

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 20-12-2018, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Κυριακή Σιδηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23-11-2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στην πλατφόρμα «sourceone») Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1247/23-11-2018 και χρέωσης στο 4<sup>ο</sup> Κλιμάκιο αυθημερόν, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην ..... και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής προσφεύγων).

Κατά του Αναθέτοντος Φορέα με την επωνυμία «.....» και τον δ. τ. «.....», που εδρεύει στο ....., επί της ..... και εκπροσωπείται νόμιμα και στρέφεται α. κατά του υπ` αριθ. πρωτ. 119435/9.11.2018 έγγραφου του Αναθέτοντος Φορέα, δυνάμει του οποίου έλαβε γνώση ο προσφεύγων επί του υπ` αριθ. .... /4018/02.11.2018 Πρακτικού Αξιολόγησης Φακέλου Α (Νομιμοποιητικά Έγγραφα) και Φακέλου Β (Τεχνική Προσφορά), β. κατά του προρρηθέντος Πρακτικού, γ. κατά της υπ` αριθ. 377/04/8.11.2018 Απόφασης του ΔΣ του Αναθέτοντος Φορέα, δυνάμει της οποίας, μεταξύ άλλων, αποφασίστηκε η έγκριση των αποτελεσμάτων της Αξιολόγησης των Φακέλων Β (Τεχνική Προσφορά) του Διαγωνισμού ..... σύμφωνα με το υπ` αριθμόν ..... /4018/02.11.2018 Υπηρεσιακό Σημείωμα των Επιτροπών Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού ..... (με τα συνημμένα του), ο αποκλεισμός από τη συνέχεια του Διαγωνισμού της συμμετέχουσας κοινοπραξίας «.....», καθώς ο Φάκελος Β αυτής δεν είναι σύμφωνος με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του Διαγωνισμού

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

και είναι απορριπτέος, και η πρόκριση στην επόμενη και τελική φάση του Διαγωνισμού ....., ήτοι στη φάση της Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του Φακέλου Γ (Οικονομική Προσφορά), των συμμετεχουσών: «.....», με τιμή Συνολικής Βαθμολογίας: 93, και ήδη παρεμβαίνοντα και της «.....», με τιμή Συνολικής Βαθμολογίας: 96 και ήδη προσφεύγοντα, και δ. κατά κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης.

Επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκε εμπρόθεσμα και νομότυπα η από 07-12-2018 παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», με δ.τ. «.....» που εδρεύει στην ..... και εκπροσωπείται νόμιμα, με την οποία αιτείται: 1) να γίνει δεκτή η παρέμβαση του, 2) να διατηρηθεί η ισχύς των προσβαλλομένων πράξεων του Αναθέτοντος Φορέα καθό μέρος αφορούν στην νομιμότητα της προσφοράς του ιδίου και την πρόκριση της προσφοράς του στην επόμενη φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας. Σημειώνεται ότι όλοι οι πραγματικοί και νομικοί ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντα έχουν ληφθεί υπόψη κατά την εξέταση της παρούσας.

Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει όπως ακυρωθούν εν μέρει οι προσβαλλόμενες πράξεις, και συγκεκριμένα: α. το υπ' αριθ. πρωτ. 119435/9.11.2018 έγγραφο του Αναθέτοντος Φορέα, δυνάμει του οποίου έλαβε γνώση ο προσφεύγων επί του υπ' αριθ. ....../4018/02.11.2018 Πρακτικού Αξιολόγησης Φακέλου Α (Νομιμοποιητικά Έγγραφα) και Φακέλου Β (Τεχνική Προσφορά), β. το προρρηθέν Πρακτικό υπ' αριθ. ....../4018/02.11.2018 της Επιτροπής Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Φακέλων Α και Β, γ. η υπ' αριθ. 377/04/8.11.2018 Απόφαση του ΔΣ του Αναθέτοντος Φορέα, και δ. κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη, καθό μέρος αφορούν στην νομιμότητα της προσφοράς του παρεμβαίνοντα και την πρόκριση της προσφοράς του στην επόμενη φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι στη φάση της Αποσφράγισης του Φακέλου Γ (Οικονομική Προσφορά).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη  
Ταμανίδα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά τα εξής.

1. Επειδή με την υπ' αριθ. .... Διακήρυξη του αναθέτοντος φορέα προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχων του έργου με τίτλο «.....», με προϋπολογισμό ευρώ 9.600.000 πλέον ΦΠΑ. Ο Διαγωνισμός διενεργείται μέσω της πλατφόρμας ηλεκτρονικής υποβολής προσφορών tenderONE που παρέχει η cosmoONE ([www.marketsite.gr](http://www.marketsite.gr)). Σημειώνεται ότι ο ..... διατηρεί το δικαίωμα να αυξήσει τις εργασίες έως και κατά πενήντα τοις εκατό (50%) του συμβατικού τιμήματος, συμπεριλαμβανομένων των απρόβλεπτων δαπανών, προσθέτοντας εργασίες παρόμοιες με εκείνες που περιγράφονται στα έγγραφα του Διαγωνισμού. Επιτυχών Προσφέρων είναι ο Προσφέρων με την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά (αποδεκτός Προσφέρων που έχει υποβάλει τη χαμηλότερη μη απορριφθείσα Προσφορά). Οι εργασίες και όλες οι υποχρεώσεις και δραστηριότητες, στις οποίες αναφέρεται ο παρών Διαγωνισμός, ..... και αποτελούνται κυρίως από τον λεπτομερή σχεδιασμό, προμήθεια, κατασκευή, επιθεώρηση, δοκιμή και τη θέση σε λειτουργία. Όλα τα ανωτέρω περιγράφονται αναλυτικά στο τεύχος του Διαγωνισμού «ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΕΡΓΟΔΟΤΗ», ενώ οι Ειδικοί και Γενικοί Όροι της Σύμβασης που πρόκειται να συναφθεί με τον επιτυχόντα Προσφέροντα ορίζονται περαιτέρω στα τεύχη «ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» και «ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ». Ο Διαγωνισμός φέρει CPV [.....]- ..... Η Διακήρυξη εστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 25-06-2018 και δημοσιεύθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. στις 22-08-2018, λαμβάνοντας Μοναδικό Κωδικό Α.Δ.Α.Μ.: ..... Ως καταληκτική ημερομηνία της ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών, κατόπιν διαδοχικών παρατάσεων, ορίστηκε η 27-09-2018 και ώρα 12:00. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών των Φακέλων Α και Β έλαβε χώρα την ίδια μέρα και ώρα 12:30, ενώ μέχρι σήμερα εκκρεμή η αποσφράγιση των προσφορών των Φακέλων Γ. Στον Διαγωνισμό κατατέθηκαν εμπρόθεσμα τρεις (3)

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

προσφορές: 1) του οικονομικού φορέα «.....», 2) του οικονομικού φορέα και ήδη παρεμβαίνοντα «.....» και 3) του οικονομικού φορέα και ήδη προσφεύγοντα «.....». Σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ο Φάκελος Α του Διαγωνισμού περιλαμβάνει τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής, ο Φάκελος Β περιλαμβάνει την Τεχνική Προσφορά, ενώ ο Φάκελος Γ την Οικονομική Προσφορά. Περαιτέρω, η διαγωνιστική διαδικασία δομείται σε δύο (2) στάδια, ήτοι αποσφράγιση και αξιολόγηση των Φακέλων Α και Β σε ενιαίο στάδιο και, στη συνέχεια, αποσφράγιση και αξιολόγηση των Φακέλων Γ. Σε εκτέλεση των ανωτέρω, ο Αναθέτων Φορέας εξέδωσε την υπ' αριθ. 377/04/8.11.2018 Απόφαση του, και ήδη προσβαλλομένη, δυνάμει της οποίας, μεταξύ άλλων, αποφασίστηκε η έγκριση των αποτελεσμάτων της Αξιολόγησης των Φακέλων Β (Τεχνική Προσφορά) του Διαγωνισμού ....., σύμφωνα με το υπ' αριθμόν .....4018/02.11.2018 Υπηρεσιακό Σημείωμα των Επιτροπών Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού ..... (με τα συνημμένα του), ο αποκλεισμός από τη συνέχεια του Διαγωνισμού της συμμετέχουσας κοινοπραξίας «.....», καθώς ο Φάκελος Β αυτής δεν είναι σύμφωνος με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του Διαγωνισμού και είναι απορριπτέος, και η πρόκριση στην επόμενη και τελική φάση του Διαγωνισμού 788/18, ήτοι στη φάση της Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του Φακέλου Γ (Οικονομική Προσφορά), των συμμετεχουσών: «.....» και ήδη παρεμβαίνοντα, με τιμή Συνολικής Βαθμολογίας 93 και της «.....» και ήδη προσφεύγοντα, με τιμή Συνολικής Βαθμολογίας 96.

2. Επειδή, έχουν κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί τα νόμιμα παράβολα, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 15.000,00 € (δύο ηλεκτρονικά παράβολα με κωδικούς ..... αξίας ευρώ 7.500,00 & ..... αξίας ευρώ 7.500,00), τα οποία αθροιστικά συνιστούν, κατά τις προαναφερόμενες διατάξεις, το ανώτατο όριο ποσού παράβολου που οφείλει να προσκομίσει ο προσφεύγων σε περίπτωση που η αξία αυτού σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ως άνω ανώτατο όριο, ως εν προκειμένω. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.).

