

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 17.09.2018, με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη -Εισηγήτρια- και
Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 08.08.2018 (ημερομηνία ανάρτησης στο
δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης
(ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 773/09.08.2018
Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία
«.....», που εδρεύει στη....., επί της
οδού....., αριθμ. 206, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθ. 29/2018 Πράξης/Απόφασης της Διοικητικής
Επιτροπής του Επιμελητηρίου Ηλείας με την οποία εγκρίθηκε το με αριθ.
4/26.07.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, όπως αυτή
εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αριθμ. 3/2018 Διακήρυξης με την οποία
προκηρύχθηκε Ανοικτός, Δημόσιος, Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με κριτήριο
κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει
βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο
«Υλοποίηση ενεργειών προβολής, εκπόνηση μελετών, ανάπτυξη διαδικτυακής
πλατφόρμας και διοργάνωση εκθέσεων, συναντήσεων και θεματικών
εργαστηρίων σύμφωνα με τις δράσεις του έργου «BALKAN IDEAS NETWORK
FOR SUSTAINABLE INNOVATIONS IN THE AGRO-FOOD SECTOR»,
συνολικής εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης 79.596,77€ άνευ Φ.Π.Α.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία
..... και με διακριτικό τίτλο....., που εδρεύει
στ , επί της οδού....., αρ. 5, όπως νόμιμα

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

εκπροσωπείται, η οποία κατέθεσε την από 20.08.2018 Παρέμβασή της (αρ. πρωτ. ΑΕΠΠ Παρέμβασης 470/20.08.2018).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτή έγινε αποδεκτή (και) η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία με διακριτικό τίτλο αφού -ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται- η προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας υποβλήθηκε κατά παράβαση των κανόνων περί δημοσίων συμβάσεων, αντίστοιχα δε και των επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενων όρων της διακήρυξης, όπως αναλυτικά διατυπώνει στους λόγους της υπό κρίση Προσφυγής.

Με την από 20.08.2018 Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα, συμμετέχουσα στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία εταιρεία....., αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφορά της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 3/2018 (με αριθμ.πρωτ.1876/12.06.2018) Διακήρυξη του Επιμελητηρίου Ηλείας προκηρύχθηκε Ανοικτός, Δημόσιος, Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο «Υλοποίηση ενεργειών προβολής, εκπόνηση μελετών, ανάπτυξη διαδικτυακής πλατφόρμας και διοργάνωση εκθέσεων, συναντήσεων και θεματικών εργαστηρίων σύμφωνα με τις δράσεις του έργου «BALKAN IDEAS NETWORK FOR SUSTAINABLE INNOVATIONS IN THE AGRO-FOOD SECTOR», συνολικής εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 79.596,77€ άνευ Φ.Π.Α., η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

12.06.2018 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 12.06.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 60584. Αντικείμενο του εν λόγω έργου είναι η ανάδειξη αναδόχου που θα αναλάβει να παρέχει τα ακόλουθα παραδοτέα: I. Παραδοτέο 2.1.2 – Πακέτο Επικοινωνίας και Προβολής II. Παραδοτέο 2.1.3 – Υποστήριξη συμμετοχής σε τρεις (3) αγροδιατροφικές εκθέσεις σε Ελλάδα και εξωτερικό III. Παραδοτέο 2.1.4 – Δημιουργία πολυμεσικού περιεχομένου για την εξέλιξη του έργου IV. Παραδοτέο 4.1.1 – Δημιουργία διαδικτυακής πλατφόρμας V. Παραδοτέο 4.1.3–Δημιουργία εγχειριδίου οδηγιών για την επιχειρηματικότητα. VI. Παραδοτέο 5.1.1 – Διοργάνωση θεματικών εργαστηρίων και επισκέψεων πεδίου με αντικείμενο την επιχειρηματικότητα. VII. Παραδοτέο 5.1.2– Διοργάνωση συναντήσεων ανταλλαγής καλών πρακτικών μεταξύ δικαιούχων των δράσεων του έργου έπειτα από επιλογή. Ειδικότερα το αντικείμενο του εν λόγω έργου περιγράφεται αναλυτικά στο Παράρτημα I της ως άνω διακήρυξης και οι όροι της σύμβασης μεταξύ του Αναδόχου και της Αναθέτουσας Αρχής περιγράφονται στο Παράρτημα V - Σχέδιο Σύμβασης της διακήρυξης αυτής.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 28584889958 1008 0061) ποσού 600,00€, ήτοι το κατώτατο κατά νόμο ποσό παραβόλου, το οποίο καταβάλλεται στην περίπτωση που υπολογίζοντας το παράβολο σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης -εν προκειμένω επί της προϋπολογισθείσας αξίας του αντικειμένου της σύμβασης στην οποία αφορά η υπόψη προσφυγή ύψους 79.596,77€ χωρίς ΦΠΑ- προκύπτει ποσό παραβόλου χαμηλότερης αξίας.

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

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες και προμήθεια), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 79.596,77€ άνευ Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

και του χρόνου δημοσίευσης της Προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (12.06.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν.4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν.4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 30.07.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 08.08.2018, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 29/2018 Πράξης/Απόφασης της Διοικητικής Επιτροπής του Επιμελητηρίου Ηλείας με την οποία εγκρίθηκε το με αριθ. 4/26.07.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αριθμ. 3/2018 Διακήρυξης του Επιμελητηρίου Ηλείας με την οποία προκηρύχθηκε Ανοικτός, Δημόσιος, Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο «Υλοποίηση ενεργειών προβολής, εκπόνηση μελετών, ανάπτυξη διαδικτυακής πλατφόρμας και διοργάνωση εκθέσεων, συναντήσεων και θεματικών εργαστηρίων σύμφωνα με τις δράσεις του έργου "BALKAN IDEAS NETWORK FOR SUSTAINABLE INNOVATIONS IN THE AGRO – FOOD SECTOR", με την οποία απόφαση έγινε αποδεκτή εκτός από τη δική της προσφορά και η προσφορά της εταιρείας ETAM Α.Ε., ισχυριζόμενη η προσφεύγουσα εν προκειμένω ότι, εσφαλμένως με την ως άνω απόφαση έγινε δεκτή η προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας, αφού υποβλήθηκε κατά παράβαση των κανόνων περί δημοσίων συμβάσεων, αντίστοιχα δε και των επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενων όρων της διακήρυξης. Κατόπιν τούτων, με την υπό κρίση Προσφυγή της η

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλομένης πράξης κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή τη προσφορά της εταιρείας ETAM A.E. για το αντικείμενο της εν λόγω σύμβασης.

7. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της για την υπόψη σύμβαση, η οποία έγινε αποδεκτή κατά το στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής–Τεχνικής Προσφοράς και για το λόγο αυτό εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, προσδοκία εντούτοις η οποία απομειώνεται εκ του γεγονότος ότι στο αυτό στάδιο του διαγωνισμού έγινε, κατ' εσφαλμένη κρίση της αναθέτουσας αρχής, ομοίως αποδεκτή και η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της εσωτερικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, έκρινε ως αποδεκτή τη προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας, προκειμένου να συνεχίσει και αυτή στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας ανοίγματος, ήτοι του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών.

8. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η εταιρεία....., αφού έλαβε γνώση της Προδικαστικής Προσφυγής την 13.08.2018 διά της αναρτήσεως αυτής από την αναθέτουσα αρχή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε στις 20.08.2018, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η τεχνική της προσφορά αναφορικά με τον υπό κρίση διαγωνισμό.

9. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 2448/16.08.2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή αποτυπώνει τις απόψεις της επί της εν λόγω προσφυγής,

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτό. Σύμφωνα δε με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί με τις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης.

10. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο προσφυγής της βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας..... δια της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ισχυριζόμενη τα εξής: Η συμμετέχουσα εταιρεία στηρίζεται στην ικανότητα τρίτου και συγκεκριμένα του οικονομικού φορέα με την επωνυμία....., με διακριτικό τίτλο....., προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο Μέρος IV του ΤΕΥΔ, κατ'ακολουθίαν όφειλε η ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία να επισυνάψει χωριστό έντυπο ΤΕΥΔ της εταιρείας....., στην ικανότητα της οποίας στηρίζεται, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο και τους όρους της προκείμενης διακήρυξης, δεόντως και προσηκόντως συμπληρωμένο από τους νόμιμους εκπροσώπους της τελευταίας. Εντούτοις, υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα ότι το κατατεθέν ΤΕΥΔ της εταιρείας....., στην ικανότητα της οποίας στηρίζεται η συμμετέχουσα εταιρεία....., δεν υπογράφεται και μάλιστα ψηφιακά από τον νόμιμο εκπρόσωπο της τρίτης δανείζουσας ως άνω εταιρείας, κ. αλλά από τον νόμιμο εκπρόσωπο της συμμετέχουσας εταιρείας κ..... Επιπροσθέτως δε η κατατεθείσα στα Δικαιολογητικά Συμμετοχής «Δήλωση συνεργασίας/ έγγραφη δέσμευση στήριξης ικανότητας.....» φέρει εταιρική σφραγίδα της εταιρείας και μόνο φυσική υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της κ....., ενώ το ως άνω έγγραφο είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο από το νόμιμο εκπρόσωπο, Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο της κ..... Εσφαλμένως κατά συνέπεια υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι έκανε αποδεκτή η αναθέτουσα αρχή

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

τη προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας, αφού ενόψει των ανωτέρω, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της τελευταίας πάσχουν από ουσιώδεις πλημμέλειες, καθώς παραβιάζονται οι διατάξεις του άρθρου 79 και 79Α του Ν.4412/2016, του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης αλλά και των όσων διευκρινισθέντων για το ΤΕΥΔ και το ΕΕΕΣ διαλαμβάνονται στην Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ (Απόφαση 3/24.01.2018). Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, στην υπό κρίση Προσφυγή της, ότι κάποια εκ των ζητηθέντων από την αναθέτουσα αρχή παραδοτέα της υπόψη σύμβασης και συγκεκριμένα το Παραδοτέο 2.1.3 – Υποστήριξη συμμετοχής σε 3 αγροδιατροφικές εκθέσεις σε Ελλάδα και εξωτερικό, το Παραδοτέο 5.1.1 – Διοργάνωση θεματικών εργαστηρίων και επισκέψεων πεδίου με αντικείμενο την επιχειρηματικότητα και το Παραδοτέο 5.1.2 – Διοργάνωση συναντήσεων ανταλλαγής καλών πρακτικών μεταξύ δικαιούχων των δράσεων του έργου έπειτα από επιλογή, στο αντικείμενο των οποίων εμπεριέχονται υπηρεσίες μεταφοράς και μετακίνησης στελεχών, σχεδιασμός και εξασφάλιση εσωτερικών μετακινήσεων και διαμονής για τα μέλη της αποστολής κ.λπ., διέπονται από τις διατάξεις του Ν.393/76 «Περί ιδρύσεως και λειτουργίας τουριστικών γραφείων», υπηρεσίες τις οποίες, συνάγει η προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω θα εκτελέσει η ίδια η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία ETAM A.E., αφού στη προσφορά της δεν επικαλείται η τελευταία την εκτέλεση μεταφορικού έργου από ταξιδιωτικό γραφείο, υπό την έννοια και «υποχρέωση» των σχετικών διατάξεων του Ν. 393/76, παρανόμως κατά τη προσφεύγουσα αφού παραβιάζει τις ως άνω αναφερθείσες διατάξεις και οικείο νομοθετικό πλαίσιο. Ως εκ τούτου και για τους ως άνω λόγους, αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής καθ'ό μέρος κάνει δεκτή τη προσφορά της εταιρείας ETAM A.E. και εγκρίνει τη συμμετοχή της στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

11. 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*

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται 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 να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων».

