

Η

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 21 Ιουλίου 2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 12.06.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 906/19.06.2023 προδικαστική προσφυγή του ... φορέα με την επωνυμία: «...», εφεξής ο «προσφεύγων», που εδρεύει στην ... οδός ... αρ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία: «...», που εδρεύει στον ... οδός ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η απόφαση της ... Συνεδρίασης του ... Συμβουλίου του ..., δυνάμει της οποίας (θέμα 5ο: ... περίπτωση η') αποφασίστηκε η έγκριση του με αρ. πρωτ. ... πρακτικού αποσφράγισης και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών του μοναδικού συμμετέχοντος ... φορέα, δηλαδή του προσφεύγοντος και συγκεκριμένα η απόρριψη της προσφοράς του και η κήρυξη της διαγωνιστικής διαδικασίας ως άγονης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 2.762 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

## Αριθμός απόφασης: 1241/2023

2. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 12-06-2023, λαμβανομένου υπόψη ότι, όπως ο προσφεύγων ισχυρίζεται, έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 1-06-2023, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Σημειώνεται ότι η καταληκτική προθεσμία άσκησης της προσφυγής (10-06-2023) συνέπιπτε με ημέρα Σάββατο, ήτοι κατά νόμο εξαιρετέα ημέρα και, επομένως, εμπρόθεσμα ο προσφεύγων άσκησε την υπό κρίση προσφυγή κατά την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα.

3. Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε προσφορά στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία στην οποία δεν συμμετείχε άλλος ...ς φορέας. Την 1-06-2023 του κοινοποιήθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση του Δ.Σ. του ... ..., με την οποία (θέμα 5ο: ... περίπτωση η') αποφασίστηκε η έγκριση του με αρ. πρωτ. ... πρακτικού αποσφράγισης και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του μοναδικού συμμετέχοντος ... φορέα και συγκεκριμένα η απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος και η κήρυξη της διαγωνιστικής διαδικασίας ως άγονης. Όστε, ο προσφεύγων με έννομο συμφέρον ασκεί την προσφυγή επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη απόρριψη αυτής και όφελος από την ανάδειξή του ως αναδόχου.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή στις 20-06-2023 προς κάθε ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

5. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 1108/2023 Πράξη της Προέδρου του Δου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης της Προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της, η οποία τις απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ στις 28-06-2023 και αυθημερόν τις κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

6. Επειδή, από τις διατάξεις του άρθρου 365 του νόμου 4412/2016, σε συνδυασμό με τις λοιπές περί προδικαστικής προσφυγής διατάξεις του και τις διατάξεις του π.δ. 39/2017, ( Α` 64) προκύπτει ότι κατά το στάδιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής από την Αρχή πρέπει να παρέχεται η δυνατότητα στον προσφεύγοντα να λαμβάνει γνώση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής επί της προσφυγής, προκειμένου να διασφαλίζονται ήδη κατά το στάδιο αυτό οι προϋποθέσεις ουσιαστικής αντιμωλίας. Άλλωστε, κατά την έννοια των ίδιων διατάξεων ο σκοπός του νομοθέτη είναι να παρασχεθεί η

δυνατότητα σε καθένα από τους συμμετέχοντες στη διαδικασία να λάβει γνώση όλων των ισχυρισμών των υπολοίπων και να έχει τη δυνατότητα να τους αντικρούσει, ώστε να εξασφαλίζεται πλήρως η αντιμωλία στο στάδιο της προδικαστικής, ουσιαστικής όμως εξέτασης της προσφυγής και, ως εκ τούτου, και με δεδομένο μάλιστα τον συχνά τεχνικό χαρακτήρα των σχετικών ζητημάτων, να διευκολύνεται εν συνεχεία, όπως επιβάλλεται από το Σύνταγμα (αρ. 20 παρ. 1), η κατά την αρχή της αντιμωλίας διεξαγωγή των αντίστοιχων δικαστικών διαδικασιών (ΕΑ ΣτΕ 51/2021, ΣτΕ 780/2019, ΕΑ ΣτΕ 158/2008) και η παροχή αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας (ΕΑ 51/2021 σκ.9). Στην προκειμένη περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε στις 28-06-2023 τις απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στον προσφεύγοντα. Και ναι μεν οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής υποβλήθηκαν μετά την προβλεπόμενη δεκαπενθήμερη προθεσμία από την κατάθεση της προσφυγής, κατ' άρθρο 365 παρ. 1 τελευταίο εδάφιο του ν. 4412/2016, όμως κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα, ο οποίος έλαβε πλήρη γνώση του περιεχόμενου τους και της συμπληρωματικής αιτιολογίας που εισφέρουν και είχε τη δυνατότητα υποβολής συμπληρωματικού υπομνήματος προς αντίκρουσή τους. Με τα δεδομένα αυτά και λαμβάνοντας υπόψη ότι, σε κάθε περίπτωση, εξασφαλίζεται η αντιμωλία κατά την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και κατά συνέπεια η ουσιαστική εξέταση αυτής, οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ληφθούν υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο προς διασφάλιση της αποτελεσματικότητας της διαδικασίας (βλ. ΔΕφΠατρών Α69/2023).

7. Επειδή, με την προσφυγή του ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι με εσφαλμένη και πλημμελή αιτιολογία απορρίφθηκε η προσφορά του με την αιτιολογία ότι δεν δήλωσε τον δανείζοντα τεχνική ικανότητα ... φορέα ως υπεργολάβο του, δυνάμει του άρθρου 2.2.9.2 Β.9 της διακήρυξης. Και τούτο, διότι δεν υποχρεούτο σε σχετική δήλωση από τη διακήρυξη, αλλά και εν τοις πράγμασι, διότι ο ίδιος έχει δικαίωμα να επιλέξει τη μορφή συνεργασίας του με τον τρίτο δανείζοντα εμπειρία.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι από τον φάκελο της προσφοράς καθώς και από τα συμπληρωματικά έγγραφα, που προσκομίσθηκαν από τον προσφεύγοντα, δεν αποδεικνύεται ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης και ότι πληρούνται τα σχετικά κριτήρια επιλογής για τον τρίτο ... φορέα «...». Ούτε ο εν λόγω τρίτος ... φορέας δεσμεύτηκε ότι θα εκτελέσει τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες, για τις οποίες δήλωσε ότι παρέχει δάνεια εμπειρία στον συμμετέχοντα ... φορέα. Ακόμη και για την τεχνική ικανότητα απαιτείται η δέσμευση του παρέχοντος δάνεια εμπειρία ... φορέα περί εκτέλεσης των εργασιών ή των υπηρεσιών για τις οποίες παρέχει τη δάνεια εμπειρία.

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης: «1.3.Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και ... αντικείμενου της σύμβασης. *Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ... κατά εφαρμογή του Ν.477/2021*». Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της οικείας διακήρυξης υπό τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» (παρ. 4 του άρθρου 75) προβλέπεται ότι: «*Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώσουν τις κυριότερες παραδόσεις που πραγματοποίησαν το προηγούμενο της διενέργειας του διαγωνισμού έτους, με μνεία, για κάθε παράδοση τον παραλήπτη, (είτε εμπίπτει στο δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα) την ημερομηνία παράδοσης και το αντίστοιχο ποσό. Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας και μέχρι την ημερομηνία ανάρτησης της παρούσας διακήρυξης, να έχουν εκτελεστεί από τον υποψήφιο ανάδοχο τουλάχιστον δύο (2) σχετικές συμβάσεις, αξίας όχι μικρότερης των εξακοσίων χιλιάδων (600.000,00€) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. [...] Η εμπειρία των συμμετεχόντων θα πρέπει να δηλωθεί στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), στο οποίο θα πρέπει να αναφέρονται τα κάτωθι στοιχεία: [...] Πέραν της δήλωσης στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), ο ... φορέας υποχρεούται (επί ποινή αποκλεισμού) να καταθέσει βεβαιώσεις για τα έργα του από τους φορείς ανάθεσης σε περίπτωση που είναι δημόσιοι οργανισμοί. Σε αυτή την περίπτωση (εάν οι Αναθέτουσες Αρχές ήταν το Δημόσιο ή Οργανισμοί κ.λ.π.) ως αποδεικτικά στοιχεία θα υποβάλλονται συμβάσεις ή τιμολόγια ή πιστοποιητικά που έχουν*

εκδοθεί από την Αναθέτουσα Αρχή περί οριστικής παραλαβής και καλής εκτέλεσης των οικείων συμβάσεων.» Παράλληλα, στο άρθρο 2.2.8 της εν λόγω διακήρυξης υπό τίτλο «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία» προβλέπεται ότι: «2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικο...ς και χρηματοοικο...ς 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 ...ς 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, στις μεικτές συμβάσεις που έχουν τμήμα παροχής υπηρεσιών, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Ο τρόπος απόδειξης της συγκεκριμένης εργασιακής σχέσης που υφίσταται μεταξύ του ... φορέα και των προσώπων αυτών καθορίζεται με σαφήνεια από τους όρους της εκάστοτε διακήρυξης του διαγωνισμού, στην προκειμένη περίπτωση στην παράγραφο 2.2.9.2 της παρούσας[...] Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο ... φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3. [...]B.9. Στην περίπτωση που ... 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. Ειδικότερα, προσκομίζεται έγγραφο (συμφωνητικό ή σε περίπτωση νομικού προσώπου απόφαση του αρμοδίου οργάνου διοίκησης αυτού ή σε περίπτωση φυσικού προσώπου υπεύθυνη δήλωση), δυνάμει του οποίου αμφότεροι, διαγωνιζόμενος ... φορέας και τρίτος φορέας, εγκρίνουν τη μεταξύ τους συνεργασία για την κατά περίπτωση παροχή προς τον διαγωνιζόμενο της χρηματοοικο...ς ή/και τεχνικής ή/και

επαγγελματικής ικανότητας του φορέα, ώστε αυτή να είναι στη διάθεση του διαγωνιζόμενου για την εκτέλεση της Σύμβασης. Η σχετική αναφορά θα πρέπει να είναι λεπτομερής και να αναφέρει κατ' ελάχιστον τους συγκεκριμένους πόρους που θα είναι διαθέσιμοι για την εκτέλεση της σύμβασης και τον τρόπο δια του οποίου θα χρησιμοποιηθούν αυτοί για την εκτέλεση της σύμβασης. Ο τρίτος θα δεσμεύεται ρητά ότι θα διαθέσει στον διαγωνιζόμενο τους συγκεκριμένους πόρους κατά τη διάρκεια της σύμβασης και ο διαγωνιζόμενος ότι θα κάνει χρήση αυτών σε περίπτωση που του ανατεθεί η σύμβαση[...]Σε περίπτωση συμβάσεων ..., για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή ..., παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, ο τρίτος, ο οποίος διαθέτει στοιχεία τεχνικής ή επαγγελματικής καταλληλότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, θα δεσμεύεται ότι θα εκτελέσει τις εργασίες ή υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες, δηλώνοντας το τμήμα της σύμβασης που θα εκτελέσει.».

10. Επειδή, δυνάμει των με αρ. πρωτ. ... διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής με θέμα: *Απάντηση του με αρ. πρωτ. ... εγγράφου της εταιρείας «...»*, οι οποίες δεν αμφισβητήθηκαν και εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή διευκρίνισε μεταξύ άλλων ότι: «6. Τα ... της Υπεργολαβίας αναφέρονται στις σελίδες 27 και 28 της παρούσης διακήρυξης. Επαφίεται στη διακριτική σας ευχέρεια το αν προβείτε σε υπεργολαβία και σε ποια κομμάτια του έργου. (...) 8. Ο ενδιαφερόμενος ... φορέας στο πλαίσιο πιστοποίησης της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας απαιτείται να προσκομίσει τις κυριότερες παραδόσεις οι οποίες πραγματοποιήθηκαν το διάστημα πριν το διαγωνισμό, οι δύο από τις οποίες πρέπει να είναι συμβατικής αξίας μεγαλύτερης των εξακοσίων χιλιάδων ευρώ (600.000€) χωρίς Φ.Π.Α. Στο ΕΕΕΣ απαιτείται στο πλαίσιο γνωστοποίησης της σχετικής επάρκειας να αναφερθούν οι συμβάσεις που έχουν συναφθεί με άλλους φορείς με τίμημα άνω των εξακοσίων χιλιάδων ευρώ (600.000€) χωρίς Φ.Π.Α. Εκ παραδρομής δε αναφέρθηκε ο όρος «επαγγελματική» στη σελίδα 26 της διακήρυξης.» Η ως άνω διευκρίνιση χορηγήθηκε ως απάντηση στο υποβληθέν ερώτημα (Διευκρίνιση 8) του ενδιαφερόμενου συμμετέχοντος ...

φορέα: «Γ. Παρακαλούμε επιβεβαιώσετε ότι εκ παραδρομής αναφέρεται στη σελ. 26 «Για την πιστοποίηση της επαγγελματικής ικανότητας ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει:» καθώς στην συνέχεια αναφέρεται η τεχνική ικανότητα και όχι η επαγγελματική.».

11. Επειδή, σύμφωνα με το εγκριθέν με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, η τελευταία εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος με την κάτωθι αιτιολογία: «Ο ... φορέας «...» απάντησε με το αρ. πρωτ. ... έγγραφο, προσκομίζοντας ταυτόχρονα την από 30.01.2023 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ... φορέα «...», η οποία ενέκρινε την παροχή δάνειας εμπειρίας προς τον συμμετέχοντα. Η Επιτροπή Διαγωνισμού με το αρ. πρωτ. ... έγγραφό της, κάλεσε εκ νέου τον ... φορέα «...» να διατυπώσει περαιτέρω διευκρινήσεις για τη συνδρομή δάνειας εμπειρίας. Επίσης, με έγγραφο της, με αρ. πρωτ. ... , αιτήθηκε από τη ... του ... γνωμοδότηση μεταξύ άλλων, για τον αν συντρέχουν οι όροι στήριξης στην ικανότητα τρίτων-δάνειας εμπειρίας σύμφωνα με τη διακήρυξη του διαγωνισμού. Ο ... φορέας «...» απάντησε με το αρ. πρωτ. ... έγγραφό του, ότι ουσιαστικά αιτήθηκε δάνεια εμπειρία από τον ... φορέα «...», επειδή δεν κάλυπτε τον όρο «2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (παρ 4. του άρθρου 75)» σύμφωνα με τον οποίο «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώσουν τις κυριότερες παραδόσεις που πραγματοποίησαν το προηγούμενο της διενέργειας του διαγωνισμού έτους, με μνεία, για κάθε παράδοση τον παραλήπτη, (είτε εμπίπτει στο δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα) την ημερομηνία παράδοσης και το αντίστοιχο ποσό. Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας και μέχρι την ημερομηνία ανάρτησης της παρούσας διακήρυξης, να έχουν εκτελεστεί από τον υποψήφιο ανάδοχο τουλάχιστον δύο (2) σχετικές συμβάσεις, αξίας όχι μικρότερης των εξακοσίων χιλιάδων (600.000,00€) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α.». Η ... του ... με το αρ. πρωτ. ... έγγραφο της γνωμοδότησε μεταξύ άλλων τα ακόλουθα ότι «τα δικαιολογητικά που ο συμμετέχων ... φορέας προσκόμισε δεν παρίστανται επαρκή για την συμμετοχή του στον επίμαχο διαγωνισμό, διότι στα έγγραφα αυτά υφίσταται μεν η σχετική δέσμευση αμφοτέρων των πλευρών, ήτοι του συμμετέχοντος ...

φορέα, που τυγχάνει ... και νομίμως εκπροσωπείται από τον διαχειριστή της, ... ..., και του τρίτου ... φορέα, που τυγχάνει ... και νομίμως εκπροσωπείται από το Διοικητικό της Συμβούλιο, περί της μεταξύ τους συνεργασίας και της παροχής από τον τρίτο ... φορέα της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ώστε αυτή να είναι στη διάθεσή του για την εκτέλεση της σύμβασης, πλην όμως, με δεδομένο ότι η επικαλούμενη δάνεια εμπειρία αφορά στην επαγγελματική εμπειρία του συμμετέχοντος ... φορέα με την επωνυμία ... να δηλώσει ότι θα εκτελέσει τις εργασίες ή υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Ιδίως στην προκείμενη περίπτωση κατά την οποία η επίμαχη σύμβαση συνιστά περίπτωση σύμβασης ... για την οποία απαιτούνται και ... , για να μπορέσει ο συμμετέχων ... φορέας με την επωνυμία «...» να στηριχθεί στις ικανότητες της τρίτης εταιρίας με την επωνυμία ... θα έπρεπε στα ως άνω έγγραφα που κατατέθηκαν να περιλαμβάνεται και δήλωση τρίτης εταιρίας ότι θα εκτελέσει τις εργασίες ή υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες, δηλώνοντας το τμήμα της σύμβασης που θα εκτελέσει (άρθρο 78 παρ. 1 εδ. 2 του ν. 4412/2016, άρθρα 2.2.8.1 και 2.2.9.2 της Διακήρυξης). Συνεπώς, η επικαλούμενη από τον ως άνω συμμετέχοντα ... φορέα δάνεια εμπειρία δεν πρέπει να γίνει αποδεκτή. 3) Όσον αφορά στο τρίτο ερώτημα, εφόσον, σύμφωνα με τα όσα προαναφέρθηκαν, ο συμμετέχων ... φορέας δεν μπορεί να χρησιμοποιήσει την επικαλούμενη από τον ίδιο δάνεια εμπειρία, δεν πληροί το κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (να έχει εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας δύο σχετικές συμβάσεις αξίας όχι μικρότερης των 6000.000 € χωρίς ΦΠΑ'), προκειμένου να μπορεί να συμμετέχει στον διαγωνισμό». Η Επιτροπή Διαγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη της και τη γνωμοδότηση της ... του ... ..., διαπιστώνει ότι α) δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις παροχής δάνειας εμπειρίας προς τον συμμετέχοντα ... φορέα «...» και β) ο τελευταίος δεν πληροί τον όρο της διακήρυξης 2.2.6 περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας επειδή σύμφωνα με τη διακήρυξη απαιτούνταν κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας και μέχρι την ημερομηνία ανάρτησης της παρούσας, να έχουν εκτελεστεί από τον υποψήφιο ανάδοχο τουλάχιστον δύο (2) σχετικές συμβάσεις, αξίας όχι μικρότερης των εξακοσίων χιλιάδων (600.000,00€) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. Σύμφωνα με το κατατιθέμενο ΕΕΕΣ, προκύπτει ότι έχει εκτελεστεί από τον ... φορέα «...» μια μόνο σύμβαση



*μεγαλύτερης αξίας των εξακοσίων χιλιάδων (600.000,00€) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., ενώ αναφέρει και δεύτερη σχετική σύμβαση άνω των εξακοσίων χιλιάδων ευρώ επικαλούμενη, όμως, δάνεια εμπειρία.».*

12. Επειδή, όπως προκύπτει από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης και αναφέρει ο προσφεύγων στην προσφυγή του, ο ίδιος δεν πληρούσε αυτοτελώς τον όρο της διακήρυξης περί τεχνικής ικανότητας και συγκεκριμένα δεν διέθετε 2η σύμβαση συμβατικής αξίας μεγαλύτερης των 600.000€ χωρίς ΦΠΑ . Παραταύτα, στο από 31-1-2023 ΕΕΕΣ, που υπέβαλε για τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό, απάντησε καταρχήν αρνητικά στο ερώτημα, εάν στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων φορέων, προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής. Περαιτέρω, στο μέρος IV.ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ του ΕΕΕΣ, προς προαπόδειξη της τεχνικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 της διακήρυξης δήλωσε τις ακόλουθες συμβάσεις: 1) Περιγραφή: Ως υπεργολάβος της εταιρίας ... για την ... και συγκεκριμένα : ... με κατάλληλο λογισμικό πρόσβασης, επικοινωνίας και καταγραφής ... & ... και λογισμικού ελεγχόμενης πρόσβασης των μόνιμων χρηστών-μόνιμες εξουσιοδοτήσεις εντός επιτηρούμενων χώρων με κατάλληλους αναγνώστες τελευταίας τεχνολογίας, συστημάτων ανίχνευσης και λογισμικό υψίστης ασφάλειας. ... & ... με κατάλληλους αναγνώστες τελευταίας τεχνολογίας, συστημάτων ανίχνευσης και λογισμικό υψίστης ασφάλειας για την Ελεγχόμενη πρόσβαση Οχημάτων & Επιβατών με προσωρινές εξουσιοδοτήσεις σε χώρους ... για την διαχείριση των επιβατών των ... και την διαχείριση των επιβατών των ... και την διαχείριση επισκεπτών, Αναφορές για την ..., τόσο σε πραγματικό χρόνο, όσο και με την διαχείριση των υποχρεωτικών μανιφέστων, Τον έλεγχο και καταγραφή των εισερχομένων στις εγκαταστάσεις του ... & ... ειδικού ... ασφαλείας και προσωπικής προστασίας αποτελούμενο από διάφορα συστήματα όπως φορητούς μεταφερόμενους οικίσκους με κατάλληλο εξοπλισμό ελέγχου επιβατών & φορητό εξοπλισμό ασφαλείας, ποσό: 1.206.130.66 EUR, ημερομηνία έναρξης: 01.08.2019 ημερομηνία λήξης: 30.12.2020, αποδέκτες...) ... και ... δύο Ολοκληρωμένων Συστημάτων επιτήρησης ... (Μεσαίων και Ρηχών ...), με όλες τις απαραίτητες μονάδες και αισθητήρες (μηχανογραφικός εξοπλισμός και λογισμικό), που εγκαταστάθηκε μονίμως στο ... «...», μελέτη και επίβλεψη για την ... και λειτουργία όλων των

## Αριθμός απόφασης: 1241/2023

μονάδων των συστημάτων. (Δάνεια εμπειρία παρ.2.2.8.1), ποσό: 639800 EUR, ημερομηνία έναρξης: 13.03.2019 ημερομηνία λήξης: 19.12.2019, αποδέκτες ... 3) ... και ... ολοκληρωμένου συστήματος ελεγχόμενης πρόσβασης & καταγραφής ... , ποσό: 216446.22 EUR, ημερομηνία έναρξης: 01.01.2020 ημερομηνία λήξης: 30.06.2020, αποδέκτες: ... 4) ...-...- Παράδοση σε πλήρη λειτουργία συστημάτων : Κλειστού Κυκλώματος Καταγραφής μέσω καμερών ... , Ασύρματης επικοινωνίας, Ελέγχου πρόσβασης (...) οχημάτων σε 14 σημεία- ... (...) με καλώδια οπτικών ινών για τη διαχείριση των συστημάτων ..., και ... πληροφορικής για το κέντρο ελέγχου, ποσό: 234722.92 EUR, ημερομηνία έναρξης: 03.09.2020, ημερομηνία λήξης: 30.07.2021, αποδέκτες: ... Περαιτέρω, ο προσφεύγων δήλωσε τα ανωτέρω συναφή έργα, με αναφορά του φορέα εκτέλεσης, του αντικειμένου αυτών, του ποσού, της ημερομηνίας εκτέλεσης, σε ξεχωριστή υπεύθυνη δήλωση που προσκόμισε με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και υπογράφεται από τον νόμιμο εκπρόσωπό του. Για το δεύτερο, ως άνω έργο, δηλώνει ότι εκτελέστηκε από τον ... φορέα «...» και ότι πρόκειται για: «100% Δάνεια εμπειρία σύμφωνα με την 2.2.8.1 της διακήρυξης». Επίσης, με τα δικαιολογητικά συμμετοχής προσκόμισε και τις σχετικές βεβαιώσεις για την εκτέλεση των ανωτέρω έργων (βλ. άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης). Ωστε, ο προσφεύγων, ενώ, στο πρώτο μέρος του ΕΕΕΣ του δήλωσε ότι δεν θα χρησιμοποιήσει δάνεια εμπειρία, στη συνέχεια στο μέρος IV αυτού δήλωσε ότι προσφεύγει στο θεσμό της δάνειας εμπειρίας για το ως άνω, υπό στοιχ. 2 έργο, κάτι που επαναλαμβάνει και στην υπεύθυνη δήλωση/πίνακα συναφών έργων. Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή με το αρ.πρωτ. ... έγγραφό της ζήτησε από τον προσφεύγοντα να διευκρινήσει, επί λέξει τα ακόλουθα: «Παρακαλούμε μέσα σε είκοσι (20) μέρες από την κοινοποίηση της παρούσης, βάσει του άρθρου 102 ν.4412/2016, να αποσαφηνίσετε για ποιο λόγο δεν αναφέρθηκε στο υποβαλλόμενο και ψηφιακά υπογεγραμμένο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) της εταιρείας σας ότι επιθυμείτε την στήριξη στην ικανότητα τρίτων (δάνεια εμπειρία) και με ποιο τρόπο πιστοποιείται η τελευταία σύμφωνα με τον όρο Β.9 του 2.2.9.2. της διακήρυξης». Σε συνέχεια των ανωτέρω, ο προσφεύγων, με το από 10-03-2023 απαντητικό έγγραφό του δήλωσε τα ακόλουθα: «Λαμβάνοντας υπόψη ότι καταρχήν η προσκόμιση των αποδεικτικών μέσων που ορίζονται στην παρ. Β.9

του άρθρου 2.2.9.2. της οικείας διακήρυξης γίνεται από τον οριστικό ανάδοχο, ουδόλως απαιτείτο προαποδεικτικώς η ταυτόχρονη συνυποβολή τους. Δηλαδή η απόδειξη της εταιρείας μας ότι θα έχει στη διάθεσή της τους αναγκαίους πόρους, και η προσκόμιση εν προκειμένω της σχετικής έγγραφης δέσμευση του τρίτου φορέα για τον σκοπό αυτό καθώς και του προβλεπόμενου σε εκάστη περίπτωση εγγράφου που διαζευκτικά ορίζεται ότι τούτο μπορεί να είναι συμφωνητικό ή σε περίπτωση νομικού προσώπου απόφαση του αρμοδίου οργάνου διοίκησης αυτού, διενεργείται μόνο από τον οριστικό ανάδοχο. [...] Εν προκειμένω, η εταιρεία μας σύμφωνα με την από 30-1-2023 προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωσή της ρητώς δήλωσε ότι για τη συμμετοχή της στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία και ειδικά για την κάλυψη των απαιτήσεων της παραγράφου 2.2.8.1. της διακήρυξης θα λάβει δάνεια εμπειρία από την εταιρεία ... Προς τούτο δε ... προσκόμισε και Υπεύθυνη Δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της τρίτης παρέχουσας τη στήριξη εταιρείας. Η εταιρεία μας προέβη επιτρεπτώς σε στήριξη στις ικανότητες του εν λόγω τρίτου ... φορέα, καθόσον δεν πληρούσε αυτοτελώς τον όρο της διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας όπως αυτός εξειδικεύτηκε δυνάμει της με αριθμ. 8 χορηγηθείσας διευκρίνισης της αναθέτουσας αρχής[...]Όλως μόνο εκ παραδρομής δεν αναγράφηκε στο υποβληθέν ΕΕΕΣ μας στο οικείο ερώτημα αυτού ότι η εταιρεία μας δεν βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, χωρίς τούτο να συνεπάγεται ότι η στήριξή μας στον εν λόγω τρίτο ... φορέα προκειμένου για την κάλυψη του κριτηρίου επιλογής του άρθρου 2.2.6. της διακήρυξης αίρεται ή δεν θεραπεύεται και δεν προκύπτει από τα λοιπά συνυποβαλλόμενα έγγραφα της προσφοράς μας[...]Εν προκειμένω λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, επιτρεπτώς η εταιρεία μας διευκρινίζει την όλως εκ παραδρομής παράλειψη αναφοράς στο υποβληθέν ΕΕΕΣ μας της στήριξής μας στην τρίτη εταιρεία ως προς το κριτήριο του άρθρου 2.2.6. αυτής ενώ σε κάθε περίπτωση συνυποβάλλει δια της παρούσας το Πρακτικό Δ.Σ. αυτής (απόφαση του αρμοδίου οργάνου διοίκησης της εταιρείας) ως αιτηθήκατε, παρά το γεγονός ότι η προσκόμισή του προβλέπεται ρητώς μόνο ως δικαιολογητικό κατακύρωσης». Περαιτέρω, ο προσφεύγων προσκόμισε Πρακτικό Δ.Σ. της δανείζουσας εμπειρία εταιρείας, με ημερομηνία 30-1-2023, σύμφωνα με το οποίο: «Εγκρίνει, την παροχή στήριξης (δάνεια εμπειρία) προς τη συμμετέχουσα, στον με αριθμό διακήρυξης ... (Α/Α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ...)

Διαγωνισμό που έχει προκηρύξει το ... κατά εφαρμογή του Ν.4777/2021, εταιρία ... , κατ' εφαρμογή του άρθρου 2.2.8 (Στήριξη στην ικανότητα τρίτων) της Διακήρυξης του έργου και του Άρθρου 78 [Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)] του Ν.4412/2016 όπως αυτός ισχύει, όσον αφορά στην κάλυψη των απαιτήσεων τεχνικής ικανότητας όπως αυτές περιγράφονται στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης του έργου, θέτοντας στη διάθεση της συμμετέχουσας εταιρίας ... όλους τους αναγκαίους πόρους για την υλοποίηση του έργου».

13. Επειδή, στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή με το αρ.πρωτ. ... έγγραφο ζήτησε περαιτέρω διευκρινίσεις από τον προσφεύγοντα, ως ακολούθως: «Προκειμένου να τηρηθούν οι όροι του Β9 της ενότητας 2.2.9.2 αποδεικτικά μέσα, προσκομίσατε το από 30.01.2023 Πρακτικό Συνεδρίασης του διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας «...» σύμφωνα με το οποίο σας παρέχετε δάνεια εμπειρία για την κάλυψη των απαιτήσεων της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της διακήρυξης. Ωστόσο, δεν υπάρχει λεπτομερής σχετική αναφορά, ούτε γίνεται λόγος στους συγκεκριμένους πόρους που πρέπει να είναι διαθέσιμοι για την εκτέλεση της σύμβασης καθώς και ο τρόπος δια του οποίου θα χρησιμοποιηθούν αυτοί για την εκτέλεση της τελευταίας σύμφωνα με τον όρο Β9 της διακήρυξης. Επιπλέον, στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) το οποίο συμπληρώσατε, στο Μέρος IV: Κριτήρια Επιλογής, Γ: Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα, αναφέρεται ότι έχετε προβεί σε τέσσερις (4) σχετικές παραδόσεις ειδών, οι δύο εκ των οποίων υπερβαίνουν τις εξακόσιες χιλιάδες (600.000€) ευρώ, 2 αναφορά δηλωτική πλήρωσης του συγκεκριμένου όρου τις διακήρυξης, συνεπώς διαθέτετε την σχετική τεχνική και επαγγελματική επάρκεια. Παρακαλούμε μέσα σε προθεσμία όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) από την κοινοποίηση της παρούσης, βάσει του άρθρου 102 ν.4412/2016, να αποσαφηνίσετε α) το λόγο για τον οποίο έχετε προβεί σε στήριξη τρίτου (δάνεια εμπειρία από τον ... φορέα «...») για την κάλυψη των απαιτήσεων της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της διακήρυξης, καθώς όπως προκύπτει από τη δήλωσή σας στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), την κατέχετε. β) Να δηλώσετε λεπτομερώς τη μορφή και τον τρόπο της δάνειας εμπειρίας καθώς και τους συγκεκριμένους πόρους τους οποίους

θα διαθέσει ο ... φορέας «...» καθώς και τον τρόπο δια του οποίου θα χρησιμοποιηθούν αυτοί για την εκτέλεση της επικείμενης σύμβασης. γ) Να προσκομίσετε κάθε έγγραφο, από το οποίο να πιστοποιείται αναλυτικά η παρεχόμενη προς την εταιρεία σας τεχνική και επαγγελματική επάρκεια του ... φορέα «...» βάσει των άρθρων 79 και 80 του Ν.4412/2016 και δ) να προσκομίσετε τις συμβάσεις όπως αυτές αναφέρονται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), δήλωσης της Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας, βάσει του όρου 2.2.9.2. της οικείας διακήρυξης». Στο εν λόγω αίτημα περί παροχής διευκρινίσεων, ο προσφεύγων απάντησε τα ακόλουθα: «Εν προκειμένω, δεδομένου ότι η εταιρία μας α) κατά την υποβολή της προσφοράς της δια του ΕΕΕΣ ουδέποτε ανέφερε ή δήλωσε ότι θα χρησιμοποιήσει την τρίτη παρέχουσα τη στήριξη εταιρία ως υπερβολάβο για την υλοποίηση της παρούσας σύμβασης, παρά μόνον για τη δάνεια εμπειρία για την κάλυψη των απαιτήσεων της παραγράφου 2.2.8.1. της διακήρυξης, και β) διαθέτει την οργάνωση, εμπειρία και τεχνική ικανότητα για να φέρει εις πέρας την υλοποίηση της παρούσας σύμβασης, δε θα χρειαστεί και δε θα λάβει συγκεκριμένους πόρους τους οποίους θα διαθέσει ο ... φορέας «...» καθώς και τον τρόπο δια του οποίου θα χρησιμοποιηθούν αυτοί για την εκτέλεση της επικείμενης σύμβασης. ... Τέλος η εταιρία μας συνυποβάλλει δια της παρούσας τις συμβάσεις όπως αυτές αναφέρονται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), δήλωσης της Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας, βάσει του όρου 2.2.9.2. της οικείας διακήρυξης. ως αιτηθήκατε, παρά το γεγονός ότι η προσκόμισή του προβλέπεται ρητώς μόνο ως δικαιολογητικό κατακύρωσης», συνυποβάλλοντας τις σχετικές συμβάσεις.

14. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη ερμηνεία των άρθρων 2.2.6, 2.2.8.1 και 2.2.9.2 Β9 της διακήρυξης προκύπτει ασάφεια σχετικά με το αν οι παρέχοντες δάνεια εμπειρία, που σχετίζεται με την τεχνική (και όχι επαγγελματική) ικανότητα φορείς οφείλουν να προσκομίζουν τις αναφερόμενες στο άρθρο 2.2.9.2 Β9 δεσμεύσεις, δηλαδή ότι θα εκτελέσουν μέρος της σύμβασης. Και τούτο, διότι στο άρθρο 2.2.8.1 της σύμβασης, που αποτελεί επανάληψη του άρθρου 86 του Ν.4412/2016, ορίζεται ότι, 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, μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Σχετικά δε με τον τρόπο απόδειξης των ανωτέρω δεσμεύσεων γίνεται παραπομπή στο άρθρο 2.2.9.2, στο οποίο, για πρώτη φορά, γίνεται αναφορά, πέραν της δάνειας εμπειρίας που σχετίζεται με τα επαγγελματικά προσόντα, και σε αυτήν που σχετίζεται με την τεχνική εμπειρία. Ωστε, δεν μπορεί να απορριφθεί η προσφορά του προσφεύγοντος δυνάμει ασαφούς όρου, εφόσον η αναθέτουσα αρχή ήταν αυτή που έπρεπε να εκφρασθεί σαφέστερα. Σε κάθε περίπτωση, όπως έχει γίνει νομολογιακώς δεκτό, η υπεργολαβία συνιστά απλώς έναν από τους τρόπους με τους οποίους ένας ... φορέας μπορεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων και, ως εκ τούτου, δεν μπορεί να του επιβληθεί από την αναθέτουσα αρχή (C-403/21 απόφαση ΔΕΕ/26ης 1.2023, σκ. 72-74). Η πλήρωση δε της προϋπόθεσης περί της τεχνικής ικανότητας και της επαγγελματικής εμπειρίας των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων ,που θέτει η διακήρυξη για την επίκληση της δάνειας εμπειρίας τρίτου ... φορέα, πρέπει να προκύπτει σαφώς από το φάκελο της προσφοράς του διαγωνιζομένου ως ουσιώδες στοιχείο της προσφοράς του και δεδομένου ότι η προϋπόθεση αυτή ανάγεται στους όρους συμμετοχής στον διαγωνισμό, η πλήρωσή της πρέπει καταρχήν να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου περί δικαιολογητικών συμμετοχής. Ακολούθως, αποτελεί επιχειρηματική επιλογή του αναδόχου να επιλέξει τη στήριξη στον τρίτο με τη μορφή της δάνειας εμπειρίας ή της υπεργολαβίας για την εκτέλεση της σύμβασης, η οποία (επιλογή) ερείδεται, στην προκειμένη περίπτωση, στους όρους 2.2.8.1 και 2.2.8.2 της διακήρυξης, στο άρθρο 2.2.9.2 της οποίας, επιπροσθέτως, γίνεται διακριτή πρόβλεψη των απαιτούμενων για κάθε περίπτωση αποδεικτικών στοιχείων, ήτοι τόσο για την 'περίπτωση που ο ... φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων' (υπό σημείο Β.9), όσο και για την 'περίπτωση που ο ... φορέας δηλώνει στην προσφορά του ότι θα κάνει χρήση υπεργολάβων, στις ικανότητες των οποίων δεν στηρίζεται' (υπό σημείο Β.10). Ο προσφεύγων, όπως προέκυψε από τα παραπάνω, διευκρίνισε στο ΕΕΕΣ συμμετοχής του την πρόθεσή του να στηριχθεί στις

ικανότητες της εν λόγω τρίτης εταιρείας, σύμφωνα δε με τα οριζόμενα στο από 30-1-2023 Πρακτικό του Δ.Σ της τρίτης εταιρείας ... ρητώς ορίστηκε ότι αυτή θέτει στη διάθεση του προσφεύγοντος όλους τους αναγκαίους πόρους για την υλοποίηση του έργου. Ως εκ τούτου, επαρκώς πληρούται ο οικείος όρος της διακήρυξης και δη του άρθρου 2.2.6. αυτής περί δέσμευσης του τρίτου ... φορέα, χωρίς να απαιτείτο άνευ ετέρου να δηλωθεί και ως υπερβολάβος η εν λόγω εταιρεία.

15. Επειδή, ωστόσο, όπως προκύπτει από την αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος (αρχική και συμπληρωματική), που περιλαμβάνονται στην προσβαλλομένη και τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, η προσφορά του απορρίφθηκε για δύο λόγους, ήτοι: 1) διότι ο προσφεύγων, με τα δικαιολογητικά συμμετοχής του, τόσο αυτά που υποβλήθηκαν αρχικά (ΕΕΕΣ και Υπεύθυνη δήλωση/πίνακας συναφών έργων) όσο και αυτά που υποβλήθηκαν συμπληρωματικά (απόφαση Δ.Σ. δανείζουσας εμπειρίας), κατόπιν των από 15-02-2023 και 27-03-2023 αιτημάτων περί παροχής διευκρινήσεων της αναθέτουσας αρχής, δεν προσκόμισε έγγραφη δέσμευση του δανείζοντος εμπειρία στην οποία να υπάρχει λεπτομερής αναφορά των συγκεκριμένων πόρων, που θα είναι διαθέσιμοι για την εκτέλεση της σύμβασης, καθώς και του τρόπου με τον οποίο θα χρησιμοποιηθούν αυτοί για την εκτέλεση της τελευταίας, σύμφωνα με τον όρο 2.2.9 Β9 της διακήρυξης 2) διότι δεν υποβλήθηκε, με τα δικαιολογητικά συμμετοχής, το ΕΕΕΣ του δανείζοντος εμπειρία από το οποίο να προκύπτει σύμφωνα με όσα ορίζονται στη διακήρυξη η συνδρομή των κριτηρίων επιλογής και η ανυπαρξία λόγων αποκλεισμού. Συνεπώς, ακόμη και να μην υπήρχε η ανωτέρω πλημμέλεια της προσφοράς του προσφεύγοντος, η προσφορά του θα έπρεπε να απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, καθώς, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, ουδέποτε υποβλήθηκε το ΕΕΕΣ του δανείζοντος εμπειρία, όπως ρητώς προβλέπεται στα άρθρα 2.2.8.1 και 2.2.9.1 της διακήρυξης. Περαιτέρω, δεν είναι δυνατή, μεσούσης της διαγωνιστικής διαδικασίας, η εκ των υστέρων προσκόμιση δικαιολογητικού, που ουδέποτε υποβλήθηκε, καθώς τούτο συνιστά ευθεία παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της τυπικότητας. Συνεπώς, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

**Αριθμός απόφασης: 1241/2023**

16. Επειδή, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 21-07-2023 και εκδόθηκε στις 8 Σεπτεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ**