάδας Έργου που περιγράφεται ως Έναν (1) στέλεχος απόφοιτος ΑΕΙ/ΤΕΙ (Marketing/εμπορία διαφήμιση/επικοινωνία) ως Υπεύθυνος Digital Marketing, με τουλάχιστον 2ετή εμπειρία στο χώρο της διαφήμισης και του digital marketing. και καλή γνώση Αγγλικών στην παράγραφο 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της προκήρυξης».

16. Επειδή, κατά τα κριθέντα ως άνω, η υπόψη Προσφυγή γίνεται δεκτή.

17. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό *****, ποσού 600,00 ευρώ, πρέπει να της επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της εταιρίας «*****», με δ.τ. «*****»

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ

Αριθμός απόφασης: 30 / 2020

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 2 Ιανουαρίου 2020 εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 8 Ιανουαρίου 2020.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία-Ελένη Σιδέρη

Αργυρώ Τσουλούφ