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, της κατά τα ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με τα άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της Προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε. (25-06-2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016 και συνεπώς υπάγεται στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) εδάφιο α του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) εδάφιο α του Π.Δ. 39/2017, όπου ρητά ορίζεται ότι *«γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα»*, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, και τούτο διότι: όπως δηλώνει και ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του, την 09-11-2018 κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους τα αποτελέσματα της Αξιολόγησης των Φακέλων Α και Β, και όχι οι σχετικοί Φάκελοι. Εν συνεχεία, την 12-11-2018 ο παρεμβαίνων ζήτησε εγγράφως να του χορηγηθεί δικαίωμα ελέγχου των Φακέλων Α και Β των συμμετεχόντων στον Διαγωνισμό και την 14-11-2018, ομοίως, ο προσφεύγων ζήτησε εγγράφως, να του χορηγηθεί δικαίωμα ελέγχου των Φακέλων Α και Β των συμμετεχόντων στον Διαγωνισμό. Την 15-11-2018, ημερομηνία κατά την οποία εκκινεί η κατά τα άνω δεκαήμερη προθεσμία κατάθεσης της προσφυγής, προσφεύγων και παρεμβαίνων έλαβαν πλήρη γνώση των Φακέλων Α και Β των συμμετεχόντων στο Διαγωνισμό, υπέγραψαν δε προς τούτο σχετικές δηλώσεις. Ως εκ των ανωτέρω, και με δεδομένο ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς κατά πλήρη γνώση στις 15-11-2018, η εδώ εξεταζόμενη Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 23-11-2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 377/04/8.11.2018 Απόφασης του ΔΣ του Αναθέτοντος Φορέα, δυνάμει της οποίας, μεταξύ άλλων, αποφασίστηκε η έγκριση των αποτελεσμάτων της Αξιολόγησης των Φακέλων Β (Τεχνική Προσφορά) του Διαγωνισμού ....., σύμφωνα με το υπ' αριθμόν ...../4018/02.11.2018 Υπηρεσιακό Σημείωμα των Επιτροπών Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού ..... (με τα συνημμένα του), ο αποκλεισμός από τη συνέχεια του Διαγωνισμού της συμμετέχουσας κοινοπραξίας «.....», καθώς ο Φάκελος Β αυτής δεν είναι σύμφωνος με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του Διαγωνισμού και είναι απορριπτέος, και η πρόκριση στην επόμενη και τελική φάση του Διαγωνισμού ....., ήτοι στη φάση της Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του Φακέλου Γ (Οικονομική Προσφορά), των συμμετεχουσών: «...» και ήδη παρεμβαίνοντα, με τιμή Συνολικής Βαθμολογίας 93, και της «.....» και ήδη προσφεύγοντα, με τιμή Συνολικής Βαθμολογίας 96. Εντούτοις, απαραδέκτως ο προσφεύγων στρέφεται κατά του υπ' αριθ. πρωτ. 119435/9.11.2018 έγγραφου του Αναθέτοντος Φορέα, δυνάμει του οποίου έλαβε γνώση επί του υπ' αριθ. ....../4018/02.11.2018 Πρακτικού Αξιολόγησης Φακέλου Α (Νομιμοποιητικά Έγγραφα) και Φακέλου Β (Τεχνική Προσφορά) και κατά του προρρηθέντος Πρακτικού, και τούτο διότι η επιτροπή του διαγωνισμού που συγκροτείται βάσει των διατάξεων του Ν. 4412/2016 ασκεί γνωμοδοτική αρμοδιότητα και, ως εκ τούτου, οι πράξεις της στερούνται εκτελεστού χαρακτήρα. Η αποφασιστική αρμοδιότητα ανήκει στο αρμόδιο για την έγκριση του αποτελέσματος του διαγωνισμού όργανο, το οποίο επιλαμβάνεται είτε κατόπιν υποβολής ενστάσεως είτε αυτεπαγγέλτως στο οικείο στάδιο ή κατά την κατακύρωση (Ε.Α. 796/2005, 241, 800/2003, 42, 601/2000). Συνεπώς, στην προκειμένη περίπτωση, η Επιτροπή Διενέργειας του επίδικου Διαγωνισμού δεν ασκεί αποφασιστική αρμοδιότητα, αλλά αυτή ανήκει στο

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

Διοικητικό Συμβούλιο της ....., το οποίο, είναι αρμόδιο για την έκδοση της τελικής κατακυρωτικής αποφάσεως. Εν όψει των ανωτέρω, το προσβαλλόμενο υπ' αριθ. πρωτ. 119435/9.11.2018 έγγραφο του Αναθέτοντος Φορέα, δυνάμει του οποίου έλαβε γνώση ο προσφεύγων επί του υπ' αριθ. ....../4018/02.11.2018 Πρακτικού Αξιολόγησης Φακέλου Α (Νομιμοποιητικά Έγγραφα) και Φακέλου Β (Τεχνική Προσφορά) και το προρρηθέν πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού δεν αποτελούν εκτελεστή διοικητική πράξη και, ως εκ τούτου, δεν υπόκεινται σε προδικαστική προσφυγή. Μόνη δε εκτελεστή διοικητική πράξη, υποκείμενη σε προδικαστική προσφυγή (βλ. Ε.Α. 493/2007, 599/2006, 24, 11/2006, 510/2004 κ.ά.), είναι η απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ....., με την οποία εγκρίνονται ή απορρίπτονται τα οικεία πρακτικά στην διαγωνιστική διαδικασία. Επομένως, οι σχετικές πράξεις πλήττονται απαραδέκτως με την κρινόμενη προσφυγή (ΣΤΕ 115/2009). Ως εκ των ανωτέρω, ο προσφεύγων παραδεκτά και με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προσφυγή, μόνο κατά της προσβαλλομένης πράξης, αφού - ως ισχυρίζεται - συμμετείχε στον υπό εξέταση διαγωνισμό, υποβάλλοντας σχετική προσφορά, η οποία έγινε αποδεκτή κατά το στάδιο αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», και για το λόγο αυτό εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Συνεπώς έχει άμεσο, ενεστώσ και προσωπικό έννομο συμφέρον, όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, με την οποία κρίθηκε μη νομίμως, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στους λόγους της Προσφυγής του, η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας και ήδη παρεμβαίνοντα ως αποδεκτή, αφού υφίσταται ζημία λόγω της απομείωσης της προσδοκίας του όπως καταστεί αυτός ανάδοχος της υπόψη σύμβασης, δοθέντος ότι, όπως υποστηρίζει κατά μη νόμιμη και εσφαλμένη κρίση του αναθέτοντος φορέα έγινε αποδεκτή και η προσφορά του παρεμβαίνοντα. Πιο συγκεκριμένα, με την προσφυγή του στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντα ισχυριζόμενος ότι: **1.** Κατά παράβαση του άρθρου 15.2 της Διακήρυξης ο Κατασκευαστής Μ/Ρ Σταθμού του παρεμβαίνοντα δεν διαθέτει την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία και για τον λόγο αυτό λαμβάνει δάνεια εμπειρία

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

από την ..... Με βάση όμως το άρθρο 14.12 της Διακήρυξης η δάνεια εμπειρία προβλέπεται αποκλειστικά για τον οικονομικό φορέα και όχι για τον Κατασκευαστή του M/P Σταθμού, ενώ δεν μπορεί να θεμελιωθεί αναλογική εφαρμογή της δάνειας εμπειρίας στον Κατασκευαστή M/P Σταθμού, καθώς τούτο δεν αναφέρεται ρητά. **2.** Σε περίπτωση που θεμελιώνεται δικαίωμα δάνειας εμπειρίας για τον Κατασκευαστή του M/P Σταθμού, εντούτοις ο παρεμβαίνων δεν προσκόμισε, κατά παράβαση του άρθρου 14.12 της Διακήρυξης, τα αναφερόμενα στο εν λόγω άρθρο έγγραφα (άρθρο 14.12.1.a, b, c, d, 14.12.2 και 14.12.3. της Διακήρυξης) για την ..... Το από 14-9-018 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του Κατασκευαστή M/P Σταθμού και της δανείζουσας ..... δεν φέρει ηλεκτρονικές υπογραφές, κατά παράβαση του άρθρου 14.12.3. ενώ από το σώμα του συμφωνητικού δεν προκύπτει καν το όνομα και η ιδιότητα των εκπροσώπων των δύο εταιρειών, παρά τίθενται αυθαιρέτως και μη συννόμως δύο υπογραφές. **3.** Κατά παράβαση του άρθρου 15.2.c της Διακήρυξης ο παρεμβαίνων δεν προσκομίζει για το πλήρως τεκμηριωμένο προφίλ συμβάσεις κατασκευής παρόμοιου εξοπλισμού κατά την τελευταία πενταετία, προς αξιολόγηση από τον ....., παρά παρατίθεται απλώς λίστα σχετικών έργων, όπως Σταθμός παροχής 47,000Nm<sup>3</sup>/h (μικρότερη από την ζητούμενη στο τεχνικό κριτήριο 14.10.c), πίεση σχεδιασμού 80 barg, χωρίς να αναφέρεται ο πελάτης (αντισυμβαλλόμενη αρχή, ΚΤΕ) ή ο τόπος ή άλλα στοιχεία του επικαλούμενου έργου (Σύμβαση, χρόνος εκτέλεσης). **4.** Κατά παράβαση του άρθρου 15.2.b της Διακήρυξης ο παρεμβαίνων δεν προσκομίζει έγγραφα αποδεικτικά ότι ο M/P Σταθμός θα συμμορφώνεται με την Οδηγία 2014/68/EC (PED) για δοχεία υπό πίεση, και προσκομίζει μόνο δήλωση του ίδιου του Κατασκευαστή του M/P Σταθμού περί συμμόρφωσής του με την προαναφερόμενη Οδηγία της ΕΕ. **5.** Ο Κατασκευαστής του M/P Σταθμού προμηθεύεται το σύστημα Αυτοματισμού και Μέτρησης από την εταιρεία TCB Avgidis- Yokogawa – Υπεργολάβο του εν λόγω συστήματος, με αποτέλεσμα να τίθεται εν αμφιβόλω η επάρκεια του Κατασκευαστή του M/P Σταθμού. **6.** Κατά παράβαση του Κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης ο παρεμβαίνων κατονομάζει τον Κατασκευαστή του M/P Σταθμού ως «Υπεργολάβος της .....

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

για το έργο του .....», χωρίς να προβλέπεται δυνατότητα Υπεργολάβου. **7.** Η τεχνική εμπειρία του παρεμβαίνοντα βασίζεται στο έργο «α. Μ/Ρ Σταθμός Μεγαλόπολης 811MW, δυναμικότητας 153,000Nm<sup>3</sup>/h, 80 barg με β. αγωγό διασύνδεσης 16", 385m OP:75barg, 2016" της ΔΕΗ αρ. σύμβασης ΔΜΚΘ-110727251». Το εν λόγω Έργο είχε ανατεθεί και εκτελεστεί από την ....., με ποσοστά συμμετοχής 10% και 90% αντίστοιχα, ο δε παρεμβαίνων ουδέν έγγραφο προσκομίζει από το οποίο να δικαιολογείται η χρήση και επίκληση του εν λόγω έργου, προς απόδειξη της εμπειρίας του κατά τις απαιτήσεις της Διακήρυξης.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 119976/03-12-2018 έγγραφό του, ο αναθέτων φορέας εκφράζει τις απόψεις του επί της εν λόγω Προσφυγής, αιτούμενος όπως απορριφθεί αυτή ως απαράδεκτη, νόμω και ουσία αβάσιμη.

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για

## **Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**

να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της, λαμβανομένων υπόψιν όσων έχουν εκτεθεί στην σκέψη 6.

10. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Το ίδιο αφορά προφανώς και τη συνδρομή τεχνικών προδιαγραφών, οι οποίες προβλέπονται σε κάθε περίπτωση από τη διακήρυξη. Περαιτέρω, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία των απαιτούμενων,

## **Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**

προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων (βλ. ΕΑ ΣτΕ Ολομ. 136/2013, ΕΑ ΣτΕ 862/2010, 53/2011). Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (ΕΑ ΣτΕ 382/2015 και 384/2015). Εξάλλου και κατά πάγια νομολογία, διευκρινίσεις που παρέχονται επί όρων της διακήρυξης, αποτελούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις και εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους όρους της Διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (βλ. Ράικο Δημ., Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, σελ. 338 – 339 με αναφερομένη σχετική νομολογία).

11. Επειδή, εν προκειμένω, η διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του υπό εξέταση Διαγωνισμού, μεταξύ άλλων, ορίζει ότι: «*Άρθρο 5: ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Η Προσφορά πρέπει να υποβληθεί ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας ηλεκτρονικής υποβολής προσφορών tenderONE που παρέχει η cosmoONE ([www.marketsite.gr](http://www.marketsite.gr)). Η Προσφορά θα είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη από το πρόσωπο που θα έχει νομίμως εξουσιοδοτηθεί να ενεργεί εκ μέρους του Προσφέροντος. Το εν λόγω πρόσωπο πρέπει να διαθέτει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή σύμφωνα με τον κανονισμό eIDAS (910/2014 ΕΕ), χορηγηθείσα από πιστοποιημένο πάροχο ηλεκτρονικής υπογραφής. Η ηλεκτρονική Προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει τρεις (3) ξεχωριστούς φακέλους (Α, Β, Γ) ως εξής: ΦΑΚΕΛΟΣ Α – Νομιμοποιητικά Έγγραφα. Ο εν λόγω φάκελος θα περιέχει όλα τα έγγραφα που ορίζονται στο άρθρο 14 του παρόντος. Τα έγγραφα αυτά υποβάλλονται σε μορφή αρχείου PDF (μορφότυπος φορητού εγγράφου). ΦΑΚΕΛΟΣ Β – Τεχνική Προσφορά (Περιεχόμενα Χωρίς Τιμές). Ο εν λόγω φάκελος θα περιέχει όλα τα έγγραφα που ορίζονται στο άρθρο 15 του παρόντος. Τα έγγραφα αυτά υποβάλλονται σε*

## **Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**

μορφή αρχείου PDF (μορφότυπος φορητού εγγράφου). ΦΑΚΕΛΟΣ Γ – Οικονομική Προσφορά (Περιεχόμενα με Τιμές). Ο εν λόγω φάκελος θα περιέχει όλα τα έγγραφα που ορίζονται στο άρθρο 16 του παρόντος. Τα έγγραφα αυτά υποβάλλονται σε μορφή αρχείου PDF (μορφότυπος φορητού εγγράφου). ΣΗΜΕΙΩΣΕΙΣ: Τα έγγραφα κάθε Φακέλου (Α, Β, Γ) ως ανωτέρω, υποβάλλονται από τον Προσφέροντα ηλεκτρονικά σε μορφή PDF (μορφότυπο φορητού εγγράφου) και, εάν έχουν συνταχθεί από τον Προσφέροντα, υπογράφονται ψηφιακά με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή σύμφωνα με τον κανονισμό eIDAS (910/2014 ΕΕ), χορηγηθείσα από πιστοποιημένο πάροχο ψηφιακής υπογραφής. (...) Άρθρο 6: ΥΠΟΒΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Οι Προσφορές υποβάλλονται μέσω της πλατφόρμας ηλεκτρονικής υποβολής προσφορών tenderONE ([www.marketsite.gr](http://www.marketsite.gr)) το αργότερο έως τις 12:00 μ.μ. στις 25/06/2018, η οποία είναι και η καταληκτική προθεσμία (Ημερομηνία Υποβολής Προσφορών) παραλαβής των Προσφορών. (...) Άρθρο 12: ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ. Μετά την καταληκτική προθεσμία υποβολής των Προσφορών, η Επιτροπή του Διαγωνισμού που ορίζεται από το ....., θα αποσφραγίσει ηλεκτρονικά τις Προσφορές την 12:30 μ.μ. της Καταληκτικής Ημερομηνίας Υποβολής Προσφορών, με τη χρήση μοναδικών κωδικών που θα λάβει από το Σύστημα. Εκπρόσωποι των Προσφερόντων που συμμετέχουν στο Διαγωνισμό δύνανται να παρίστανται κατά την αποσφράγιση των Φακέλων (Α, Β, Γ), εφόσον το επιθυμούν, στην ακόλουθη διεύθυνση: (...) Η αξιολόγηση των Προσφορών πραγματοποιείται σύμφωνα με τη διαδικασία που ορίζεται ακολούθως σε τρία (3) ξεχωριστά και διακριτά στάδια: Αξιολόγηση των περιεχομένων των Φακέλων Α. Αξιολόγηση των περιεχομένων των Φακέλων Β. Αξιολόγηση των περιεχομένων των Φακέλων Γ. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού θα αποσφραγίσει ηλεκτρονικά τους Φακέλους Α και Β, μέσω του Συστήματος, και θα καταγράψει το περιεχόμενό τους. (...) Το περιεχόμενο των Φακέλων Α και Β θα αξιολογηθεί στη συνέχεια από την Επιτροπή του Διαγωνισμού όσον αφορά τη συμμόρφωσή του με τα Τεύχη του Διαγωνισμού. Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των Φακέλων Α και Β, και την ανακοίνωση των αποτελεσμάτων, ηλεκτρονικά, μέσω του Συστήματος, η Επιτροπή του Διαγωνισμού θα αποσφραγίσει τους Φακέλους

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

Γ μόνο των Προσφορών που έχουν γίνει αποδεκτές έως εκείνη τη στιγμή, με τη χρήση μοναδικών κωδικών που θα λάβει από το Σύστημα. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού θα ενημερώσει μέσω του Συστήματος, τους σχετικούς Προσφέροντες για την ημερομηνία και το τόπο αποσφράγισης των Φακέλων Γ. (...) Μετά την αποσφράγιση και την αξιολόγηση κάθε σταδίου (ήτοι, Φάκελοι Α, Β και Γ), η Επιτροπή του Διαγωνισμού προβαίνει σε σύνταξη αντίστοιχου πρακτικού. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού ολοκληρώνει το έργο της καταγράφοντας την αξιολόγηση των Οικονομικών Προσφορών και την πρότασή της προς το αρμόδιο όργανο του ..... σχετικά με τον επιτυχόντα Προσφέροντα του Διαγωνισμού. (...) Άρθρο 14: ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΦΑΚΕΛΟΥ Α.

14. ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΦΑΚΕΛΟΥ. Ο Φάκελος Α θα περιέχει τα ακόλουθα έγγραφα, αριθμημένα, με την παρακάτω σειρά: Α. ΝΟΜΙΜΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ΕΓΓΡΑΦΑ. 14.1.1 Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής. (...) 14.1.2 Δήλωση. Ο Προσφέρων ή, σε περίπτωση Κ/Ξ, καθένα από τα μέλη της, θα υποβάλει δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη, σύμφωνα με το Παράρτημα 3, ΤΕΥΧΟΣ: «Διακήρυξη - Οδηγίες προς τους Προσφέροντες», όπου θα δηλώνονται ότι: Έχει μελετήσει και αποδέχεται ανεπιφύλακτα όλους τους όρους του Διαγωνισμού, καθώς και τους όρους χρήσης του Συστήματος και την ηλεκτρονική διαδικασία του Διαγωνισμού. Όλα τα υποβαλλόμενα στοιχεία και πληροφορίες που περιέχονται στην Προσφορά του είναι αληθή και γνήσια. 14.1.4 Δηλώσεις Προσωπικών Δεδομένων. (...) 14.2.1 Καταστατικό της Εταιρείας και αρμόδιο για τη λήψη αποφάσεων όργανο/πρόσωπο της Εταιρείας. (...) 14.2.2 Δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον ανωτέρω αναφερόμενο Νόμιμο Εκπρόσωπο ή Νομίμους Εκπροσώπους του Προσφέροντος, με την οποία αποδέχεται πλήρως τον εν λόγω διορισμό. (...) 14.2.3 Κοινοπραξίες (Κ/Ξ) (...) 14.3 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (ΕΕΕΠ): Ο Προσφέρων, ή σε περίπτωση Κ/Ξ καθένα εκ των μελών της, συμπληρώνει ηλεκτρονικά στη διεύθυνση [<https://ec.europa.eu/tools/espd>], υπογράφει ψηφιακά και υποβάλλει το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (ΕΕΕΠ) (σύμφωνα με το παράρτημα 6 το οποίο επισυνάπτεται στο παρόν) το οποίο αναφέρεται στις απαιτήσεις των παραγράφων 14.4.1, 14.4.2, 14.4.3, 14.4.4, 14.5.1, 14.5.2, 14.5.3, 14.6, 14.7,

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

14.8, 14.10, 14.11. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας αποτελεί υπεύθυνη δήλωση του Προσφέροντος και αποτελεί επαρκή προκαταρκτική απόδειξη ότι ο τελευταίος πληροί τις απαιτήσεις που ορίζονται στις παραγράφους 14.4.1, 14.4.2, 14.4.3, 14.4.4, 14.5.1, 14.5.2, 14.5.3, 14.6, 14.7, 14.8, 14.10, 14.11 κατωτέρω. Το ΕΕΕΠ υποβάλλεται αντί των σχετικών πιστοποιητικών, δηλώσεων, εγγράφων που αποδεικνύουν τις ανωτέρω απαιτήσεις και τα οποία ζητούνται από τον επιλεγέντα Προσφέροντα, σύμφωνα με το άρθρο 18 κατωτέρω. Όπως και στην περίπτωση οποιουδήποτε άλλου εγγράφου, οποιαδήποτε στιγμή κατά τη διάρκεια του παρόντος Διαγωνισμού μπορεί να ζητηθεί από τους Προσφέροντες να προσκομίσουν όλα ή οποιοδήποτε από τα έγγραφα που αναφέρονται στις παρ. 14.4.1, 14.4.2, 14.4.3, 14.4.4, 14.5.1, 14.5.2, 14.5.3, 14.6, 14.7, 14.8, 14.10, 14.11 και απαριθμούνται στο άρθρο 18 και έχουν την υποχρέωση να το πράξουν. Στην περίπτωση Κ/Ξ το ΕΕΕΠ υποβάλλεται από όλα τα μέλη της ξεχωριστά. Σε περίπτωση που ο Προσφέρων επικαλεστεί και χρησιμοποιήσει την οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα Τρίτων Οικονομικών Φορέων, ή/και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητές τους, σύμφωνα με την οδηγία 2014/25/ΕΚ, άρθρο 79, το ΕΕΕΠ υποβάλλεται επίσης από τον Τρίτο Οικονομικό Φορέα, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 14.12.1.γ και 14.12.1.δ κατωτέρω. Το ΕΕΕΠ υπογράφεται ψηφιακά από τον Νόμιμο Εκπρόσωπο του ενδιαφερόμενου φορέα, που εξουσιοδοτείται να εκπροσωπεί τον φορέα έως την ημερομηνία υπογραφής της ΣΥΜΒΑΣΗΣ. (...) 14.6 Οι κατασκευαστικές εταιρείες που συμμετέχουν στον Διαγωνισμό, ξεχωριστά ή ως μέλη Κ/Ξ, πρέπει να είναι εγγεγραμμένες σε επαγγελματικό μητρώο, σύμφωνα με τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένες, και να διαθέτουν τα προσόντα να αναλαμβάνουν αυτοτελώς την εκτέλεση έργου κατασκευής με Συμβατικό Τίμημα ίσο ή μεγαλύτερο των εννέα εκατομμυρίων εξακοσίων χιλιάδων ΕΥΡΩ (9.600.000 €). Το ανωτέρω κατασκευαστικό έργο σχετίζεται με τις Ηλεκτρομηχανολογικές (Η/Μ) Εργασίες. 14.7 Ο Προσφέρων (ή, στην περίπτωση Κ/Ξ, καθένα εκ των μελών της) πρέπει να έχει μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών τα τελευταία τρία (3) οικονομικά έτη τουλάχιστον δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000 €) ΕΥΡΩ. 14.8 Ο

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

Προσφέρων πρέπει να έχει οικονομική και χρηματοπιστωτική επάρκεια (συμπεριλαμβανομένης πιστωτικής ικανότητας και εγγυητικών επιστολών) τουλάχιστον εννιακοσίων εξήντα χιλιάδων (960.000 €) ΕΥΡΩ. Σε περίπτωση Κ/Ξ, η απαίτηση αυτή μπορεί να καλυφθεί σωρευτικά από τα μέλη της Κ/Ξ. Β. ΕΓΓΡΑΦΑ ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ. 14.9 Προφίλ του Προσφέροντος. Έγγραφα που αναφέρουν το προφίλ, τη δομή, την οργάνωση και την υποδομή του Προσφέροντος ή, στην περίπτωση Κ/Ξ, καθενός εκ των μελών της, όσον αφορά το Λεπτομερή Σχεδιασμό και Κατασκευαστικές δραστηριότητες. Πληροφορίες και τεχνικά δεδομένα σχετικά με τον διαθέσιμο εξοπλισμό και τα μηχανήματα, τα έργα και τις τεχνολογίες που προσφέρονται, για χρήση σε παρόμοια Έργα, που ανήκουν στον Προσφέροντα ή, στην περίπτωση Κ/Ξ, σε καθένα από τα μέλη της ή είναι διαθέσιμα προς χρήση μέσω σύμβασης υπεργολαβίας ή άλλων συμφωνιών καθώς και υλικό και λογισμικό υπολογιστών, εργασίες και τεχνολογίες που προσφέρονται. 14.10 Εμπειρία του Προσφέροντα. Ελάχιστες απαιτήσεις πείρας. Επί ποινή αποκλεισμού της Προσφοράς, Ο Προσφέρων πρέπει να έχει μηχανικώς ολοκληρώσει επιτυχώς (μηχανική ολοκλήρωση σημαίνει έτοιμο για δοκιμαστική λειτουργία) αυτοτελώς ή ως μέλος αναδόχου Κοινοπραξίας με ελάχιστο ποσοστό συμμετοχής στην κοινοπραξία 50%, εντός της τελευταίας (8) οχταετίας, τουλάχιστον: Ένα (1) ΕΡΓΟ που θα αφορά Λεπτομερή Σχεδιασμό, Προμήθεια και Κατασκευή τουλάχιστον ενός (1) Μετρητικού ή/και Ρυθμιστικού Σταθμού Φυσικού Αερίου Υψηλής Πίεσης με μέγιστη πίεση λειτουργίας εισόδου ίση ή μεγαλύτερη των 40 bar και (ονομαστικής) δυναμικότητας μεγαλύτερης ή ίσης των 100.000 Nm<sup>3</sup>/h και ένα (1) ΕΡΓΟ που θα αφορά σωληναγωγό φυσικού αερίου διαμέτρου τουλάχιστον 10", μήκους τουλάχιστον 200 μέτρων με μέγιστη πίεση λειτουργίας τουλάχιστον 40 bar. Εάν ο Προσφέρων είναι μέλος Ομίλου εταιρειών που έχει σχηματιστεί κατόπιν συγχώνευσης, λαμβάνεται υπόψη η σωρευτική εμπειρία. 14.11 Πρότυπα Διασφάλισης Ποιότητας. Επί ποινή αποκλεισμού της Προσφοράς, ο Προσφέρων ή, στην περίπτωση Κ/Ξ, καθένα εκ των μελών της πρέπει να συμμορφώνεται με το Πιστοποιητικό Συστήματος Διαχείρισης σύμφωνα με τα πρότυπα: α. ISO 9001, β. ISO 14001 και γ. OHSAS 18001. ή

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

ισοδύναμα Πιστοποιητικά ή αποδεικτικά στοιχεία διασφάλισης τήρησης ισοδύναμων μέτρων, όπως ορίζεται στο άρθρο 81 της Ευρωπαϊκής Οδηγίας 2014/25/ΕΕ. Γ. ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΑ ΕΓΓΡΑΦΑ ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗΣ ΣΤΗΝ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΠΟΥ Ο ΠΡΟΣΦΕΡΩΝ ΕΠΙΚΑΛΕΙΤΑΙ ΠΟΡΟΥΣ ΤΡΙΤΩΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ. 14.12 Σε περίπτωση που ο Προσφέρων επικαλείται και χρησιμοποιεί την οικονομική και χρηματοδοτική ή/και τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα Τρίτων Οικονομικών Φορέων σύμφωνα με το άρθρο 79 της οδηγίας 2014/25/ΕΕ, οι εν λόγω Φορείς θα πρέπει να έχουν συσταθεί σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕ) ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (ΕΟΧ) ή κράτος που έχει υπογράψει συμφωνία σύνδεσης ή διμερή συμφωνία με την ΕΕ, και επιτρέπει τη συμμετοχή σε Δημόσιους Διαγωνισμούς Φορέων που διενεργούν Αναθέτουσες Αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον κλάδο του φυσικού αερίου, και τα έγγραφα που αναφέρονται παρακάτω θα πρέπει να περιλαμβάνονται στον Φάκελο Α για κάθε Τρίτο Οικονομικό Φορέα, κατά περίπτωση, ανάλογα με τη νομική μορφή του: 14.12.1α. Ψηφιακά υπογεγραμμένη δήλωση του Νομίμου Εκπροσώπου του εν λόγω Τρίτου Οικονομικού Φορέα ότι όλα τα στοιχεία και οι πληροφορίες που υποβλήθηκαν είναι αληθή και γνήσια. β. Αρμοδίως επικυρωμένα συμφωνητικά Κ/Ξ ή ισχύον καταστατικό, σύμφωνα με τη νομοθεσία της χώρας σύστασης, τα έγγραφα που αναφέρονται στο άρθρο 14 παράγραφος 2 σημείο 1 στοιχείο i) και τις δηλώσεις σύμφωνα με το άρθρο 14 παράγραφος 1 σημείο 4 (σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 5, ΤΕΥΧΟΣ: «Διακήρυξη - Οδηγίες προς τους Προσφέροντες») του παρόντος άρθρου, όπου ο όρος «Προσφέρων» αντικαθίσταται από τον όρο «Τρίτος Οικονομικός Φορέας». γ. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας της παρ. 14.3, ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον Νόμιμο Εκπρόσωπο του Τρίτου Οικονομικού Φορέα, που αναφέρει τις απαιτήσεις των παρ. 14.4.1, 14.4.2, 14.4.3, 14.4.4, 14.5.1, 14.5.2, 14.5.3 ανωτέρω, όπου ο όρος «Προσφέρων» αντικαθίσταται από τον όρο «Τρίτος Οικονομικός Φορέας». δ. Επιπλέον: Σε περίπτωση που ο Προσφέρων επικαλείται και χρησιμοποιεί την οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα Τρίτων Οικονομικών Φορέων, το ΕΕΕΠ αναφέρεται στις απαιτήσεις που περιγράφονται στην

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

παραγράφο 14.7 και 14.8 του παρόντος άρθρου, και Σε περίπτωση που ο Προσφέροντας επικαλείται και χρησιμοποιεί την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα Τρίτων Οικονομικών Φορέων , το ΕΕΕΠ αναφέρεται στις απαιτήσεις των παραγράφων 14.6, 14.9, 14.10 και 14.11 του παρόντος άρθρου, (όπου ο όρος «Προσφέρων» αντικαθίσταται από τον όρο «Τρίτος Οικονομικός Φορέας»). Σε περίπτωση που τα παραπάνω έγγραφα δεν υποβληθούν, η επίκληση των συγκεκριμένων πόρων των Τρίτων Οικονομικών Φορέων δεν θα λαμβάνεται υπόψη. 14.12.2 Ψηφιακά υπογεγραμμένο αντίγραφο Πρακτικού Διοικητικού Συμβουλίου ή άλλου αρμόδιου Οργάνου να λαμβάνει αποφάσεις ή νομίμως εξουσιοδοτημένου προσώπου του Τρίτου Οικονομικού Φορέα, σχετικά με την απόφαση έγκρισης της διαθεσιμότητας προς τον ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΑ, καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της ΣΥΜΒΑΣΗΣ, των συγκεκριμένων οικονομικών και χρηματοδοτικών ή/και τεχνικών ή/και επαγγελματικών πόρων. Η σχετική απόφαση θα πρέπει να είναι λεπτομερής και να προσδιορίζει τους συγκεκριμένους πόρους που θα είναι διαθέσιμοι κατά το στάδιο του διαγωνισμού και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της ΣΥΜΒΑΣΗΣ, κατά τρόπο ώστε ο ..... να μπορεί να αξιολογήσει και να εκτιμήσει τη σημασία αυτών των πόρων κατά το στάδιο του Διαγωνισμού και να μπορεί να ελέγχει την υλοποίηση αυτής της δέσμευσης κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της ΣΥΜΒΑΣΗΣ. 14.12.3 Ψηφιακά υπογεγραμμένο δεσμευτικό συμφωνητικό συνεργασίας μεταξύ του Προσφέροντα και του Τρίτου Οικονομικού Φορέα που να αποδεικνύει τη δέσμευση τους για την παροχή πόρων. Σε περίπτωση που οι ανωτέρω αναφερόμενες απαιτήσεις δεν πληρούνται, η επίκληση πόρων των Τρίτων Οικονομικών Φορέων, δεν θα ληφθεί υπόψη από το ..... Η ανωτέρω αναφερόμενη σχέση θα ισχύει καθ' όλη τη διάρκεια της ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια της εκτέλεσης της ΣΥΜΒΑΣΗΣ, παύσει να ισχύει η σχέση μεταξύ του Προσφέροντος και του Τρίτου Οικονομικού Φορέα, ο ..... διατηρεί το δικαίωμα εφαρμογής των διατάξεων για έκπτωση του ΑΝΑΔΟΧΟΥ. Οι δηλώσεις και τα έγγραφα του Προσφέροντα και του Τρίτου Οικονομικού Φορέα που αφορούν στην επίκληση πόρων, θα αποτελούν μέρος των συμβατικών εγγράφων. (...) Άρθρο 15: ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΦΑΚΕΛΟΥ Β. Ο Φάκελος Β θα περιέχει τα ακόλουθα έγγραφα,

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

με την παρακάτω σειρά: 15.1 ΕΠΙΣΤΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (σύμφωνα με το συνημμένο στην παρούσα Παράρτημα 1), χωρίς τιμές, ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον Προσφέροντα. 15.2 Κατασκευαστής Μετρητικού και Ρυθμιστικού Σταθμού (M/P). Επί ποινή αποκλεισμού της Προσφοράς, σε περίπτωση μη υποβολής, ο Προσφέροντας θα υποβάλλει: α) Δήλωση με το όνομα του/των κατασκευαστή/κατασκευαστών του Μετρητικού και Ρυθμιστικού Σταθμού της Σύμβασης. β) Έγγραφο προς απόδειξη ότι ο M/P Σταθμός θα συμμορφώνεται με την Οδηγία 2014/68/ΕΕ (PED) για δοχεία υπό πίεση. γ) Πλήρως τεκμηριωμένο προφίλ του/των οριζόμενου/ων κατασκευαστή/ών, που θα εμπεριέχει συμβάσεις για την κατασκευή παρόμοιου εξοπλισμού κατά την τελευταία πενταετία, για αξιολόγηση από το ..... Σημείωση: Ο προταθείς Κατασκευαστής τελεί υπό την έγκριση του ..... και δεν μπορεί να αντικατασταθεί χωρίς προηγούμενη έγγραφη έγκριση του ..... δ) Δεσμευτική Δήλωση του νομίμου εκπροσώπου του προαναφερθέντος οριζόμενου/ων κατασκευαστή/ών, αρμοδίας υπογεγραμμένη και φέρουσα σφραγίδα, με διατύπωση ότι είναι πλήρως ενημερωμένος/οι επί του εν θέματι Διαγωνισμού, έχει συμφωνήσει με τον Προσφέροντα και δέχεται να προμηθεύσει τον εξοπλισμό για τον εν λόγω Μετρητικό/Ρυθμιστικό Σταθμό σε περίπτωση που η Σύμβαση ανατεθεί στον Προσφέροντα. (...) Άρθρο 17: ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ. 17.1 Μόνο οι Προσφέροντες που έχουν υποβάλει Φάκελο Α σύμφωνα με το άρθρο 14 ανωτέρω γίνονται δεκτοί για περαιτέρω αξιολόγηση. 17.2 Οι Προσφορές θα απορριφθούν εάν: Προκύπτει από τους Φακέλους Α και Β ότι ο Προσφέροντας δεν διαθέτει την τεχνογνωσία ή την πείρα και, γενικά, την τεχνική ή/και χρηματοδοτική ικανότητα για να εκτελέσει τη ΣΥΜΒΑΣΗ. Ο Προσφέρων έχει υποπέσει σε σοβαρό σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο μπορεί να εξακριβωθεί από τον ..... με οποιονδήποτε τρόπο. Ο Προσφέρων έχει προσκομίσει ψευδείς πληροφορίες σε οποιοδήποτε στάδιο του Διαγωνισμού. Η Προσφορά δεν είναι αρκετά ακριβής σε βαθμό που καθίσταται αδύνατο να διαπιστωθεί με βεβαιότητα τι προσφέρεται έναντι ποιας τιμής, δεν καλύπτει τις απαιτήσεις ή η προσφερόμενη τιμή είναι υπερβολικά χαμηλή. 17.3 Για την αξιολόγηση των Προσφορών, όλες οι αποκλίσεις (π.χ. σχόλια, προδιαγραφές,

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

αποκλίσεις, εξαιρέσεις, κ.λπ.) στον κατάλογο σύμφωνα με το άρθρο 8 που περιλαμβάνεται στον Φάκελο Β, ομαδοποιούνται από την Επιτροπή Προκήρυξης και κατά την προαίρεσή της, σε δύο (2) κατηγορίες ως εξής: Αυτές που μπορούν να γίνουν δεκτές χωρίς οποιαδήποτε επίπτωση στην τιμή. Αυτές που δεν μπορούν να γίνουν δεκτές ή έχουν οικονομικό αντίκτυπο που επηρεάζει την οικονομική προσφορά. Σε αυτήν την περίπτωση η σχετική Προσφορά θα απορριφθεί. 17.4 Σε περίπτωση που περιέχεται απόκλιση στα περιεχόμενα του ΦΑΚΕΛΟΥ Β και η εν λόγω απόκλιση δεν αναφέρεται στη λίστα αποκλίσεων σύμφωνα με τα άρθρα 8 και 15 ανωτέρω, τότε ο ..... διατηρεί το δικαίωμα να θεωρήσει ότι πρόκειται για περίπτωση υποβολής ψευδών πληροφοριών και να απορρίψει την Προσφορά. 17.5 ΤΕΧΝΙΚΗ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ. Με βάση τα στοιχεία που υποβάλλονται με τον Φάκελο Β, οι Τεχνικές Προσφορές των Προσφερόντων αξιολογούνται ως εξής: Τα στοιχεία που παρατίθενται στον κατωτέρω πίνακα θα χρησιμοποιηθούν για την Τεχνική Αξιολόγηση των Προσφορών με βάση τις υποβληθείσες πληροφορίες που περιέχονται στον Φάκελο Β. Η διαδικασία βαθμολόγησης και αξιολόγησης που ορίζεται κατωτέρω θα τηρηθεί αυστηρά. (...) 100: Για θέματα στα οποία η Τεχνική Προσφορά είναι πλήρως τεκμηριωμένη, σε απόλυτη συμφωνία με τις απαιτήσεις του Διαγωνισμού, ή καλύτερη. 70: Για θέματα στα οποία η Τεχνική Προσφορά είναι πλήρης και ικανοποιητική στα περισσότερα σημαντικά ζητήματα των απαιτήσεων του Διαγωνισμού. Μικρές παραλείψεις δεν επηρεάζουν τις ΕΡΓΑΣΙΕΣ 30: Για θέματα στα οποία η Τεχνική Προσφορά είναι ανεπαρκής σε μείζονα ζητήματα και δεν μπορεί να θεωρηθεί τεχνικά αποδεκτή. 0: Για θέματα στα οποία η Τεχνική Προσφορά δεν είναι αποδεκτή. Η Βαθμολογία δίδεται σε κλίμακα τιμών με βήμα το 10 (π.χ. 100, 90, 80, ... κ.λπ.). Κατά τη διάρκεια της φάσης της Τεχνικής Αξιολόγησης, οι Τεχνικές Προσφορές απορρίπτονται υπό τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α. Αν η συνολική βαθμολογία του Προσφέροντος είναι μικρότερη του «70». β. Αν η βαθμολογία του Προσφέροντος σε οποιοδήποτε από τα στοιχεία (1, 2, 3 και 4) στον Πίνακα ανωτέρω είναι μικρότερη του «70». γ. Αν η βαθμολογία του Προσφέροντος σε οποιοδήποτε

## **Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**

από τα στοιχεία (5, 6, 7, 8, 9, 10 & 11) στον Πίνακα ανωτέρω είναι «30» ή χαμηλότερη. (...).

12. Επειδή αναφορικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, ότι δηλαδή κατά παράβαση του άρθρου 15.2 της Διακήρυξης ο Κατασκευαστής M/P Σταθμού του παρεμβαίνοντα, επειδή δεν διαθέτει την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία, λαμβάνει δάνεια εμπειρία από την ..... Με βάση όμως το άρθρο 14.12 της Διακήρυξης η δάνεια εμπειρία προβλέπεται αποκλειστικά για τον οικονομικό φορέα και όχι για τον Κατασκευαστή του M/P Σταθμού, ενώ δεν μπορεί να θεμελιωθεί αναλογική εφαρμογή της δάνειας εμπειρίας στον Κατασκευαστή M/P Σταθμού, καθώς τούτο δεν αναφέρεται ρητά, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα.

13. Επειδή, κατά την έννοια των παραπάνω διατάξεων της διακήρυξης, όπως εκτίθενται αναλυτικά στην σκέψη 11, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να υποβάλλουν τον Φάκελο Α, (που περιλαμβάνει τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής), τον Φάκελο Β, (που περιλαμβάνει την Τεχνική Προσφορά) και τον Φάκελο Γ, (που περιλαμβάνει την Οικονομική Προσφορά). Με την αξιολόγηση του Φακέλου Α ελέγχεται η καταλληλότητα των υποψηφίων προσφερόντων ως προς τα επαγγελματικά τους προσόντα, την φερεγγυότητα τους και την καταλληλότητα τους για την ανάθεση της σύμβασης (στάδιο ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων), ενώ με τον έλεγχο και αξιολόγηση του Φακέλου Β ελέγχεται το παραδεκτό της τεχνικής προσφοράς. Σε σχέση με την τεχνική προσφορά οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να υποβάλουν, πέραν των λοιπών εγγράφων, στον διαγωνισμό, επί ποινή αποκλεισμού της Προσφοράς, σε περίπτωση μη υποβολής, α) Δήλωση με το όνομα του/των κατασκευαστή/κατασκευαστών του Μετρητικού και Ρυθμιστικού Σταθμού της Σύμβασης. β) Έγγραφο προς απόδειξη ότι ο M/P Σταθμός θα συμμορφώνεται με την Οδηγία 2014/68/ΕΕ (PED) για δοχεία υπό πίεση. γ) Πλήρως τεκμηριωμένο προφίλ του/των οριζόμενου/ων κατασκευαστή/ών, που θα εμπεριέχει συμβάσεις για την κατασκευή παρόμοιου εξοπλισμού κατά την τελευταία πενταετία, για αξιολόγηση από το ..... Ο προταθείς Κατασκευαστής τελεί υπό την έγκριση

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

του ..... και δεν μπορεί να αντικατασταθεί χωρίς προηγούμενη έγγραφη έγκριση του ..... δ) Δεσμευτική Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου του προαναφερθέντος οριζόμενου/ων κατασκευαστή/ών, αρμοδίως υπογεγραμμένη και φέρουσα σφραγίδα, με διατύπωση ότι είναι πλήρως ενημερωμένος/οι επί του εν θέματι Διαγωνισμού, έχει συμφωνήσει με τον Προσφέροντα και δέχεται να προμηθεύσει τον εξοπλισμό για τον εν λόγω Μετρητικό/Ρυθμιστικό Σταθμό σε περίπτωση που η Σύμβαση ανατεθεί στον Προσφέροντα». Από την επισκόπηση του φακέλου του παρεμβαίνοντα προκύπτει ότι αυτός έχει εξαντλήσει προσηκόντως τις διαγωνιστικές του υποχρεώσεις εκ του άρθρου 15.2 της διακήρυξης υποβάλλοντας τα σχετικά έγγραφα, και συγκεκριμένα: Έχει καταθέσει τη δήλωση που απαιτείται από το άρθρο 15.2.α της Διακήρυξης, όπου ορίζει ως κατασκευαστή του M/P Σταθμού την εταιρεία «.....». Έχει καταθέσει έγγραφο κατασκευαστή του M/P Σταθμού στο οποίο δηλώνει ότι ο προσφερόμενος M/P Σταθμός συμμορφώνεται με την Οδηγία 2014/68/EU (PED) για δοχεία υπό πίεση. Έχει καταθέσει πλήρως τεκμηριωμένο προφίλ του ως άνω κατασκευαστή, συμπεριλαμβάνον συμβάσεις για την κατασκευή παρόμοιων Έργων μέσα στην προηγούμενη πενταετία. Επιπροσθέτως, έχει προσκομίσει το από 14.09.2018 «Ιδιωτικό Συμφωνητικό Δάνειας Εμπειρίας» μεταξύ κατασκευαστή του M/P Σταθμού και της “.....”, με το οποίο συμφωνείται ότι η “.....” θα διαθέσει στον κατασκευαστή του M/P Σταθμού πρώτη όλους τους απαραίτητους πόρους που η ίδια διαθέτει από τη μακροχρόνια εμπειρία της, προκειμένου ο τελευταίος να συνεργαστεί ως υπεργολάβος με την ..... για την υπό εξέταση σύμβαση. Ως έρεισμα της συνεργασίας προσκομίζεται το από 13.09.2018 Πρακτικό Συνεδρίασης του Δ.Σ. της “.....”, όπου εξειδικεύονται οι ως άνω πόροι ως τεχνογνωσία, εξειδικευμένο μηχανικό και τεχνικό προσωπικό και εμπειρία αυτής και επισυνάπτεται «Κατάλογος Συμβάσεων Έργων», στον οποίο συμπεριλαμβάνονται αρκετές συμβάσεις με τις οποίες η “.....” έχει κατασκευάσει παρόμοιους M/P Σταθμούς, μεταξύ των οποίων είναι και σταθμοί M/P εγκατεστημένοι σε έργα του Αναθέτοντος Φορέα. Έχει καταθέσει δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου του κατασκευαστή του M/P Σταθμού ότι έχει

## **Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**

συμφωνήσει με τον Προσφέροντα και δέχεται να προμηθεύσει. Επομένως, και με δεδομένο ότι η Διακήρυξη στο άρθρο 15.2 αυτής, δεν ορίζει με αποκλειστικό, ορισμένο και δεσμευτικό τρόπο, τι είδους έγγραφα οφείλει να καταθέσει ο κάθε προσφέρων, αυτό επαφίεται στην ευχέρεια του τελευταίου, τα οποία (έγγραφα) αξιολογούνται από την οικεία Επιτροπή. Επομένως, αβασίμως ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ο κατασκευαστής του παρεμβαίνοντα δεν πληροί τις απαιτήσεις του άρθρου 15.2, ενώ περαιτέρω ο ισχυρισμός του αυτός κρίνεται και αόριστος γιατί δεν εξειδικεύει γιατί αυτός δεν διαθέτει την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία κατασκευαστή και κυρίως που έσφαλλε η επιτροπή κατά την αξιολόγηση. Οι δε λοιποί ισχυρισμοί του ότι, επειδή ο κατασκευαστής του παρεμβαίνοντα δεν διαθέτει την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία, λαμβάνει δάνεια εμπειρία από την ..... Με βάση όμως το άρθρο 14.12 της Διακήρυξης η δάνεια εμπειρία προβλέπεται αποκλειστικά για τον οικονομικό φορέα και όχι για τον Κατασκευαστή του M/P Σταθμού, ενώ δεν μπορεί να θεμελιωθεί αναλογική εφαρμογή της δάνειας εμπειρίας στον Κατασκευαστή M/P Σταθμού, καθώς τούτο δεν αναφέρεται ρητά, ομοίως απορρίπτονται ως αβάσιμοι, καθώς ερείδονται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, ενώ, όπως βάσιμα ισχυρίζεται και ο Αναθέτων Φορέας, σε κάθε περίπτωση οι απαιτήσεις του άρθρου 15.2 εντάσσονται στον Φάκελο Β και αφορούν το τρόπο υλοποίησης του Έργου και αντιδιαστέλλονται σαφώς από τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων, που εντάσσονται στον Φάκελο Β και αφορούν την καταλληλότητα του υποψηφίου να αναλάβει το Έργο, η δε ποιοτική επιλογή έχει ήδη ολοκληρωθεί στο πλαίσιο του Φακέλου Α. Δηλαδή, με άλλα λόγια, δια του άρθρου 15.2 δεν κρίνεται η καταλληλότητα του Κατασκευαστή να αναλάβει το μέρος του Έργου που αφορά τον Μετρητικό/Ρυθμιστικό Σταθμό, αλλά αφενός τίθεται προς αξιολόγηση, από κοινού με τα λοιπά κριτήρια του άρθρου 17.5 της Διακήρυξης, η προσφερόμενη τεχνική λύση ως προς τον εξοπλισμό, στοιχείο της οποίας είναι και ο ίδιος ο Κατασκευαστικός Οίκος, και αφετέρου δεσμεύεται ο τελευταίος έναντι του Αναθέτοντος Φορέα να αναλάβει το Έργο στο μέτρο που τον αφορά, λόγω του ότι ο εξοπλισμός είναι ουσιώδες κομμάτι της συγκεκριμένης Σύμβασης. Για το λόγο αυτό, στο συγκεκριμένο άρθρο τίθεται επί ποινή

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

αποκλεισμού μόνο η μη υποβολή των στοιχείων και όχι η μη συνδρομή συγκεκριμένων προϋποθέσεων στο πρόσωπο του Κατασκευαστή. Υπό αυτά τα δεδομένα επομένως, δεν υφίσταται «δάνεια εμπειρία» του Κατασκευαστή, αλλά ελεύθερη οργάνωση εκ μέρους του των πόρων και δυνάμεών του, προκειμένου να ανταποκριθεί σε συμβατική του δέσμευση με τον Υποψήφιο Ανάδοχο, ο οποίος παραμένει ο μόνος υπεύθυνος έναντι του Κυρίου του Έργου και αναθέτοντος φορέα.

14. Επειδή, αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, ότι σε περίπτωση που θεμελιώνεται δικαίωμα δάνειας εμπειρίας για τον Κατασκευαστή του Μ/Ρ Σταθμού, εντούτοις ο παρεμβαίνων δεν προσκόμισε, κατά παράβαση του άρθρου 14.12 της Διακήρυξης, τα αναφερόμενα στο εν λόγω άρθρο έγγραφα (άρθρο 14.12.1.a, b, c, d, 14.12.2 και 14.12.3. της Διακήρυξης) για την ....., το δε από 14-9-2018 ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του Κατασκευαστής Μ/Ρ Σταθμού και της δανείζουσας ..... δεν φέρει ηλεκτρονικές υπογραφές, κατά παράβαση του άρθρου 14.12.3. ενώ από το σώμα του συμφωνητικού δεν προκύπτει καν το όνομα και η ιδιότητα των εκπροσώπων των δύο εταιρειών, παρά τίθενται αυθαιρέτως και μη συννόμως δύο υπογραφές, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα. Σε συνέχεια των όσων εκτέθηκαν στην σκέψη 13 και με δεδομένο ότι δεν υφίσταται αδυναμία του παρεμβαίνοντα να τεκμηριώσει την τεχνική εμπειρία του Κατασκευαστή Μ/Ρ Σταθμού και συνεπακόλουθη ανάγκη περί δάνειας εμπειρίας στο πρόσωπο του τελευταίου, δεν εφαρμόζεται το άρθρο 14.12 της Διακήρυξης, με αποτέλεσμα όλοι οι σχετικοί ισχυρισμοί να απορρίπτονται ως αβάσιμοι, καθώς ερείδονται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, όπως βάσιμα ισχυρίζεται και ο Αναθέτων Φορέας.

15. Επειδή, αναφορικά με τον τρίτο και τέταρτο λόγο της προσφυγής, ότι δηλαδή, κατά παράβαση του άρθρου 15.2.c της Διακήρυξης ο παρεμβαίνων δεν προσκομίζει για το πλήρως τεκμηριωμένο προφίλ συμβάσεις κατασκευής παρόμοιου εξοπλισμού κατά την τελευταία πενταετία, προς αξιολόγηση από τον ....., παρά παρατίθεται απλώς λίστα σχετικών έργων, όπως Σταθμός

## **Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**

παροχής 47,000Nm<sup>3</sup>/h (μικρότερη από την ζητούμενη στο τεχνικό κριτήριο 14.10.c), πίεση σχεδιασμού 80 barg, χωρίς να αναφέρεται ο πελάτης (αντισυμβαλλόμενη αρχή, ΚΤΕ) ή ο τόπος ή άλλα στοιχεία του επικαλούμενου έργου (Σύμβαση, χρόνος εκτέλεσης), ενώ κατά παράβαση του άρθρου 15.2.b της Διακήρυξης ο παρεμβαίνων δεν προσκομίζει έγγραφα αποδεικτικά ότι ο Μ/Ρ Σταθμός θα συμμορφώνεται με την Οδηγία 2014/68/EC (PED) για δοχεία υπό πίεση, και προσκομίζει μόνο δήλωση του ίδιου του Κατασκευαστή του Μ/Ρ Σταθμού περί συμμόρφωσής του με την προαναφερόμενη Οδηγία της ΕΕ, οι οποίοι κρίνονται αβάσιμοι, λεκτέα τα ακόλουθα. Με τους δύο αυτούς λόγους ο προσφεύγων επιχειρεί να αμφισβητήσει την πληρότητα του φακέλου του παρεμβαίνοντα, καίτοι ο φάκελος έχει ήδη αξιολογηθεί και βαθμολογηθεί από τον Αναθέτοντα Φορέα, χωρίς όμως ο προσφεύγων να στρέφεται κατά της βαθμολογίας του παρεμβαίνοντα. Συγκεκριμένα, από την επισκόπηση του φακέλου, και όπως παραδεκτά ισχυρίζεται ο Αναθέτων Φορέας, και αναφορικά με την υποβολή πλήρως τεκμηριωμένου προφίλ του οριζόμενου κατασκευαστή και την υποβολή λίστας συμβάσεων που το συνοδεύουν, ο παρεμβαίνων υπέβαλε πλήρως τεκμηριωμένο προφίλ της ....., όπου συμπεριέλαβε κατάλογο συμβάσεων έργων για κατασκευή παρόμοιου εξοπλισμού κατά την τελευταία πενταετία, όπου, αντίθετα με όσα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, αναγράφεται ο πελάτης – Κύριος του Έργου και ο χρόνος εκτέλεσης και το αντικείμενο της Σύμβασης. Περαιτέρω, ο παρεμβαίνων προσκομίζει το από 13.09.2018 Πρακτικό Δ.Σ. της ..... που θα διαθέσει πόρους στην Κατασκευάστρια ....., με επισυναπτόμενο Κατάλογο Συμβάσεων Έργων με τα πλήρη στοιχεία των συμβάσεων αυτών (πελάτης/Κύριος του Έργου, χρόνος και αριθμός Σύμβασης, Περιγραφή). Μεταξύ των συμβάσεων περιλαμβάνονται αρκετές συμβάσεις με τις οποίες η ..... έχει κατασκευάσει παρόμοιους Μετρητικούς/Ρυθμιστικούς Σταθμούς, μεταξύ των οποίων είναι και Μ/Ρ Σταθμοί εγκατεστημένοι σε έργα του Αναθέτοντος Φορέα. Με δεδομένο ότι από την διάταξη του 15.2 δεν προβλέπεται προσκόμιση συμβάσεων παρά πλήρως τεκμηριωμένο προφίλ του/των οριζόμενου/ων κατασκευαστή/ών, που θα εμπεριέχει συμβάσεις, προκύπτει η πλήρης

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

συμμόρφωση του παρεμβαίνοντα με τις απαιτήσεις του σχετικού άρθρου, με αποτέλεσμα να απορρίπτονται οι σχετικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντα ως αβάσιμοι. Περαιτέρω, και αναφορικά με την αμφισβήτηση των εγγράφων των αποδεικτικών ότι ο Μετρητικός/Ρυθμιστικός Σταθμός του παρεμβαίνοντα θα συμμορφώνεται με τις διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας για τα δοχεία υπό πίεση (Οδηγία 2014/68 – PED), ο παρεμβαίνων προσκόμισε δήλωση του Κατασκευαστή ότι ο ίδιος δεσμεύεται ότι ο προσφερόμενος M/P Σταθμός θα συμμορφώνεται με την Οδηγία 2014/68/EU (PED) για δοχεία υπό πίεση, καλύπτοντας με τον τρόπο αυτό την απαίτηση του άρθρου 15.2.b της Διακήρυξης περί προσκόμισης «εγγράφων προς απόδειξη ότι ο M/P Σταθμός θα συμμορφώνεται με την Οδηγία 2014/68/EU (PED) για δοχεία υπό πίεση». Από την σχετική διάταξη ουδόλως απαιτείται προσκόμιση πιστοποιητικών από αρχές πιστοποίησης, όπως αβασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ενώ σε κάθε περίπτωση, ως ισχυρίζεται και ο Αναθέτων Φορέας, οι φορείς πιστοποίησης δεν δύνανται να πιστοποιούν μέλλουσα κατασκευή, παρά εκδίδουν πιστοποιητικά σε υπάρχουσες κατασκευές ότι πληρούν τις σχετικές προδιαγραφές. Ως εκ των ανωτέρω, συνάγεται ότι οι σχετικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντα απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

16. Επειδή, αναφορικά με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής, ότι ο Κατασκευαστής του M/P Σταθμού προμηθεύεται το σύστημα Αυτοματισμού και Μέτρησης από την εταιρεία ..... – Υπεργολάβο του εν λόγω συστήματος, με αποτέλεσμα να τίθεται εν αμφιβόλω η επάρκεια του Κατασκευαστή του M/P Σταθμού, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα. Όπως προκύπτει από το κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης, και παραδεκτά ισχυρίζεται ο Αναθέτων Φορέας, σε συνδυασμό με όσα έχουν διατυπωθεί επί της σκέψης 13, η αξιολόγηση της Τεχνικής Προσφοράς της Συμμετέχουσας γίνεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 15 και 17 της Διακήρυξης. Μέσα στο πλαίσιο αυτό, ο παρεμβαίνων έχει υποβάλει στο Φάκελο Β, πέραν των λοιπών εγγράφων, πρόγραμμα υλοποίησης του έργου, στο οποίο συμπεριλαμβάνεται κατάλογος των Υπεργολάβων και τα αντικείμενα αυτών (παράγραφο 2.6), μεταξύ των οποίων αναφέρεται και η ..... και η εταιρεία ..... Σημειώνεται ότι, το

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

προρρηθέν πρόγραμμα υλοποίησης του έργου, ανήκει μεταξύ των κριτηρίων που βαθμολογούνται κατ' άρθρο 17.5 της Διακήρυξης και συγκεκριμένα με συντελεστή 20%, στο δε κριτήριο ο παρεμβαίνων βαθμολογήθηκε με το βαθμό 90/100, ενώ η βαθμολογία αυτή δεν προσβάλλεται από τον προσφεύγοντα δια της εδώ εξεταζόμενης. Περαιτέρω, σε κανένα άρθρο της Διακήρυξης δεν επιβάλλεται έλεγχος επί των τυχόν υπεργολάβων, προμηθευτών, συνεργατών του Κατασκευαστή του Συμμετέχοντος, ενώ, αντιθέτως ο τρόπος που ο εκάστοτε Κατασκευαστής οργανώνει την εκτέλεση των εργασιών του ανάγεται στη διακριτική του ευχέρεια και δεν αξιολογείται, παρά μόνο εφόσον κάτι τέτοιο προκύπτει από τη Διακήρυξη. Εν προκειμένω, και με δεδομένο ότι οι απαιτήσεις που ανάγονται στο πρόσωπο του Κατασκευαστή εξαντλούνται σε όσα αναφέρει ρητά το άρθρο 15.2, ενώ σε καμία από αυτές δεν περιλαμβάνεται αξιολόγηση των υπεργολάβων/προμηθευτών του και, πάντως, αυτές ικανοποιούνται σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν ανωτέρω, ο σχετικός ισχυρισμός απορρίπτεται ως αβάσιμος.

17. Επειδή, αναφορικά με τον έκτο λόγο της προσφυγής, ότι κατά παράβαση του Κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης ο παρεμβαίνων κατονομάζει τον Κατασκευαστή του Μ/Ρ Σταθμού ως «Υπεργολάβος της ..... για το έργο του .....», χωρίς να προβλέπεται δυνατότητα Υπεργολάβου, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα. Από την επισκόπηση του φακέλου του παρεμβαίνοντα δεν υφίσταται ουδεμία αμφιβολία ότι Κατασκευαστής του Μ/Ρ Σταθμού έχει κατονομασθεί η εταιρεία με την επωνυμία ....., προσκομίζοντας δε προς τούτο πλήθος εγγράφων. Η δε δήλωση του παρεμβαίνοντα ότι «Υπεργολάβος της ..... για το έργο του .....», οφείλεται σε πρόδηλο εκφραστικό λάθος, το οποίο σε καμία περίπτωση δεν αποτελεί κρίσιμο στοιχείο για τον χαρακτηρισμό της σχέσης μεταξύ παρεμβαίνοντα και κατασκευαστή. Ως εκ των ανωτέρω, κρίνεται ομοίως αβάσιμος ο σχετικός ισχυρισμός.

18. Επειδή, αναφορικά με τον έβδομο λόγο της προσφυγής, ότι η τεχνική εμπειρία του παρεμβαίνοντα βασίζεται στο έργο «α. Μ/Ρ Σταθμός Μεγαλόπολης

## Αριθμός απόφασης: 32 / 2019

811MW, δυναμικότητας 153,000Nm<sup>3</sup>/h, 80 barg με β. αγωγό διασύνδεσης 16", 385m OP:75barg, 2016" της ΔΕΗ αρ. σύμβασης ΔΜΚΘ-110727251». Το εν λόγω Έργο είχε ανατεθεί και εκτελεστεί από την ....., με ποσοστά συμμετοχής 10% και 90% αντίστοιχα, ο δε παρεμβαίνων ουδέν έγγραφο προσκομίζει από το οποίο να δικαιολογείται η χρήση και επίκληση του εν λόγω έργου, προς απόδειξη της εμπειρίας του κατά τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα. Από τον συνδυασμό των διατάξεων 14.10, 14.3 και 18 της Διακήρυξης ορίζεται ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής του Συμμετέχοντος συγκεκριμένη ελάχιστη τεχνική εμπειρία, σύμφωνα με τα άρθρα 304-305 του ν. 4412/2016. Ως μέσο απόδειξης της τεχνικής αυτής εμπειρίας γίνεται δεκτό το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο λειτουργεί ως επαρκής προαπόδειξη ότι η τεχνική επάρκεια συντρέχει στο πρόσωπο του δηλούντος, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα άρθρα 308 και 79 του ν. 4412/2016. Εν προκειμένω, ο παρεμβαίνων έχει υποβάλει ψηφιακά υπογεγραμμένο το ΕΕΕΣ, όπου στο πεδίο «Γ: Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα» έχει δηλώσει το Έργο: *«ΑΗΣ ΜΕΓΑΛΟΠΟΛΗΣ- ΜΕΛΕΤΗ, ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ, ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΘΕΣΗ ΣΕ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΜΟΝΑΔΑΣ Νο 5, ΣΥΝΔΥΑΣΜΕΝΟΥ ΚΥΚΛΟΥ, ΚΑΘΑΡΗΣ ΙΣΧΥΟΣ ΣΕ ΣΥΝΘΗΚΕΣ ΑΝΑΦΟΡΑΣ 811MW, ΜΕ ΚΑΥΣΙΜΟ ΦΥΣΙΚΟ ΑΕΡΙΟ / ΔΜΚΘ-11072251 \*\* Μετρητικός και ρυθμιστικός σταθμός φυσικού αερίου με δύο κλάδους μέγιστης ροής 153.000Nm<sup>3</sup>/h και πίεσης σχεδιασμού 80barg \*Αγωγός φυσικού αερίου, ο οποίος εκτείνεται από το σημείο παράδοσης του φυσικού αερίου από τον ..... στα όρια του γηπέδου της Μονάδας μέχρι και την είσοδο του Μετρητικού και Ρυθμιστικού Σταθμού Φυσικού Αερίου (GRMS) αυτής, διαμέτρου 16 Inches, μήκους ~ 385 m, με μέγιστη πίεση λειτουργίας 75 barg.»*. Το Έργο αυτό εξειδικεύεται επαρκώς και πληροί τους όρους του άρθρου 14.10. Περαιτέρω, στο τελευταίο πεδίο του ίδιου εγγράφου (ΕΕΕΣ – Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις) ο παρεμβαίνων δηλώνει: *«Ο οικονομικός φορέας, δηλώνω επισήμως ότι τα στοιχεία που έχω αναφέρει στα μέρη II έως V ανωτέρω είναι ακριβή και ορθά και ότι έχω πλήρη επίγνωση των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων»*. Σε περίπτωση, δε που ο παρεμβαίνων αναδειχθεί

## **Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**

προσωρινός ανάδοχος, θα κληθεί τότε να προσκομίσει την απαιτούμενη τεκμηρίωση προς απόδειξη της εκ μέρους του ολοκλήρωσης του ως άνω επικαλούμενου έργου, μέχρι τότε δε το ΕΕΕΣ λειτουργεί ως επαρκής προαπόδειξη ότι διαθέτει τη δηλούμενη εμπειρία. Επομένως, νομίμως ο Αναθέτων Φορέας αποφάσισε ότι ο παρεμβαίνων πληροί το κριτήριο της τεχνικής επάρκειας, οι δε σχετικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντα απορρίπτονται ως αβάσιμοι.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη, η δε Παρέμβαση να γίνει δεκτή.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, τα παράβολα που κατέθεσε ο προσφεύγων συνολικού ποσού 15.000,00 € πρέπει να καταπέσουν, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση των προσκομισθέντων παράβολων συνολικού ποσού δέκα πέντε χιλιάδων Ευρώ (15.000,00 €).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20 Δεκεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στις 09-01-2019.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη**

**Ευαγγελία Ζαφειράτου**

**Αριθμός απόφασης: 32 / 2019**