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

14. Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία εγκρίθηκε το σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού (No 4/26.07.2018) κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας....., παρόλο που τούτη δεν ήταν σε συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και του οικείου νομοθετικού πλαισίου καθώς το προσκομισθέν ΤΕΥΔ της τρίτης δανείζουσας ικανότητας στη συμμετέχουσα εταιρία πάσχει ουσιωδών πλημμελειών αφού δεν υπογράφεται ψηφιακά από τον νόμιμο εκπρόσωπο της τρίτης δανείζουσας ως άνω εταιρείας (κ.....) αλλά από τον νόμιμο εκπρόσωπο της συμμετέχουσας εταιρείας (κ.....).

15. Επειδή, στο ως άνω έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ. 9) η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της κρινόμενης Προσφυγής και σχετικά με τις ως άνω αιτιάσεις της προσφεύγουσας αναφέρει ότι η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού αποφάσισε ομόφωνα ότι δεν θεωρεί σκόπιμο εν προκειμένω να επιβληθεί ποινή αποκλεισμού και ότι και οι δύο προσφέροντες πληρούν τα κριτήρια πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής.

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

16. Επειδή, η παρεμβαίνουσα στο έντυπο της Παρέμβασης της αναφέρει συναφώς ότι το εν λόγω έντυπο, ΤΕΥΔ, έχει υπογραφεί ορθώς από τον νόμιμο εκπρόσωπο της τρίτης δανειζουσας ικανότητας σε αυτή εταιρείας, κ....., με φυσική υπογραφή και με ψηφιακή υπογραφή από τον νόμιμο εκπρόσωπο της ίδιας και συμμετέχουσας, κ....., δεσμεύεται δε ότι το πρωτότυπο σώμα του εν λόγω ΤΕΥΔ βρίσκεται στη διάθεση της αναθέτουσας αρχής, προκειμένου να διαπιστώσει και την αληθή πρόθεση και δήλωση του τρίτου οικονομικού φορέα, στην ικανότητα του οποίου εν προκειμένω στηρίζεται η ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία. Σημειώνει περαιτέρω, *mot a mot*, η παρεμβαίνουσα ότι σύμφωνα με τις επιταγές των οδηγιών το ΤΕΥΔ παρέχει τη διαδικασία της προαπόδειξης προς το σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και διευκόλυνσης συμμετοχής μικρομεσαίων επιχειρήσεων, ενίσχυσης του ανταγωνισμού και μείωσης του χρόνου προετοιμασίας μιας προσφοράς, ενώ κατά γενική αρχή πρέπει να ελέγχεται η αλήθεια και η πραγματικότητα των δηλούμενων. Το δε άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 παρέχει στην αναθέτουσα αρχή τη δυνατότητα διευκρινήσεων προς εξακρίβωση της ως άνω αλήθειας, κατά συνέπεια υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα ότι ο αποκλεισμός της προσφοράς της εξαιτίας της ύπαρξης φυσικής υπογραφής του εκπροσώπου του τρίτου οικονομικού φορέα στο κατατεθέν ΤΕΥΔ, χωρίς να δοθεί η δυνατότητα διευκρίνησης της αλήθειας των δηλωθέντων στοιχείων συνιστά τυπολατρία, η οποία αντιβαίνει το θεσμοθετημένο σύστημα προαπόδειξης και σε κάθε περίπτωση στρεβλώνει τον ανταγωνισμό.

17. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016: «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

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ 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 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. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ιδίους όρους, μία ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

2. Στην περίπτωση συμβάσεων έργων ή συμβάσεων υπηρεσιών ή στην περίπτωση εργασιών τοποθέτησης και εγκατάστασης στο πλαίσιο σύμβασης προμηθειών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν την εκτέλεση ορισμένων κρίσιμων καθηκόντων απευθείας από τον ίδιο τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, από έναν από τους συμμετέχοντες στην ένωση αυτή.

3. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται στις διαδικασίες σύναψης

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

συμβάσεων μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών κάτω των ορίων.»

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», με το οποίο ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη το άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» «1. ... 2. 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 καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση 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. 3. ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986».

19. Επειδή, με την υπ` αριθ. 158/2016 (ΦΕΚ Β` 3698/16.11.2016) απόφαση της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) εγκρίθηκε το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) του άρθρου 79 παρ.

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

4 του Ν. 4412/2016 (Α` 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων των οδηγιών. Επιπροσθέτως, με την Κατευθυντήρια Οδηγία υπ' αριθ. 15 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. διευκρινίσθηκαν οι οδηγίες συμπλήρωσης για το Τ.Ε.Υ.Δ. του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016.

20. Επειδή, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων, το Ε.Ε.Ε.Σ. αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 άνω των ορίων, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. Α.Ε.Π.Π 136/2017), ενώ τα αυτά ισχύουν και στην περίπτωση του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 κάτω των ορίων.

21. Επειδή, σύμφωνα και με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23/2018 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων με θέμα «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών. Για την πλήρωση δε των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας 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 και συναφώς προβαίνει στη συμπλήρωση του πεδίου Γ του Μέρους ΙΙ του ΤΕΥΔ «Πληροφορίες σχετικά

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων». Διευκρινίζεται δε μετέπιτάσεως 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. Δεδομένου ότι η στήριξη παρέχεται προκειμένου να ανταποκριθεί ο οικονομικός φορέας στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο Μέρος ΙV, συμπληρώνονται επιπρόσθετα και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος ΙV και τυχόν το Μέρος V για κάθε έναν από τους φορείς, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. 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». 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. Εφόσον δε ο τρίτος φορέας είναι φυσικό πρόσωπο, το χωριστό ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ υπογράφεται μόνο από αυτόν.

