

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Νοεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.10.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1593/13.10.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη κατά της με αριθμ. πρωτ. 31214/03.10.2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας, κατ' αποδοχήν του με αριθμ. 3/02.10.2023 πρακτικού της αρμόδιας επιτροπής, αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο «...», η οποία άσκησε την από 23.10.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 807,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016, ασκεί την παρέμβασή της, η ως άνω παρεμβαίνουσα, δοθέντος ότι διά της προσβαλλομένης αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης και συνεπώς, ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, διά του με αριθμ. πρωτ. 33713/23.10.23 εγγράφου της, διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το ανωτέρω έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 23.10.2023, προς γνώση όλων και η ώδε προσφεύγουσα εμπροθέσμως και παραδεκτώς υποβάλλει το υπόμνημά της.

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την σύμβαση υπηρεσιών με τίτλο «...», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 161.290,32 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 30.06.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Στον εν λόγω διαγωνισμό, συμμετείχαν δύο (2) οικονομικοί φορείς, η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα εταιρείες. Διά της προσβαλλομένης και κατ' αποδοχήν του με αριθμ. 3/02.10.2023 πρακτικού της αρμόδιας επιτροπής αποσφράγισης και ελέγχου των υποβληθέντων από την αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο δικαιολογητικών, αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος η ώδε

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

παρεμβαίνουσα. Κατά της εν λόγω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στρέφεται η προσφεύγουσα, μετ' εννόμου συμφέροντος, ούσα εν προκειμένω η μοναδική έτερη διαγωνιζόμενη πλην της παρεμβαίνουσας και δεύτερη στη σειρά κατάταξης, στρεφόμενη ειδικότερα κατά της προσβαλλομένης απόφασης καθ' ό μέρος αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου, ερειδόμενο (το έννομο συμφέρον) στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η επίμαχη σύμβαση.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα η προσφεύγουσα διά της ασκηθείσας προσφυγής της υποστηρίζει με τον πρώτο λόγο αυτής ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα διότι πλημμελώς, δεν έχει δηλώσει τα μέλη της ομάδας έργου, που απαιτούνται διά του άρθρου 2.2.6.γ της διακήρυξης, στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της, κατά δεύτερον δεν υπέβαλε ξεχωριστό ΕΕΕΣ για κάθε ένα μέλος της εν λόγω ομάδας έργου, αφού δεν διαθέτει σχέση εξαρτημένης εργασίας με τον υπόψη οικονομικό φορέα και επιπλέον δεν υπέβαλε, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της, όλα τα δικαιολογητικά για κάθε ένα μέλος της ομάδας έργου, προς απόδειξη ότι πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παρ. 2.2.3. της υπόψη διακήρυξης. Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ώδε παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα διότι δεν προσκόμισε τα απαιτούμενα, κατά τα άρθρα 2.2.7 και 2.2.9.2.B5 της υπόψη διακήρυξης, πιστοποιητικά απόδειξης συμμόρφωσης με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, προβλέπονται τα εξής: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η «...». Τα ψηφιακά προϊόντα οποία θα απεικονίζουν και θα αποτυπώνουν «...» τα σημαντικότερα στοιχεία της «...», με σκοπό τη «...»,

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

που παρόλο που παρουσιάζει εξαιρετικό ενδιαφέρον με «...», είναι σχετικά άγνωστη στο ευρύ κοινό. [...] Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. [...] 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να: α) έχουν υλοποιήσει τουλάχιστον τρία (3) έργα «...» (να δοθεί σχετικό url ή παραπομπή), β) έχουν υλοποιήσει, κατά την τελευταία 3τία, τουλάχιστον ένα (1) έργο σχετικό με την «...» και με την χρήση «...». γ) διαθέτουν το απαιτούμενο επιστημονικό προσωπικό για τη βέλτιστη υλοποίηση της σύμβασης. Στην ομάδα έργου θα περιλαμβάνονται άτομα με συγκεκριμένα προσόντα και αποδεδειγμένη εμπειρία: ⇒ Ένα άτομο, πιστοποιημένο «...» με άδεια ασκήσεως επαγγέλματος και εμπειρία τουλάχιστον δέκα (10) ετών σε «...». ⇒ Ένα άτομο, «...» με εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών σε «...», ειδικευμένος σε «...». ⇒ Ένα άτομο, «...», με ειδικευση στη «...» και εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών στην «...». ⇒ Ένα άτομο Π.Ε., με ειδικευση στη «...», και εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών σε έργα σχετικά με την «...». ⇒ Ένα άτομο Π.Ε., με ειδικευση στην «...», και εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών σε έργα σχετικά με την «...». ⇒ Ένα άτομο, πιστοποιημένος χειριστής «...» και εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών στην «...» και σε αντίστοιχα έργα.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: α) με τα πρότυπο διασφάλισης ποιότητας. β) και τα πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας. 2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία 2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.. [...] 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 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 δια του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ΄ της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.5 και 2.2.6). [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: 1) [...] 2) Κατάλογο στον οποίο θα αναφέρονται τα άτομα που αποτελούν την ομάδα έργου καθώς επίσης και τα προσόντα αυτών (σπουδές, εμπειρία κλπ.) 3) Τίτλους σπουδών και αναλυτικά βιογραφικά σημειώματα του κάθε μέλους της Ομάδας καθώς και των υπεργολάβων ή/και των φορέων στους οποίους στηρίζεται για την εκτέλεση της παρούσας σύμβασης, στα οποία θα πρέπει να αποτυπώνονται σαφώς η επαγγελματική ενασχόληση, οι

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

εξειδικευμένες γνώσεις και η τεκμηριωμένη εμπειρία στην παροχή υπηρεσιών συναφών με αυτές της παρούσας προκήρυξης, από τα οποία θα προκύπτει η πλήρωση της προϋπόθεσης της παρ. 2.2.6. Τα βιογραφικά σημειώματα πρέπει να συνοδεύονται υποχρεωτικά από υπεύθυνες δηλώσεις του Ν. 1599/1986 όπως ισχύει με τις οποίες θα δηλώνεται ότι τα αναφερόμενα στο βιογραφικό τους σημείωμα είναι αληθή και ακριβή, ότι αποδέχονται να συμμετάσχουν στην Ομάδα Έργου του υποψηφίου Αναδόχου και ότι γνωρίζουν και αποδέχονται τους όρους της παρούσας προκήρυξης. Ως επαρκή αποδεικτικά στοιχεία της εμπειρίας όλων των ανωτέρω αποτελούν: συμβάσεις ή/και βεβαιώσεις/πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης έργων που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από αρμόδια/αναθέτουσες αρχές, στα οποία περιγράφεται το αντικείμενο της σύμβασης και θα αναφέρεται ο χρόνος υλοποίησης της και θα βεβαιώνεται ότι αυτή εκτελέστηκε έντεχνα και εντός των εγκεκριμένων χρονοδιαγραμμάτων, εάν δε ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, με αντίστοιχη δήλωση του αποδέκτη. Εφόσον δεν είναι δυνατή η προσκόμιση των παραπάνω κρίνεται ως επαρκές αποδεικτικό στοιχείο η προσκόμιση των σχετικών παραστατικών παροχής υπηρεσιών (π.χ. Τιμολογίων, Αποδείξεων Παροχής Υπηρεσιών) και, εφόσον υφίστανται, των σχετικών συμβάσεων. Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά: • Πιστοποίηση κατά το πρότυπο ποιότητας ISO 9001, ή άλλο ισοδύναμο • Πιστοποίηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά το πρότυπο ISO 14001».

7. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Εξάλλου, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

8. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση των διαληφθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της οικείας διακήρυξης συνάγεται ότι, προκειμένου για τη κάλυψη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας οι διαγωνιζόμενοι και υποψήφιοι ανάδοχοι θα πρέπει, μεταξύ άλλων, να διαθέτουν συγκεκριμένη ομάδα έργου για την οποία ορίζεται ένας κατ' ελάχιστον αριθμός ατόμων με συγκεκριμένα προσόντα και αποδεδειγμένη εμπειρία στα ειδικότερα καθορισθέντα διά της διακήρυξης αντικείμενα. Περαιτέρω, εκ των ρητών όρων της υπόψη διακήρυξης και σχετικά με τη στήριξη στην ικανότητα τρίτων – υπεργολαβία προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στο κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Σε αυτή την περίπτωση, θα πρέπει να αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται, η δε αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού. Άλλοις λόγοις, από τη συνδυαστική ερμηνεία και εφαρμογή των σχετικών όρων της οικείας διακήρυξης προκύπτει ότι στην περίπτωση που διαγωνιζόμενος αξιοποιεί τη δυνατότητα στήριξης στην ικανότητα τρίτων – υπεργολαβία όσον αφορά στη κάλυψη του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, θα πρέπει αφενός, να δηλώνει τούτο στο υποβληθέν ΕΕΕΣ του, στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης, κατά τα ρητώς απαιτούμενα στο άρθρο 2.2.9

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

της διακήρυξης και αφετέρου, να προσκομίζει τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, κατά τα ρητώς απαιτούμενα στο άρθρο 2.2.9.2 της οικείας διακήρυξης. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου και δη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι σχετικά με την προτεινόμενη από αυτή ομάδα έργου δηλώνει έξι (6) άτομα (τους «...», «...», «...», «...», «...», «...») με τα απαιτούμενα προσόντα και εμπειρία. Στο υποβληθέν από την ανωτέρω ΕΕΕΣ, ωστόσο, και στο πεδίο αυτού σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες τρίτων, η απάντηση που δίδεται από την ώδε παρεμβαίνουσα είναι αρνητική, επιπλέον από το σύνολο των στοιχείων της προσφοράς της δεν προκύπτει εάν τα προτεινόμενα μέλη της ομάδας έργου εργάζονται σε αυτή, ήτοι είναι εργαζόμενοι με σχέση εξαρτημένης εργασίας (μισθωτοί). Εξαιτίας τούτου, η αναθέτουσα αρχή διά της αποστολής σχετικού εγγράφου της, κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, αιτήθηκε διευκρινήσεις από την ώδε παρεμβαίνουσα σχετικά με την φύση της εργασιακής σχέσης των μελών της προτεινόμενης ομάδας έργου με την ανωτέρω, διότι, ως προελέχθη, τούτο δεν προκύπτει από προσκομισθέντα έγγραφα. Η προσωρινή ανάδοχος και ώδε παρεμβαίνουσα, κατόπιν του ως άνω με αριθμ. πρωτ. 30567/27.09.2023 διευκρινιστικού εγγράφου της αναθέτουσας αρχής, υπέβαλε μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την από 28.09.2023 υπεύθυνη δήλωση της στην οποία δηλώνεται ότι επισυνάπτεται «επίσημη καρτέλα όπως φαίνεται από το taxis, υπάρχουν συμφωνητικά με εξαρτημένη σχέση εργασίας προς την εταιρεία «...» με ισχύ από 01/07/23 έως και 30/06/24» και την επίσημη καρτέλα όπως προκύπτει από το TAXIS των ατόμων που είχε δηλώσει και στην ομάδα έργου της. Υπό τα ανωτέρω δεδομένα, ωστόσο, βασίμως ισχυρίζεται η ώδε προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω δεν συνάγεται ούτε αποδεικνύεται σχέση εξαρτημένης εργασίας των στελεχών της ομάδας έργου με την αναδειχθείσα ανάδοχο, αντιθέτως από την ως άνω υποβληθείσα καρτέλα TAXIS προκύπτει ότι αποτυπώνεται η κατάσταση των συμφωνητικών βάσει των ορισθέντων στη παρ. 16 του άρθρου 8 του ν.1882/90. Προσέτι, το εν λόγω άρθρο με τίτλο «Διαδικασία υποβολής στοιχείων για τον προσδιορισμό του εισοδήματος των

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

επιτηδευματιών» αφορά στην γνωστοποίηση προς τις φορολογικές αρχές, συμφωνητικών που καταρτίζονται μεταξύ επιτηδευματιών ή τρίτων («16. Συμφωνητικά που καταρτίζονται μεταξύ επιτηδευματιών ή τρίτων για οποιαδήποτε συναλλαγή θεωρούνται μέσα σε δέκα (10) ημέρες από της ημερομηνίας καταρτίσεως και υπογραφής από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. άλλως είναι ανίσχυρα και δεν έχουν κανένα έννομο αποτέλεσμα») και δεν αποτελεί το κατάλληλο στοιχείο απόδειξης ύπαρξης συμβάσεως ορισμένου ή αορίστου χρόνου εξαρτημένης εργασίας, που ως γνωστόν, δηλώνεται μέσω του πληροφοριακού συστήματος εξυπηρέτησης επιχειρήσεων του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων, ΕΡΓΑΝΗ. Εξάλλου, στην τελευταία στήλη του πίνακα της κατάστασης των συμφωνητικών βάσει της παρ. 16 του άρθρου 8 του ν.1882/90 που έχει υποβληθεί, αποτυπώνεται το ποσό ανά εργατοώρα πλέον ΦΠΑ, όπερ δεν καταλείπει καμία αμφιβολία περί του ότι δεν πρόκειται για σχέση εξαρτημένης εργασίας, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Τούτων δοθέντων και με την παραδοχή ότι «τρίτος» είναι κάθε φυσικό πρόσωπο που δεν συνιστά ίδιο πόρο του οικονομικού φορέα, υπό την έννοια ότι δεν εντάσσεται στην ιεραρχική δομή του προσφέροντα οικονομικού φορέα, ούτε τελεί σε σχέση εξάρτησης από αυτόν, παρά μόνον αποφασίζει ελευθέρως ως ανεξάρτητος οικονομικός φορέας να συμβληθεί με σύμβαση με τον προσφέροντα για την εκτέλεση συγκεκριμένου έργου, χωρίς να υπάγεται στο διευθυντικό δικαίωμα και στον έλεγχο από εργοδότη (ΔιοικΕφΑθ Ν 140/2021), καθόσον τα προτεινόμενα στελέχη της ομάδας έργου της ώδε παρεμβαίνουσας δεν απασχολούνται με σταθερή σχέση εργασίας από αυτήν, δεν συνιστούν ίδιους πόρους αυτής, αλλά τρίτους οικονομικούς φορείς, συνεπώς, εφόσον δηλώνει και δεσμεύεται ότι θα συμμετέχουν στην προτεινόμενη από αυτή ομάδα έργου, όφειλε να δηλώσει τούτο στο ΕΕΕΣ της, ήτοι την στήριξή της σε τρίτους αλλά και να υποβάλλει ξεχωριστά ΕΕΕΣ για αυτούς τους τρίτους οικονομικούς φορείς. Τούτων δοθέντων οι προβαλλόμενοι διά του πρώτου λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί, τα όσα περί αντιθέτου προβάλλουν αμφοτέρως η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα πρέπει να απορριφθούν

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

9. Επειδή, περαιτέρω, από τη γραμματική διατύπωση των διαληφθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της διακήρυξης συνάγεται ότι, προκειμένου για την άρτια υποβολή της προσφοράς οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει να ικανοποιούν τις απαιτήσεις του άρθρου 2.2.7 της διακήρυξης σχετικά με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, οφείλουν δε ειδικότερα να συμμορφώνονται με την πιστοποίηση κατά το πρότυπο ποιότητας ISO 9001 ή άλλο ισοδύναμο και με την πιστοποίηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά το πρότυπο ISO 14001, πιστοποιητικά τα οποία, εξάλλου, θα πρέπει να υποβάλλουν στο στάδιο των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Από την επισκόπηση της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας και δη του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της εμφανίζεται καταρχάς ότι στο πεδίο «Πιστοποιητικά από ανεξάρτητους οργανισμούς σχετικά με συστήματα ή πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» απαντά καταφατικά (Ναι). Επιπλέον υπέβαλε μεταξύ των λοιπών στοιχείων της τεχνικής της προσφοράς τις από 31.7.2023 βεβαιώσεις της «...» σύμφωνα με τις οποίες: «Ο Οργανισμός «...» έχει ξεκινήσει την διαδικασία Πιστοποίησης σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9001:2015, με πεδίο «...» και αντιστοίχως για το πρότυπο ISO 14001:2015. Κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, η ανωτέρω υπέβαλε βεβαίωση της ανωτέρω εταιρείας (διαπιστευμένου φορέα) «...» όπου αναφέρονται τα εξής: «Βεβαιώνεται ότι η εταιρεία με επωνυμία «...» "...» και κωδικό πελάτη «...» (ISO 9001:2015 & ISO 14001:2015) βρίσκεται στη διαδικασία πιστοποίησής της ως προς τα παραπάνω αναφερόμενα πρότυπα. Κατά την ημερομηνία της βεβαίωσης αυτής, έχει ολοκληρωθεί επιτυχώς η επιθεώρηση αρχικής αξιολόγησης. Κατά την επιθεώρηση αυτή διαπιστώθηκε ότι η παραπάνω αναφερόμενη εταιρεία εφαρμόζει σύστημα βασισμένο στα παραπάνω αναφερόμενα πρότυπα με πλήρη συμμόρφωση και πεδίο εφαρμογής: «...» Σύμφωνα με την εσωτερική διαδικασία του φορέα, αναμένεται η έκδοση των πιστοποιητικών από την Επιτροπή Πιστοποίησης και η απονομή τους στην παραπάνω αναφερόμενη εταιρεία. Λόγω φόρτου εργασίας στα κεντρικά μας, η έκδοση των πιστοποιητικών αναμένεται εντός των επομένων 1-2 εργάσιμων ημερών.» Εκ των ανωτέρω, ευχερώς συνάγεται ότι η ώδε παρεμβαίνουσα δεν διέθετε τα απαιτούμενα κατά το πρότυπο ISO

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

πιστοποιητικά κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, αφού κατά το χρονικό αυτό σημείο βρισκόταν σε διαδικασία πιστοποίησης. Τούτο ωστόσο συνέτρεχε κατ' απόκλιση των ρητών όρων της διακήρυξης (άρθρο 2.2.9) σύμφωνα με τους οποίους: «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 δια του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016.». Συνεπεία των ανωτέρω, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι σε απόκλιση των ρητώς ορισθέντων κανονιστικού περιεχομένου όρων της υπόψη διακήρυξης και επομένως, στο πλαίσιο εφαρμογής της αρχής της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, αυτή είναι απορριπτέα. Αλυσιτελώς ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι ήδη την 22.9.2023 εφάρμοξε σύστημα βασισμένο στα ανωτέρω πρότυπα, διότι τούτο δεν αναιρεί το γεγονός ότι κατά το στάδιο της υποβολής της προσφοράς της δεν διέθετε τα επίμαχα πιστοποιητικά. Επιπλέον, από την επισκόπηση της προσκομισθείσας διά της παρεμβάσεως της από 19.10.2023 βεβαίωσης της «...» ρητώς προκύπτει ότι τα πιστοποιητικά ISO 9001:2015 και ISO 14001:2015, που τελικά χορηγήθηκαν στην ως άνω εταιρεία, έχουν αναγραφόμενη στο σώμα αυτών έναρξη ισχύος την 22.09.2023, όπερ συνεπάγεται ότι δεν καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ως προελέχθη, κατά τα ρητώς εκ της οικείας διακήρυξης αξιωθέντα. Τούτων δοθέντων οι προβαλλόμενοι διά του δεύτερου λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί, αντιθέτως πρέπει να απορριφθούν τα όσα σχετικώς προβάλλουν αμφοτέρως η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα.

10. Επειδή, κατόπιν τούτων, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και συνεπώς η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος έκανε δεκτή τη προσφορά της ώδε παρεμβαίνουσας και την ανέδειξε οριστική ανάδοχο του έργου, αντιστοίχως δε η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί. Τέλος, το

Αριθμός απόφασης: 1835/2023

παραβόλο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, κατά το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη προσφυγή.

Απορρίπτει τη παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθμ. πρωτ. 31214/03.10.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Νοεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 11 Δεκεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