22. Επειδή, εν προκειμένω η Διακήρυξη ορίζει, *inter alia*, στο πεδίο 2.2.8 με τίτλο Στήριξη στην ικανότητα τρίτων: «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα 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, τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων,

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.» Περαιτέρω στο κεφάλαιο 2.2.9 με τίτλο Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής και ειδικότερα στο 2.2.9.1 με τίτλο Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών, ορίζεται: «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 II , το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧ0ΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ (www.eaadhsy.gr) και (www.hsppa.gr). Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), το οποίο υπογράφεται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης». Επιπροσθέτως στο κεφάλαιο 2.2.9.2 με τίτλο Αποδεικτικά μέσα: «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4- 2.2.8). Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2 και 2.2.3.4. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016. [...] Β.9. Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό.». Επίσης η προκειμένη διακήρυξη στο κεφάλαιο 2.4.3 με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» ορίζει σχετικά: «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την 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 τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙ), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. 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 “Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης” του Παραρτήματος Ι 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 βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα και την παράγραφο 2.2.6. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν». Στο δε κεφάλαιο 2.4.6 με τίτλο Λόγοι απόρριψης προσφορών ορίζεται: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών,

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α)....., β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ)....., δ)....., ε)..... ζ)....., η)....., θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, ι) προσφορά για μέρος του Αντικειμένου της Σύμβασης»

23. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης και τη συνδυαστική εφαρμογή των όσων αναλυτικά εκτέθηκαν στις σκέψεις 17-22, προκύπτει ότι, εν προκειμένω, οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στην υπό ανάθεση σύμβαση, μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, προς προκαταρκτική δε απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 (Λόγοι αποκλεισμού) και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4 (Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας), 2.2.5 (Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια), 2.2.6 (Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) και 2.2.7 (Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης) της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1, 3 και εν προκειμένω 4 (Τ.Ε.Υ.Δ.) του Ν.4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο (υπόδειγμα) στο Παράρτημα ΙΙ. Έτι περαιτέρω, στην υπόψη διακήρυξη ορίζεται ότι το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧ0ΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ).

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

24. Επειδή, βάσει των ανωτέρω, η συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία κατέθεσε τη προσφορά της για την υπόψη σύμβαση στηριζόμενη όπως δηλώνει και στο κατατεθέν από αυτή ΤΕΥΔ στην ικανότητα τρίτου φορέα κάνοντας χρήση της δυνατότητας του όρου 2.2.8 της διακήρυξης, ήτοι της δυνατότητας στήριξης στην τεχνική ικανότητα τρίτων οικονομικών φορέων, όφειλε κατά συνέπεια να υποβάλλει με τη προσφορά της και χωριστό έντυπο ΤΕΥΔ και ειδικότερα το ΤΕΥΔ της, ως προκαταρκτική απόδειξη ότι η (συμμετέχουσα εταιρεία) στηρίζεται στην ικανότητα της ως άνω τρίτης εταιρείας, άρτια και προσηκόντως συμπληρωμένο, σε συμμόρφωση εντέλει με το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης.

25. Επειδή, εξάλλου, τυχόν μη ύπαρξη της ανωτέρω ικανότητας εκ μέρους του οικονομικού φορέα, θα σήμαινε αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό. Προς το σκοπό αυτό, το άρθρο 78 του Ν.4412/2016 εισάγει την δυνατότητα στήριξης στις ικανότητες άλλων φορέων, ενσωματώνοντας το άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Συνακολούθως, κάθε οικονομικός φορέας που επιδιώκει να συμμετάσχει σε διαγωνισμό για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης έργου, προμήθειας ή υπηρεσιών και ο οποίος δεν διαθέτει τις απαιτούμενες χρηματοοικονομικές ή τεχνικές ικανότητες, μπορεί να λάβει μέρος στην διαγωνιστική διαδικασία στηριζόμενος στις ικανότητες τρίτου φορέα προς απόδειξη της καταλληλότητάς του. Επέκεινα και όσον αφορά την προσήκουσα συμμετοχή του οικονομικού φορέα σε δημόσιο διαγωνισμό για την ανάθεση σύμβασης συγκεκριμένου προϊόντος, θα πρέπει είτε να έχει ο ίδιος (ο οικονομικός φορέας) τις χρηματοοικονομικές και τεχνικές ικανότητες που απαιτούνται για την κατασκευή/ παραγωγή του υπό προμήθεια προϊόντος, είτε εφόσον λειτουργεί ως μεσάζων προμηθευτής (π.χ. εισαγωγική εταιρία), να απευθυνθεί στον τρίτο φορέα που παράγει/κατασκευάζει το προϊόν και να στηριχθεί σε αυτόν για την εξασφάλιση αρχικά του προϊόντος και την προμήθεια του εν συνεχεία, στην αναθέτουσα αρχή. Για την παραδεκτή και σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης υποβολή της προσφοράς του εν προκειμένω, οφείλει να υποβάλλει το ΤΕΥΔ δεόντως και προσηκόντως συμπληρωμένο αλλά και το ΤΕΥΔ του τρίτου, στην ικανότητα του οποίου

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

στηρίζεται, το οποίο, όπως αποδεικνύεται από την εξέταση του φακέλου της υπόθεσης, είχε συνυποβάλλει η συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα στη κατατεθείσα προσφορά της εντούτοις πλημμελώς συμπληρωμένο και δη υπογεγραμμένο.

26. Επειδή, εν προκειμένω, η συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρία στηρίζεται στην τεχνική ικανότητα άλλης εταιρείας/ φορέα, προκειμένου να αποδείξει στην αναθέτουσα αρχή την δική της καταλληλότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Κατά συνέπεια, όφειλε να καταθέσει με την προσφορά της το ΤΕΥΔ δεόντως και νομίμως συμπληρωμένο από την ίδια, αλλά και το ΤΕΥΔ της έτερης εταιρείας, στην ικανότητα της οποίας στηρίζεται, υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής, ήτοι της τρίτης «δανείζουσας» εταιρείας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79Α του Ν.4412/2016 και το οικείο νομοθετικό πλαίσιο.

27. Επειδή, και λαμβανομένου υπόψη ότι στα άρθρα 36 και 37 του Ν. 4412/2016, καθώς και στην κατ' εξουσιοδότηση αυτών εκδοθείσα ΚΥΑ 56902/215/02.06.2017 (ΦΕΚ Β' 1924) «*Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ*», καθιερώνεται η χρήση της ψηφιακής υπογραφής, *εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό (άρθρο 8 της υπόψη ΚΥΑ), για τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους τους οικονομικούς φορείς και τα οποία υποβάλλονται μέσω του συστήματος προκύπτει ότι έχει μεταβληθεί ουσιωδώς η εν γένει φιλοσοφία πραγματοποίησης των διαγωνιστικών διαδικασιών των δημοσίων συμβάσεων, μετατρέποντας το προσυμβατικό στάδιο των δημοσίων συμβάσεων σε μια ως επί το πλείστον ηλεκτρονική διαδικασία.*

28. Επειδή, ετέρωθεν, από την διάταξη του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014, προκύπτει η βούληση του νομοθέτη προς απλούστευση των διαδικασιών των προμηθειών του δημοσίου, ως τιτλοφορείται άλλωστε και το άρθρο αυτό. Στο πλαίσιο δε αυτό εντάσσεται η πραγματοποίηση των διαγωνιστικών διαδικασιών των δημοσίων συμβάσεων διά της ηλεκτρονικής

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

οδού όπως αναφέρεται και στη προηγούμενη σκέψη και δη μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, σε αυτή εξάλλου τη φιλοσοφία και κατεύθυνση εντάσσεται και η «απαίτηση» ψηφιακής υπογραφής στα κατατεθέντα από τους διαγωνιζόμενους έγγραφα/ ηλεκτρονικά αρχεία, σε αντίθεση με τα όσα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα προς αντίκρουση της πλημμέλειας της φυσικής υπογραφής στο ΤΕΥΔ του τρίτου φορέα από τον νόμιμο εκπρόσωπο του, αλλά εντούτοις και εσφαλμένως ψηφιακής υπογραφής από τον νόμιμο εκπρόσωπο της ίδιας.

29. Επειδή, εξάλλου, στην οικεία διακήρυξη προσδιορίζονται επακριβώς τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, προκύπτει ότι η συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία κατέθεσε έγγραφο το οποίο πάσχει πλημμέλειας που δεν επιδέχεται διευκρινήσεως και αυτό διότι η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση αυτών, για αυτό άλλωστε και ο νομοθέτης παρέχει τη δυνατότητα αυτή και υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής όταν επίκειται αποκλεισμός του προσφέροντα, μόνο στις περιπτώσεις που πρόκειται για ήσσονος σημασίας ατέλειες ή επουσιώδεις παραλείψεις.

30. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, η έλλειψη υπογραφής στο κατατεθέν από τη συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα ΤΕΥΔ του τρίτου φορέα, καθώς προκύπτει από τα αναλυτικώς αναφερθέντα στις σκ. 25-29 αναφορικά με την υποχρέωση της ψηφιακής υπογραφής στο κατατεθέν ΤΕΥΔ τόσο της ίδιας της συμμετέχουσας όσο και στο –χωριστό- ΤΕΥΔ του τρίτου φορέα, δεν αποτελεί επουσιώδη παράλειψη ή ήσσονος σημασίας ατέλεια που δύναται να διευκρινισθεί και ενδεχομένως να θεραπευθεί διότι σε αυτή τη

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

περίπτωση πρόκειται για υποβολή νέου εγγράφου, που σε αντίθεση με τα όσα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, αυτή η περίπτωση οδηγεί στην στρέβλωση του (θεμιτού) ανταγωνισμού. Κατ'ακολουθίαν, εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή ενέκρινε τη προσφορά της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας ως αποδεκτή, καθ'ο μέρος το κατατεθέν από την τελευταία ΤΕΥΔ του τρίτου φορέα πάσχει ουσιωδών πλημμελειών.

31. Επειδή, σε ό,τι αφορά τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας για τη κατατεθείσα από τη συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία στα Δικαιολογητικά Συμμετοχής «Δήλωση συνεργασίας/ έγγραφη δέσμευση στήριξης ικανότητας.....» η οποία φέρει εταιρική σφραγίδα της εταιρείας και μόνο τη φυσική υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της κ....., ενώ το ως άνω έγγραφο είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο από το νόμιμο εκπρόσωπο, Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο της..... κ....., κρίσιμο προς εξέταση ζήτημα εν προκειμένω είναι εάν το ως άνω έγγραφο αποτελεί απόδειξη δέσμευσης της συμμετέχουσας εταιρείας για την εξασφάλιση των πόρων του τρίτου φορέα, επί σκοπώ άρτιας εκτέλεσης του έργου. Εξάλλου η μη εξασφάλιση της σοβαρότητας και δεσμευτικότητας των προθέσεων τόσο του τρίτου όσο και του προσφέροντα καθώς και η μη παροχή εγγυήσεων προς την αναθέτουσα αρχή για τη διάθεση συγκεκριμένων πόρων θα ισοδυναμούσε με ευθεία παραβίαση της Οδηγίας, που επιτάσσει ότι οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια και δεν θα μπορούσε να επιτευχθεί ο αντικειμενικός σκοπός που είναι η προσήκουσα, έγκαιρη και έντεχνη εκτέλεση του έργου (Βλ. σχετικά Κατευθυντήρια Οδηγία 14/2016 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ με θέμα «Δυνατότητα Δανεισμού ικανότητας τρίτων κατά την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων»).

32. Επειδή, αναφορικά με την ως άνω αίτηση για τη πλημμέλεια των υπογραφών που εμφανίζει, κατά τη προσφεύγουσα, η ως άνω κατατεθείσα από τη συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία στα Δικαιολογητικά Συμμετοχής «Δήλωση συνεργασίας/ έγγραφη δέσμευση στήριξης

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

ικανότητας.....», η υπόψη διακήρυξη στο κεφάλαιο 2.2.9.2 με τίτλο Αποδεικτικά μέσα, ορίζει συναφώς ότι στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Εν προκειμένω η κατατεθείσα έγγραφη δέσμευση της τρίτης δανείζουσας εταιρείας με την εταιρική σφραγίδα αυτής (της εταιρείας.....) και τη φυσική υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της κ....., αλλά και ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της συμμετέχουσας..... κ....., παρόλο που δεν φέρει ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της τρίτης δανείζουσας εταιρείας, αλλά μόνο φυσική, είναι σε συμμόρφωση εν προκειμένω με τις απαιτήσεις της διακήρυξης που ορίζουν, ιδίως και όχι απαραίτητως, έγγραφο δέσμευσης του τρίτου ότι θα διαθέσει στη συμμετέχουσα στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και σύμβαση τους αναγκαίους πόρους, πληρούται δηλαδή από τη συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία η προϋπόθεση της προσκόμισης του εν λόγω εγγράφου δέσμευσης και η έλλειψη ψηφιακής υπογραφής εν προκειμένω αποτελεί επουσιώδη παράλειψη, για την οποία θα μπορούσε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει διευκρινήσεις, πολλώ δε μάλλον που υπάρχει και η εταιρική σφραγίδα της τρίτης εταιρείας αλλά και η ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της συμμετέχουσας, εμφανίζεται ούτως κατ'αρχήν ο σκοπός δέσμευσης της συμμετέχουσας εταιρείας για την εξασφάλιση των πόρων του τρίτου φορέα, σύμφωνα και με τα αναφερθέντα στη προηγούμενη σκέψη.

33. Επειδή, κατά τα ως άνω δεδομένα, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, καθ' ο μέρος πλήττουν την προσβαλλόμενη απόφαση με τον πρώτο λόγο προσφυγής της πρέπει να γίνουν δεκτές ως βάσιμες, αφού, κατά τα προεκτεθέντα (βλ. σκ. 24-30) η προσφορά της έτερης εταιρείας και νυν παρεμβαίνουσας εσφαλμένως έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή, ως μη συμμορφούμενη με τους σχετικούς όρους της υπόψη διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

34. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ότι κάποια εκ των ζητηθέντων από την αναθέτουσα αρχή παραδοτέα της υπόψη σύμβασης (Παραδοτέο 2.1.3 – Υποστήριξη συμμετοχής σε 3 αγροδιατροφικές εκθέσεις σε Ελλάδα και εξωτερικό, Παραδοτέο 5.1.1 – Διοργάνωση θεματικών εργαστηρίων και επισκέψεων πεδίου με αντικείμενο την επιχειρηματικότητα, Παραδοτέο 5.1.2 – Διοργάνωση συναντήσεων ανταλλαγής καλών πρακτικών μεταξύ δικαιούχων των δράσεων του έργου έπειτα από επιλογή), στο αντικείμενο των οποίων εμπεριέχονται υπηρεσίες μεταφοράς και μετακίνησης στελεχών, σχεδιασμός και εξασφάλιση εσωτερικών μετακινήσεων και διαμονής για τα μέλη της αποστολής κ.λπ., διέπονται από τις διατάξεις του Ν.393/76 «Περί ιδρύσεως και λειτουργίας τουριστικών γραφείων», υπηρεσίες τις οποίες, συνάγει η προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω θα εκτελέσει η ίδια η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία....., αφού στη προσφορά της δεν επικαλείται η τελευταία την εκτέλεση μεταφορικού έργου από ταξιδιωτικό γραφείο, υπό την έννοια και «υποχρέωση» των σχετικών διατάξεων του Ν. 393/76, παρανόμως η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή τη προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας, αφού τούτη παραβιάζει τις ως άνω αναφερθείσες διατάξεις και οικείο νομοθετικό πλαίσιο, ήτοι του Ν.393/76.

35. Επειδή, όπως ορίζεται στο Παράρτημα Ι της οικείας διακήρυξης, όπου αποτυπώνεται αναλυτικά το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης: *«Η εν λόγω Διακήρυξη αφορά την επιλογή Αναδόχου για το Έργο «Υλοποίηση ενεργειών προβολής, εκπόνηση μελετών, ανάπτυξη διαδικτυακής πλατφόρμας και διοργάνωση εκθέσεων, συναντήσεων και θεματικών εργαστηρίων σύμφωνα με τις δράσεις του έργου BALKANET». Στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου με τίτλο “BALKAN IDEAS NETWORK FOR SUSTAINABLE INNOVATIONS IN THE AGRO-FOOD SECTOR”, με ακρωνύμιο, ACRONYM:BALKANET, του επιχειρησιακού προγράμματος Ευρωπαϊκής Εδαφικής Συνεργασίας (INTERREG V-B) BALKAN-MEDITERRANEAN 2014-2020, το οποίο συγχρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση (85%) και από Εθνικούς Πόρους των χωρών που συμμετέχουν στο πρόγραμμα (15%), με κωδικό έργου BMP1/1.2/2469/2017. Το*

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

έργο BalkaNet είναι εμπνευσμένο από τα ακόλουθα τρία στοιχεία: -Την συνειδητοποίηση ότι είναι στρατηγικής σημασίας η εφαρμογή καινοτόμων επιχειρηματικών μοντέλων στον τομέα των γεωργικών προϊόντων διατροφής - Την πεποίθηση ότι είναι σημαντικό να βελτιωθούν οι ευκαιρίες για τη διακρατική συνεργασία στην περιοχή παρέμβασης του έργου, αποδεικνύοντας ότι είναι απαραίτητο να αναπτυχθεί ένα λειτουργικό δίκτυο μέσω των τοπικών ΜΜΕ και ερευνητικών κέντρων με ιδιαίτερη έμφαση την καινοτομία. - Τη σημασία της διάδοσης των βέλτιστων πρακτικών για την προώθηση της βιώσιμης ανάπτυξης της περιοχής. Γενικός στόχος του έργου: Να ευνοήσει το δυναμικό καινοτομίας, να προωθήσει την εφαρμοσμένη έρευνα και να υποστηρίξει τη βιώσιμη ικανότητα προσαρμογής των ΜΜΕ. Η προστιθέμενη αξία του έργου είναι: Να καλύψει στρατηγικούς τομείς των γεωργικών προϊόντων διατροφής, να προωθήσει τις βέλτιστες πρακτικές και μεθόδους στις τεχνικές Γεωργίας, κτηνοτροφίας, μεταποίηση προϊόντων, τη συσκευασία και το μάρκετινγκ και να προωθήσει την δικτύωση των επιχειρήσεων». Επιπροσθέτως το αντικείμενο του έργου και σχετικά με τα παραδοτέα που αναφέρει η προσφεύγουσα στην υπό κρίση Προσφυγή της είναι: « II. Παραδοτέο 2.1.3 – Υποστήριξη συμμετοχής σε 3 αγροδιατροφικές εκθέσεις σε Ελλάδα και εξωτερικό a. Διοργάνωση συμμετοχής του Επιμελητηρίου σε έκθεση αγροδιατροφικού ενδιαφέροντος στην Ελλάδα. Η επιλογή της έκθεσης θα γίνει από την Αναθέτουσα Αρχή. Ο Ανάδοχος θα αναλάβει την επιλογή χώρου, έξοδα ενοικίασης και διαμόρφωσής του και την κατασκευή και εγκατάσταση περιπτέρου. Ο Ανάδοχος θα πρέπει να παρουσιάσει 3 διαφορετικές προτάσεις σε ό,τι αφορά το σχέδιο και τη δομή του περιπτέρου (μέγεθος, χρώμα, υλικό, διάταξη) και σε συνεργασία με την αναθέτουσα αρχή θα γίνει η επιλογή. Επιπρόσθετα θα αναλάβει τον σχεδιασμό – εκτύπωση υλικού σχετικό με την έκθεση (αφίσες, πανό) ώστε να καλύπτεται επαρκώς η διαθέσιμη επιφάνεια του περιπτέρου. b. Υποστήριξη συμμετοχής σε 2 αντίστοιχες εκθέσεις σε Αλβανία (Τίρανα) και Βουλγαρία (Βράτσα). Ο χώρος διεξαγωγής θα επιλεγεί από τον υπεύθυνο διοργανωτή εταίρο. Ο Ανάδοχος και σε αυτή την περίπτωση θα αναλάβει την επιλογή χώρου, έξοδα ενοικίασης και διαμόρφωσής του και την κατασκευή και εγκατάσταση περιπτέρου. Επιπρόσθετα

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

θα αναλάβει τον σχεδιασμό – εκτύπωση υλικού σχετικό με την έκθεση (αφίσες, πανό) ώστε να καλύπτεται επαρκώς η διαθέσιμη επιφάνεια του περιπτέρου. c. Και στις 3 συμμετοχές ο Ανάδοχος πρέπει να μεριμνήσει για την παρουσία ενός ατόμου καθόλη τη διάρκεια της έκθεσης στο χώρο του περιπτέρου. Ο εκπρόσωπος ανά περίπτωση θα πρέπει να γνωρίζει την Αγγλική και τη γλώσσα της εκάστοτε χώρας διοργάνωσης. d. Και στις 3 συμμετοχές ο Ανάδοχος πρέπει να μεριμνήσει για την επαρκή προβολή και δημοσιότητα στον τοπικό έντυπο και ηλεκτρονικό τύπο με 3 τουλάχιστον καταχωρήσεις πριν και μετά από κάθε διοργάνωση. VI. Παραδοτέο 5.1.1 – Διοργάνωση θεματικών εργαστηρίων και επισκέψεων πεδίου με αντικείμενο την επιχειρηματικότητα. Στο πλαίσιο του έργου θα διοργανωθεί θεματικό εργαστήριο (workshop) στον Πύργο με συμμετοχή φορέων αλλά επιχειρήσεων που ενδιαφέρονται για τις δράσεις του έργου ενώ περιλαμβάνεται και η επίσκεψη σε επιχειρήσεις. Περιλαμβάνεται επίσης η υποστήριξη του Επιμελητηρίου στις αντίστοιχες δράσεις που θα λάβουν χώρα σε Αλβανία και Βουλγαρία. Γενικά για όλες τις δράσεις απαιτείται η παροχή τεχνικής υποστήριξης, προετοιμασία του εργαστηρίου και των επισκέψεων πεδίου, καθορισμός θεματολογίας, ενημέρωση δυνητικών δικαιούχων, προσκλήσεις, δημιουργία παρουσιάσεων, διερμηνεία, τεχνική υποστήριξη παρουσιάσεων, επαρκή προβολή στα τοπικά και περιφερειακά Μ.Μ.Ε. Το τελικό παραδοτέο θα περιλαμβάνει απολογιστική έκθεση πεπραγμένων συνοδευόμενη από το απαραίτητο υλικό τεκμηρίωσης. VII. Παραδοτέο 5.1.2 – Διοργάνωση συναντήσεων ανταλλαγής καλών πρακτικών μεταξύ δικαιούχων των δράσεων του έργου έπειτα από επιλογή. Στο πλαίσιο του έργου θα διοργανωθούν συναντήσεις ανταλλαγής καλών πρακτικών σχετικά με την επιχειρηματικότητα. Ο Ανάδοχος θα αναλάβει τη διοργάνωση της συνάντησης αυτής για λογαριασμό του Επιμελητηρίου Ηλείας στον Πύργο. Η επιλογή των επιχειρήσεων που θα συμμετέχουν και θα παρουσιάσουν την δική τους περίπτωση θα πραγματοποιηθεί έπειτα από ανοικτή πρόσκληση προς κάθε ενδιαφερόμενο τόσο σε τοπικό όσο και σε περιφερειακό επίπεδο. Στην πρόσκληση θα πρέπει να αναφέρονται με σαφήνεια τα κριτήρια επιλογής. Ο Ανάδοχος θα αναλάβει σε συνεργασία με το Επιμελητήριο να καθορίσει τα

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

κριτήρια επιλογής, την παροχή τεχνικής υποστήριξης και την προετοιμασία της συνάντησης την ενημέρωση των δυνητικών δικαιούχων, τη διερμηνεία, την τεχνική υποστήριξη παρουσιάσεων, την επαρκή προβολή στα τοπικά και περιφερειακά Μ.Μ.Ε. Το τελικό παραδοτέο θα περιλαμβάνει απολογιστική έκθεση πεπραγμένων συνοδευόμενη από το απαραίτητο υλικό τεκμηρίωσης.»

36. Επειδή, κατά τα ως άνω δεδομένα και όρους της σύμβασης προκύπτει εναργώς ότι μέρος του αντικείμενου του εν λόγω έργου αποτελεί η υποστήριξη συμμετοχής σε τρεις (3) αγροδιατροφικές εκθέσεις σε Ελλάδα και εξωτερικό (2.1.3), η διοργάνωση θεματικών εργαστηρίων και επισκέψεων πεδίου με αντικείμενο την επιχειρηματικότητα (5.1.1) και η διοργάνωση συναντήσεων ανταλλαγής καλών πρακτικών μεταξύ δικαιούχων των δράσεων του έργου έπειτα από επιλογή (5.1.2) στα οποία άλλωστε οφείλουν να ανταποκριθούν οι συμμετέχοντες και υποψήφιοι ανάδοχοι κατά πρώτον με την κατάθεση της τεχνικής τους προσφοράς. Στο δε στάδιο αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς από την αναθέτουσα αρχή και βάσει του κριτηρίου ανάθεσης στη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής εν προκειμένω, βαθμολογείται η εμπειρία στην Εκπόνηση Σχεδίου Επικοινωνίας ή/ και παροχή υπηρεσιών εμπειρογνώμονα για το σχεδιασμό και την παραγωγή υλικού δημοσιότητας, τη διοργάνωση εκδηλώσεων και σεμιναρίων στο πλαίσιο συγχρηματοδοτούμενων έργων (Κ1 κριτήριο και δη με συντελεστή βαρύτητας 20%), η εμπειρία στην Επιχειρηματική συμβουλευτική και παραγωγή περιεχομένου για την επιχειρηματικότητα στον αγροδιατροφικό τομέα (Κ2 κριτήριο ομοίως με συντελεστή βαρύτητας 20%), η εμπειρία στην Επιλογή ωφελούμενων για συμμετοχή σε προγράμματα υποστήριξης επιχειρηματικής ιδέας και δικτύωσης (Κ3 κριτήριο με συντελεστή βαρύτητας 20%), η εμπειρία στην Υποστήριξη διοργάνωσης ή συμμετοχής σε εκθέσεις στην Ελλάδα ή το εξωτερικό (Κ4 κριτήριο με συντελεστή βαρύτητας 20%), η πληρότητα της Ομάδας έργου (Κ5 κριτήριο με συντελεστή βαρύτητας 10%), η μεθοδολογία και προσέγγιση του έργου (Κ6 κριτήριο με συντελεστή βαρύτητας 5%) και το σύστημα διασφάλισης ποιότητας και διαχείρισης κινδύνων - κρίσιμοι παράγοντες επιτυχίας του έργου (Κ7 κριτήριο με συντελεστή

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

βαρύτητας 5%). Εμφαίνεται δηλαδή από τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω ορισθέντων ότι οι συμμετέχοντες στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία πρέπει να έχουν τη σχετική (τεχνική) ικανότητα διοργάνωσης, υποστήριξης εκθέσεων, θεματικών εργαστηρίων, συναντήσεων ανταλλαγής καλών πρακτικών κοκ, σε περίπτωση μάλιστα που δεν την έχουν, δύνανται να προσφύγουν στη στήριξη στην ικανότητα τρίτων. Περαιτέρω η τεχνική αυτή ικανότητα αξιολογείται και βαθμολογείται προκειμένου να επιτυγχάνεται μέσω της συγκριτικής αξιολόγησης, η ανάδειξη της συμφερότερης για τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής συμφερότερης προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Τούτων δοθέντων, η προσφορά της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας είναι σε συμμόρφωση με τους τιθέμενους όρους και οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας αναφορικά με τη μη εφαρμογή από την ως άνω εταιρεία των διατάξεων του Ν. 393/76 «Περί ιδρύσως και λειτουργίας τουριστικών γραφείων» πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμες.

37. Επειδή, κατόπιν τούτων, ο πρώτος λόγος προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ενώ ο δεύτερος πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος και κατά συνέπεια πρέπει να γίνει δεκτή η υπό κρίση Προσφυγή.

38. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 28584889958 1008 0061) ποσού 600,00€, πρέπει να επιστραφεί, 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

Δέχεται την υπό κρίση Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 29/2018 Πράξη/Απόφαση της Διοικητικής Επιτροπής του Επιμελητηρίου Ηλείας με την οποία εγκρίθηκε το με αριθ. 4/26.07.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αριθμ. 3/2018 Διακήρυξης με την οποία προκηρύχθηκε Ανοικτός, Δημόσιος, Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με κριτήριο

Αριθμός απόφασης: 819 /2018

κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο «Υλοποίηση ενεργειών προβολής, εκπόνηση μελετών, ανάπτυξη διαδικτυακής πλατφόρμας και διοργάνωση εκθέσεων, συναντήσεων και θεματικών εργαστηρίων σύμφωνα με τις δράσεις του έργου «BALKAN IDEAS NETWORK FOR SUSTAINABLE INNOVATIONS IN THE AGRO – FOOD SECTOR», συνολικής εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης 79.596,77€ άνευ Φ.Π.Α., καθ'ο μέρος έκανε δεκτή τη προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία και διακριτικό τίτλο στο στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς.

Απορρίπτει τη Παρέμβαση καθ'ο μέρος αφορά στη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Ορίζει την επιστροφή στη προσφεύγουσα του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 28584889958 1008 0061) ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 17 Σεπτεμβρίου 2018, και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 05 Οκτωβρίου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα