

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 1^η Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα – ... Δρακονταειδή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 24/4/2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 585/25.4.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (στο εξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... οδός ... αριθ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «...» (στο εξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ... οδός ... αριθ. ... νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (στο εξής «η παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στο ... , οδός ... αριθ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της με ημερομηνία 13-4-2023 απόφασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη κατά την ... Συνεδρίαση, με την οποία επικυρώθηκαν το ... Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ανακηρύχθηκε αυτή οριστική ανάδοχος της σύμβασης.

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, άσκησε παρέμβαση η άνω παρεμβαίνουσα εταιρεία, με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού €75.845,00 χωρίς Φ.Π.Α (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Με την υπ' αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου υλοποίησης του ... με τίτλο «...», εκτιμώμενης αξίας €75.845,00 χωρίς Φ.Π.Α. (και 94.048,98€ με Φ.Π.Α.), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Η σύμβαση αφορά στο Υποέργο ...» με δικαιούχο φορέα το ... Η Πράξη έχει ενταχθεί στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «...» με βάση την υπ' αριθ. πρωτ. ... Απόφαση Ένταξης της Πράξης της ... (ΑΔΑ: ...) και έχει λάβει Κωδικό ... Η σύμβαση χρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση (Ευρωπαϊκό Κοινωνικό Ταμείο) και από εθνικούς πόρους μέσω του ΠΔΕ. Σύμφωνα με την αναλυτική περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, η Πράξη στοχεύει στην ... (σύμφωνα με το διεθνές πρότυπο ISO/IEC 17024) για την ενίσχυση της δυνατότητας για ... Συνοπτικά, οι υπηρεσίες που θα παράσχει ο ανάδοχος, ως Τεχνικός Σύμβουλος προς τον Δικαιούχο της πράξης (αναθέτουσα αρχή), αφορούν στην παροχή υποστηρικτικών συμβουλευτικών υπηρεσιών σχετικά με: τη διαχείριση και τον συντονισμό της Πράξης, την παρακολούθηση της υλοποίησης του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου, την υποστήριξη κατά την ποιοτική παραλαβή και έλεγχο των παραδοτέων των Υποέργων Κατάρτισης και Πιστοποίησης, που αποτελούν το κύριο φυσικό αντικείμενο της Πράξης και θα πραγματοποιηθεί από άλλους αναδόχους μέσω διαγωνιστικών διαδικασιών, τη διοικητική υποστήριξη κατά τη διαδικασία καταβολής των επιδομάτων στους ωφελούμενους, τον έλεγχο της ενταγμένης Πράξης καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης καθώς και τη διαχειριστική ολοκλήρωση και το λογιστικό κλείσιμο της Πράξης. Με την υπ' αρ. πρωτ. ... απόφαση της Ειδικής Υπηρεσίας Διαχείρισης του ... «...» διατυπώθηκε η Θετική Γνώμη της για το υποβληθέν από τον Δικαιούχο –

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

αναθέτουσα αρχή σχέδιο του τεύχους δημοπράτησης του ... και για τη διαδικασία σύμφωνα με την οποία θα προκηρυχθεί. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 27-9-2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Στον διαγωνισμό, που διεξήχθη ηλεκτρονικά στις 20-10-2022, συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά τρεις (3) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και οι οικονομικοί φορείς «...» και «...». Με την από 23-11-2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη κατά την ... Συνεδρίαση, επικυρώθηκαν τα ... Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού και αποφασίστηκε η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών και των τριών συμμετεχουσών εταιρειών και η πρόκρισή τους στο επόμενο στάδιο της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών. Κατά της απόφασης αυτής, με την οποία περατώθηκαν τα στάδια δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης και βαθμολόγησης τεχνικών προσφορών, η προσφεύγουσα άσκησε την με Γ.Α.Κ. ΕΑΔΗΣΥ 1740/7.12.2022 (πρώτη) προδικαστική προσφυγή, αιτούμενη την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της ανταγωνίστριας εταιρείας «...». Επί της προσφυγής εκδόθηκε η με αριθ. 197/2023 απόφαση του παρόντος Κλιμακίου, με την οποία έγινε δεκτή η προσφυγή και ακυρώθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος, που έκανε δεκτή την προσφορά του άνω οικονομικού φορέα «...», κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στο σκεπτικό της. Η αναθέτουσα αρχή συμμορφώθηκε προς την ανωτέρω απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, συνταχθέντος προς τούτο του Πρακτικού Νο ... με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας «...» και προκρίθηκαν στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, δηλαδή στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Στη συνέχεια, η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των δύο (2) πλέον παραδεκτώς συμμετεχόντων, δηλαδή της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας. Συναφώς, με το Πρακτικό Νο ... η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου, καθώς προσέφερε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, δηλαδή την

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής. Η προσφεύγουσα κατατάχθηκε δεύτερη με συνολική βαθμολογία 99,46, κατόπιν και της αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς της. Το Πρακτικό Νο ... εγκρίθηκε με την από 10-3-2023 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη κατά την ... Συνεδρίαση και η παρεμβαίνουσα, που αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, κλήθηκε να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης. Δεδομένου ότι στα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, που υπέβαλε, διαπιστώθηκαν ελλείψεις όπως προκύπτει από το Πρακτικό Νο ..., η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. πρωτ. ... έγγραφό της αιτήθηκε σχετικές διευκρινίσεις. Η παρεμβαίνουσα ανταποκρίθηκε στο άνω αίτημα και προσκόμισε τα ελλείποντα έγγραφα που της ζητήθηκαν. Ακολούθως, με το Πρακτικό Νο ..., η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως οριστικής αναδόχου. Με την προσβαλλόμενη απόφαση, που ελήφθη κατά την ... Συνεδρίαση Έκτακτου Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής της 13ης/4/2023, εγκρίθηκαν τα ανωτέρω Πρακτικά Νο ... και κατακυρώθηκε οριστικώς το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην υπό εξέταση προσφυγή.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της και της προϋπολογισθείσας αξίας των παρεχόμενων υπηρεσιών χωρίς Φ.Π.Α., ως και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της (πρβλ. ΣτΕ 308/2020, ΔΕφΑθ 669/2021, ΑΕΠΠ 1066/2019).

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 13/4/2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 24/4/2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση (κατ' ακριβή διατύπωση κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, δεδομένου ότι η καταληκτική προθεσμία συνέπιπτε με εξαιρετέα

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

ημέρα, την Κυριακή 23/4/2023), ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα, η οποία έχει καταταγεί δεύτερη μετά την παρεμβαίνουσα και αναδειχθείσα οριστική ανάδοχο, κατά της οποίας βάλλει, ασκεί την προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 26/4/2023 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του π.δ. 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου η τελευταία να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασης.

7. Η παρεμβαίνουσα άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 5/5/2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσφυγής, την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή της, και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, καθώς με την προσφυγή ζητείται η απόρριψη της προσφοράς της.

8. Με την υπ' αριθμό 744/2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, ορίσθηκε μεταξύ άλλων Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπροθέσμως στις 9/5/2023 στην ΕΑΔΗΣΥ τις με ίδια ημερομηνία απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, αιτούμενη παραλλήλως την απόρριψη της προσφυγής, κατά τα εκεί ειδικώς αναφερόμενα.

9. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

10. Με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, διότι από τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν απέδειξε την πλήρωση της αξιούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, όπως αυτή ζητείται στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης. Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι οι συμβάσεις, που επικαλείται η παρεμβαίνουσα προς απόδειξη πλήρωσης του κρίσιμου

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, δεν έχουν εκτελεστεί εντός της χρονικής περιόδου των τριών ετών πριν από το έτος διενέργειας του παρόντος διαγωνισμού (2019, 2020 και 2021) και επιπλέον δεν καλύπτουν την απαίτηση, τα επικαλούμενα συναφή έργα του δημοσίου ή του ιδιωτικού τομέα να χρηματοδοτούνται από το ΕΣΠΑ 2014 – 2020. Κατ' αρχάς επισημαίνεται, ότι οι αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας περί ανεπίκαιρης και άρα απαράδεκτης προβολής του λόγου αυτού, στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, είναι απορριπτέοι ως νόμω αβάσιμοι. Τούτο, διότι κατά τα ρητώς προβλεπόμενα στο άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται με το σύστημα της προαπόδειξης, σύμφωνα με το οποίο οι συμμετέχοντες δηλώνουν με την υποβολή του ΕΕΕΣ την πλήρωση, μεταξύ άλλων, των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.6. Περαιτέρω, ο προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει τα προβλεπόμενα στο άρθρο 2.2.9.2 δικαιολογητικά κατακύρωσης, αποδεικνύοντας με τον τρόπο αυτό ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αλλά και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου πληροί τους όρους και τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχουν θεσπισθεί με τη Διακήρυξη. Επομένως, κρίσιμος χρόνος για την τεκμηρίωση, όσων έχουν δηλωθεί στο ΕΕΕΣ, είναι ο χρόνος υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, καθώς με τα έγγραφα αυτά αποδεικνύονται όσα έχει προαποδεικτικώς δηλώσει. Άρα, επικαίρως και παραδεκτώς προβάλλει η προσφεύγουσα στο παρόν στάδιο, ότι από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της αναδόχου δεν αποδεικνύεται η πλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6., απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας. Ακολούθως, επί της ουσίας των οικείων αιτιάσεων της προσφεύγουσας, γίνονται δεκτά τα ακόλουθα:

Στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης, ως προς την ζητούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα προβλέπεται ότι: «...2.2.6.α *Εμπειρία σε έργα. Κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών (3) ετών πριν το έτος διενέργειας του παρόντος (2019, 2020, 2021) ο υποψήφιος οικονομικός φορέας ή σε περίπτωση ένωσης/κοινοπραξίας ένα τουλάχιστον μέλος της πρέπει να έχει προβεί σε εμπρόθεσμη και προσήκουσα ολοκλήρωση ενός (1) τουλάχιστον ... συναφές με το φυσικό αντικείμενο του διαγωνισμού, με συμβατικό συνολικό*

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

ύψος τουλάχιστον ίσο με το 100 % του προϋπολογισμού του παρόντος ..., χωρίς ΦΠΑ. Συναφή έργα νοούνται έργα τεχνικού συμβούλου υποστήριξης που χρηματοδοτούνται από το ΕΣΠΑ 2014 - 2020 σε φορείς του Δημόσιου ή ιδιωτικού τομέα. Σε περίπτωση που έχει υλοποιηθεί από Ένωση εταιρειών, λαμβάνεται υπόψη ο προϋπολογισμός του ... που έχει υλοποιηθεί από τον προσφέροντα βάσει του ποσοστού (%) συμμετοχής του στην Ένωση και όχι ο συνολικός προϋπολογισμός του Ως ημερομηνία ολοκλήρωσης νοείται η ημερομηνία ολοκλήρωσης της υλοποίησης του αντικειμένου του ..., όπως αυτή αποδεικνύεται από το σχετικό Αποδεικτικό Ορθής Υλοποίησης (π.χ. Πρωτόκολλο παραλαβής ή Βεβαίωση καλής εκτέλεσης) και όχι η ημερομηνία έκδοσης του Αποδεικτικού».

Η αναθέτουσα αρχή με το με αριθ. πρωτ. ... έγγραφό της, απαντώντας σε σχετικά ερωτήματα οικονομικών φορέων, διευκρίνισε τα ακόλουθα σχετικά με την ακριβή έννοια του άρθρου 2.2.6α, ως εξής: «... Κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών (3) ετών πριν το έτος διενέργειας του παρόντος (2019, 2020, 2021) ο υποψήφιος οικονομικός φορέας ή σε περίπτωση ένωσης/κοινοπραξίας ένα τουλάχιστον μέλος της πρέπει να έχει προβεί σε εμπρόθεσμη και προσήκουσα ολοκλήρωση ενός (1) τουλάχιστον ... συναφές με το φυσικό αντικείμενο του διαγωνισμού, με συμβατικό συνολικό ύψος τουλάχιστον ίσο με το 100 % του προϋπολογισμού του παρόντος ..., χωρίς ΦΠΑ. Συναφή έργα νοούνται έργα τεχνικού συμβούλου υποστήριξης που χρηματοδοτούνται από το ΕΣΠΑ 2014 - 2020 σε φορείς του Δημόσιου ή ιδιωτικού τομέα. Σε περίπτωση που έχει υλοποιηθεί από Ένωση εταιρειών, λαμβάνεται υπόψη ο προϋπολογισμός του ... που έχει υλοποιηθεί από τον προσφέροντα βάσει του ποσοστού (%) συμμετοχής του στην Ένωση και όχι ο συνολικός προϋπολογισμός του Ως ημερομηνία ολοκλήρωσης νοείται η ημερομηνία ολοκλήρωσης της υλοποίησης του αντικειμένου του ..., όπως αυτή αποδεικνύεται από το σχετικό Αποδεικτικό Ορθής Υλοποίησης (π.χ. Πρωτόκολλο παραλαβής ή Βεβαίωση καλής εκτέλεσης) και όχι η ημερομηνία έκδοσης του Αποδεικτικού. Διευκρινίζεται ότι **δεν είναι αποδεκτή η κάλυψη της ανωτέρω απαίτησης από αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις**». Η εν λόγω διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε προσηκόντως στους συμμετέχοντες και αναρτήθηκε στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου διαγωνισμού, με αποτέλεσμα, εφόσον δεν προσβλήθηκε, να έχει

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

ενταχθεί στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες.

Περαιτέρω, η πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής προαποδεικτικώς λαμβάνει χώρα δια της οικείας δήλωσης των διαγωνιζομένων στο ΕΕΕΣ, όπως ρητώς προβλέπεται στο άρθρο 2.2.9 της Διακήρυξης, ενώ, ακολούθως, σύμφωνα με την περ. Β4 του άρθρου 2.2.9.2 ο αναδειχθείς προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να προσκομίσει τα ακόλουθα τεκμηριωτικά έγγραφα:

«...1. Για την απόδειξη της εμπειρίας σε έργα, πρέπει να καταθέσει συμπληρωμένο πίνακα και αντίγραφα των σχετικών Αποδεικτικών Ορθής Υλοποίησης (π.χ. Πρωτόκολλο παραλαβής ή Βεβαίωση καλής εκτέλεσης).

Ο υποψήφιος Ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την ανωτέρω ελάχιστη προϋπόθεση/εις συμμετοχής, καταθέτοντας με την Προσφορά του τα ακόλουθα στοιχεία τεκμηρίωσης:

Πίνακα των κυριότερων έργων που εκτέλεσε ή στα οποία συμμετείχε ο υποψήφιος Ανάδοχος στο οριζόμενο χρονικό διάστημα.

Ο Πίνακας των κυριότερων ανωτέρω έργων πρέπει να συνταχθεί σύμφωνα με το ακόλουθο υπόδειγμα[τίθεται σχετικό Υπόδειγμα στην Διακήρυξη], Όπου: α) Αν οι αποδέκτες των υπηρεσιών των έργων είναι φορείς του δημόσιου ή του ευρύτερου δημόσιου τομέα (Αναθέτουσες Αρχές), η παροχή των παραπάνω υπηρεσιών αποδεικνύεται με σχετικά Αποδεικτικά Ορθής Υλοποίησης (π.χ. Πρωτόκολλο παραλαβής ή Βεβαίωση καλής εκτέλεσης) (ευανάγνωστα φωτοαντίγραφα), τα οποία έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή. Από τα αναγραφόμενα στα παραπάνω αποδεικτικά έγγραφα, θα πρέπει να συμπεραίνεται η άρτια και εντός του χρονοδιαγράμματος υλοποίηση του ..., η ημερομηνία ολοκλήρωσής του, το αντικείμενο της υπηρεσίας, το τελικό καταβληθέν οικονομικό τίμημα. Επίσης, θα πρέπει να υποβληθούν και τα αντίγραφα των υπογεγραμμένων συμβάσεων των έργων, όπου αυτά απαιτούνται. Ως ημερομηνία ολοκλήρωσης νοείται η ημερομηνία ολοκλήρωσης της υλοποίησης του φυσικού αντικειμένου εκάστου ..., όπως αυτή αναγράφεται στο σχετικό Αποδεικτικό Ορθής Υλοποίησης (π.χ Πρωτόκολλο παραλαβής ή Βεβαίωση καλής εκτέλεσης) και όχι η ημερομηνία έκδοσης του Αποδεικτικού Ορθής Υλοποίησης. β)γ) Αν στα έργα του Πίνακα ο υποψήφιος οικονομικός φορέας συμμετείχε ως μέλος Ένωσης ή

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

Κοινοπραξίας, επιπρόσθετα προσκομίζει αντίγραφο Συμφωνητικού που να αποδεικνύεται το ποσοστό συμμετοχής του στην Ένωση / Κοινοπραξία. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά το ανωτέρω κριτήριο δεν δύναται να αποδεικνύεται από τα μέλη της ένωσης σωρευτικά....[...]».

Από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτουν τα ακόλουθα: Στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε και συγκεκριμένα στο Μέρος III αυτού, Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής, Τμήμα Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα δήλωσε για την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.6α της Διακήρυξης δεκαπέντε (15) διακριτές συναφείς συμβάσεις. Δεδομένου ότι κατά τον όρο 2.2.6 α της Διακήρυξης, όπως αυτός παραδεκτώως διευκρινίστηκε, δεν είναι αποδεκτή η κάλυψη της κρίσιμης απαίτησης από αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις, θα πρέπει μία τουλάχιστον από τις επικαλούμενες συναφείς συμβάσεις α) να έχει εκτελεστεί και ολοκληρωθεί εντός των ετών 2019, 2020 και 2021, β) να είναι προϋπολογισμού ίσου με το 100% της αξίας της δημοπρατούμενης σύμβασης, χωρίς Φ.Π.Α., δηλαδή η επικαλούμενη σύμβαση θα πρέπει να είναι αξίας τουλάχιστον 75.845,95 ευρώ, χωρίς Φ.Π.Α. και γ) να είναι συναφής με την δημοπρατούμενη, δηλαδή να αφορά σε έργα τεχνικού συμβούλου υποστήριξης σε φορείς του δημόσιου ή ιδιωτικού τομέα που χρηματοδοτούνται από το ΕΣΠΑ 2014 - 2020. Από τις δηλωθείσες στο ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας συμβάσεις μόνον δύο (2) καλύπτουν αυτοτελώς το κριτήριο του «απαιτούμενου ποσού – προϋπολογισμού» και συγκεκριμένα α) η σύμβαση με τίτλο «...», προϋπολογισμού 136.290,73 ευρώ με αποδέκτη τον ... με ημερομηνία έναρξης της σύμβασης την 26.5.2020 και ημερομηνία λήξης την 29.9.2022 και β) η σύμβαση της τρίτης, δανείζουσας εμπειρία εταιρείας «...» με τίτλο «...», ποσού 87.900€ με αποδέκτη την ... και χρονική διάρκεια της σύμβασης από 08.07.2020 έως 07.10.2021. Σε σχέση με τις δύο αυτές συμβάσεις, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι α) όσον αφορά την πρώτη, αυτή δεν έχει εκτελεσθεί εμπροθέσμως, διότι έλαβε δύο παρατάσεις και επιπλέον, όπως προκύπτει από την λήξη της, δεν έχει ολοκληρωθεί εντός του χρονικού πλαισίου που τίθεται στη Διακήρυξη, δηλαδή δεν έχει ολοκληρωθεί εντός των ετών 2019, 2020 και 2021, και β) όσον αφορά τη δεύτερη σύμβαση, αυτή δεν καλύπτει τον όρο της χρηματοδότησης από το ΕΣΠΑ 2014 -2020.

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

Επί των αιτιάσεων αυτών λεκτέα τα εξής: Η παρεμβαίνουσα με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προσκόμισε τις αντίστοιχες συμβάσεις και τις εκδοθείσες Βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης για την απόδειξη πλήρωσης του όρου 2.2.6^α. Συναφώς, προσκόμισε την με αριθ. ... σύμβαση με τον ... (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο...pdf) και τις τροποποιήσεις αυτής, καθώς και την εκδοθείσα Βεβαίωση καλής εκτέλεσης (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «13...pdf»). Οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, ότι εξαιτίας των χορηγηθεισών παρατάσεων δεν δύναται να θεωρηθεί ότι η σύμβαση εκτελέστηκε εμπρόθεσμα, είναι απορριπτέες ως αβάσιμες, καθώς από το περιεχόμενο της υποβληθείσας Βεβαίωσης προκύπτει ότι «...Ο ανάδοχος (δηλ, η παρεμβαίνουσα) έχει ολοκληρώσει ορθώς, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της σχετικής σύμβασης, σε ποσοστό 100% το συνολικό φυσικό αντικείμενο του, που αντιστοιχεί σε ποσό συμβατικής αξίας 169.000,50 € (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ)». Δηλαδή, ασχέτως των παρατάσεων που χορηγήθηκαν και των τροποποιήσεων του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου, προκύπτει ότι η σύμβαση ολοκληρώθηκε εμπροθέσμως και προσηκόντως. Ωστόσο, από τη χορηγηθείσα Βεβαίωση καλής εκτέλεσης δεν προκύπτει το χρονικό σημείο ολοκλήρωσης της αρχικής σύμβασης ή και των παρατάσεων/τροποποιήσεων αυτής, ώστε να συναχθεί μετά βεβαιότητας ότι η ολοκλήρωση της σύμβασης έλαβε χώρα εντός του ζητούμενου από τη Διακήρυξη χρονικού πλαισίου, δηλαδή εντός της τριετίας 2019 -2020 -2021. Άρα, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατ' άρθρο 103 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει να ζητήσει σχετικές διευκρινίσεις και ενδεχομένως συμπλήρωση των ελλειπόντων εγγράφων. Επομένως, ο **πρώτος λόγος** της προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει μόνο δεκτός, και δη κατά το μέρος που η αναθέτουσα αρχή έκανε άνευ ετέρου δεκτά τα κρίσιμα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, που αφορούν στην πλήρωση του όρου 2.2.6α και χωρίς την προηγούμενη κλήση της προς συμπλήρωσή τους, κατ' άρθρο 103 του ν. 4412/2016, προκειμένου να διευκρινιστεί ο χρόνος ολοκλήρωσης της σύμβασης με τίτλο «...».

Ακολούθως, όσον αφορά την επικαλούμενη σύμβαση της δανειοπαρόχου εταιρείας «...» και συγκεκριμένα τη σύμβαση «...» με αποδέκτη την ... όπως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, αυτή δεν πληροί τον όρο 2.2.6^α περί προέλευσης της χρηματοδότησης από το ΕΣΠΑ 2014-2020, αφού από το

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

υποβληθέν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «...pdf» προκύπτει ότι φορέας χρηματοδότησης της σύμβασης είναι η ... Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής κατά το σκέλος του αυτό πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

11. Με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι υφίσταται ανακολουθία μεταξύ αυτών, που η παρεμβαίνουσα δήλωσε στο ΕΕΕΣ, και των εγγράφων που προσκόμισε προς τεκμηρίωσή τους. Ειδικότερα, διατείνεται ότι όσον αφορά στην σύμβαση με τίτλο «...», προϋπολογισμού 66.937,48€, η παρεμβαίνουσα έχει εκτελέσει μόνον το 50% αυτής, δοθέντος ότι σύμφωνα με το προσκομισθέν Ιδιωτικό Συμφωνητικό ανάδοχος της σύμβασης αυτής δεν ήταν αυτοτελώς η παρεμβαίνουσα, αλλά η ένωση εταιρειών με την επωνυμία «...». Συνεπώς, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας το ποσόν, που αναλογεί στην παρεμβαίνουσα και το οποίο όφειλε να επικαλεστεί βάσει της σύμβασης αυτής, αντιστοιχεί στο ήμισυ του προϋπολογισμού της σύμβασης, και συγκεκριμένα στο ποσό των 33.468,74€. Ο λόγος αυτός της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος. Τούτο, πρωτίστως διότι η σύμβαση αυτή, ακόμη και όπως δηλώθηκε στο ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας, δηλαδή στο σύνολο του προϋπολογισμού της και χωρίς επιμερισμό με βάση τη συμμετοχή εκάστου μέλους της ένωσης, δεν δύναται από μόνη της να οδηγήσει στην πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής του όρου 2.2.6.α, αφού υπολείπεται του ζητούμενου προϋπολογισμού. Μάλιστα, ρητώς διευκρινίστηκε από την αναθέτουσα αρχή ότι δεν δύναται για την πλήρωση του τιθέμενου κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 να αθροιστούν περισσότερες συμβάσεις, αλλά θα πρέπει έκαστη επικαλούμενη σύμβαση να καλύπτει το ποσοτικό όριο που έχει τεθεί, δηλαδή να έχει προϋπολογισμό ίσο με το 100% του προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης σύμβασης, χωρίς Φ.Π.Α. Επιπλέον δε, ο λόγος αυτός προβάλλεται και αβασίμως, καθώς, όπως ορθώς επισημαίνει η παρεμβαίνουσα, τόσο από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης όσο και από τον φάκελο της τεχνικής προσφοράς και τον εκεί υποβληθέντα Πίνακα έργων προκύπτει ότι είχε δηλώσει τη συμμετοχή της στο υπόψη έργο σε ποσοστό 50% (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «...signed.pdf»). Συνεπεία των ανωτέρω, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος, αλλά και ως αβάσιμος.

12. Με τον **τρίτο** λόγο, η προσφεύγουσα επικαλείται το άρθρο 2.2.8 της Διακήρυξης περί δάνειας εμπειρίας, καθώς και το άρθρο 2.2.6 περί της αξιούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Ακολούθως, αναφέρει το συναφθέν ιδιωτικό συμφωνητικό υπεργολαβίας μεταξύ της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας «...», από το οποίο προκύπτει ότι η τελευταία θα αναλάβει την εκτέλεση υπεργολαβικών τμήματος του ... σε ποσοστό 30%. Ωστόσο, πέραν των άνω επισημάνσεων και αναφορών, η προσφεύγουσα δεν προσάπτει συγκεκριμένη πλημμέλεια στην προσφορά της παρεμβαίνουσας ή στα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, παρά μόνο κατά γενικό τρόπο και δίχως συγκεκριμένη μομφή αναφέρει ότι «η εμπειρία θα πρέπει να συντρέχει στο πρόσωπο της συμμετέχουσας στο διαγωνισμό επιχείρησης, δεν αρκεί η τυχόν συνδρομή της στο πρόσωπο στελέχους της επιχείρησης». Ενόψει των ανωτέρω, δεδομένου ότι ούτε καθ' ερμηνεία δύναται να συναχθεί η αποδιδόμενη πλημμέλεια στην προσφορά της προσφεύγουσας, ο υπόψη λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος.

13. Με τον **τέταρτο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας μη νομίμως έγινε δεκτή, διότι δεν δήλωσε επελθούσα οψιγενή μεταβολή, που αφορά στο πρόσωπο της δηλωθείσας υπεργολάβου κας Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης υπεβλήθη Νέος Πίνακας Υπεργολάβων, ο οποίος δεν περιείχε τη δηλωθείσα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, υπεργολάβο κα, αλλά αντί υπεργολαβικού υπεβλήθη κατά την κατακύρωση ένα νέο Ιδιωτικό Συμφωνητικό Παγίας Αντιμισθίας της παρεμβαίνουσας με την κα Τέλος, προβάλλει ότι το επίμαχο ιδιωτικό συμφωνητικό δεν φέρει ψηφιακές υπογραφές ή την επικύρωση που απαιτείται, ώστε να γίνει δεκτό από την αναθέτουσα αρχή. Σε σχέση με το τιθέμενο εν προκειμένω ζήτημα, στη Διακήρυξη του διαγωνισμού προβλέπονται τα ακόλουθα: Στο άρθρο 2.2.6β ρητώς ορίζεται ότι οι συμμετέχοντες οφείλουν να δηλώσουν την που θα διαθέσουν, στην οποία περιλαμβάνεται και ένα στέλεχος Νομικής Υποστήριξης με τα εκεί οριζόμενα προσόντα. Ακολούθως, στο άρθρο 2.2.9 προβλέπεται ότι η πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής προαποδεικτικώς λαμβάνει χώρα δια της οικείας δήλωσης στο ΕΕΕΣ, ενώ τα δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ αποδεικνύονται από τα τεκμηριωτικά έγγραφα που προσκομίζονται από τον

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

προσωρινό ανάδοχο. Ειδικώς, στο άρθρο 2.2.9.2 Β.4 περ. 2 προβλέπεται, ότι για την απόδειξη της στελέχωσης της προτεινόμενης ...ς ... ο προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει τα ακόλουθα:

«2. Για την απόδειξη των τυπικών, επαγγελματικών και λοιπών προσόντων της ...ς ... θα πρέπει να υποβληθούν: ακόλουθος πίνακας με τα στοιχεία της ...ς ... και αναλυτικά βιογραφικά σημειώματα (τίθεται σχετικό Υπόδειγμα Πίνακα). Τα στελέχη της ...ς ... μπορεί είτε να συνδέονται με σχέση εξαρτημένης ... ή να είναι εταίροι ή μέλη διοίκησης του υποψήφιου αναδόχου, είτε να είναι εξωτερικοί συνεργάτες του υποψηφίου αναδόχου, είτε να είναι στελέχη του συμμετέχοντα υπεργολάβου.

α) Πίνακα παρουσίασης των μελών της ...ς ... που θα αναλάβει τη διοίκηση / υλοποίηση του β) Αναλυτικά Βιογραφικά Σημειώματα όλων των μελών της ...ς ..., στα οποία θα πρέπει να αποτυπώνονται σαφώς, οι σπουδές τους - εξειδικευμένες γνώσεις, η επαγγελματική ενασχόληση και εμπειρία που κατέχουν στην παροχή υπηρεσιών συναφών με αυτές της παρούσας Διακήρυξης και αντίστοιχες με τις ζητούμενες για τη θέση που καταλαμβάνουν στην Τα βιογραφικά σημειώματα θα πρέπει να συνταχθούν σύμφωνα με τη μορφή του υποδείγματος της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VII). γ) Αντίγραφα των τίτλων σπουδών τους. δ) Βεβαίωση Προϋπηρεσίας από το ...gr, ε) Υπεύθυνη δήλωση από κάθε μέλος της, όπου θα δηλώνεται ότι όλα τα αναγραφόμενα και υποβαλλόμενα στοιχεία είναι αληθή. Σε περίπτωση τυχών εξωτερικών συνεργατών ή στελεχών υπεργολάβων που συμμετέχουν στην, επιπλέον θα δηλώνουν ότι έλαβαν γνώση και αποδέχονται όλους τους όρους της διακήρυξης και αποδέχονται τη συνεργασία τους με τον υποψήφιο Ανάδοχο. Οι υπεύθυνες δηλώσεις θα πρέπει να έχουν ημερομηνία υπογραφής μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών (δεν απαιτείται το γνήσιο της υπογραφής). Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, τα ανωτέρω δικαιολογητικά προσκομίζονται για κάθε μέλος της ένωσης οικονομικών φορέων, αλλά σε κάθε περίπτωση το ανωτέρω κριτήριο αρκεί να πληρείται από τα μέλη της ένωσης σωρευτικά. Ο Πίνακας υποβάλλεται κατά την υποβολή της Προσφοράς ψηφιακά υπογεγραμμένος από το νόμιμο εκπρόσωπο του υποψηφίου αναδόχου. Διευκρινίζεται ότι υπεργολαβία είναι η συνεργασία του υποψήφιου αναδόχου με κάθε τρίτο που αναλαμβάνει να υλοποιήσει διακριτό/-

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

ά τμήμα/-τα του Σε κάθε περίπτωση ο υπεργολάβος υποβάλλει χωριστά συμπληρωμένο έντυπο ΕΕΕΣ με τις πληροφορίες που απαιτούνται, δεόντως συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτού.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά τα κριτήρια των ανωτέρω παραγράφων δύναται να αποδεικνύονται από τα μέλη της ένωσης σωρευτικά.

Σε περίπτωση που ο υποψήφιος Ανάδοχος προτίθεται να αναθέσει υπεργολαβικά σε τρίτους την υλοποίηση τμήματος της υπό ανάθεση Σύμβασης, τότε θα πρέπει να καταθέσει συμπληρωμένο τον παρακάτω πίνακα. Ο υποψήφιος Ανάδοχος, συμπληρωματικά με τον ανωτέρω Πίνακα, θα πρέπει να καταθέσει: α) Υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα με αναφορά του τμήματος της σύμβασης το οποίο προτίθεται να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας, β) νόμιμα θεωρημένες υπεύθυνες δηλώσεις (γίνονται αποδεκτές ψηφιακά υπογεγραμμένες υπεύθυνες δηλώσεις) των νομίμων εκπροσώπων των υπεργολάβων, με τις οποίες θα δηλώνεται ότι αποδέχονται τη συνεργασία αυτή και δεσμεύονται να συνεργαστούν με τον υποψήφιο, εφόσον αυτός ανακηρυχθεί ανάδοχος, έως το πέρας της διάρκειας της Σύμβασης, ότι δεν διατηρεί κανένα δικαίωμα διεκδίκησης αμοιβής από την Αναθέτουσα Αρχή και ότι έλαβε γνώση των όρων της Διακήρυξης, τους οποίους και αποδέχεται. Επίσης, θα δηλώνεται τυχούσα αποδοχή για τη συμμετοχή στην στελεχών των υπεργολάβων, τα οποία και θα κατονομάζονται. Οι υπεύθυνες δηλώσεις θα πρέπει να έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. γ) Ιδιωτικό συμφωνητικό συν... μεταξύ των υποψηφίων ανάδοχων φορέων και των υπεργολάβων τους, στα οποία θα αναγράφονται οι όροι της συν... τους και το τμήμα του ... το οποίο θα υλοποιήσουν οι υπεργολάβοι. Διευκρινίζεται ότι υπεργολαβία είναι η συνεργασία του οικονομικού φορέα με κάθε τρίτο που αναλαμβάνει να υλοποιήσει διακριτό/-ά τμήμα/-τα του ... Αντιθέτως, δεν νοείται ως υπεργολαβία κάθε άλλη συμφωνία του οικονομικού φορέα με τρίτο. Υπεργολάβος που αναλαμβάνει να υλοποιήσει τμήμα της ανεξαρτήτου ποσοστού υποχρεούται να υποβάλει δικό του διακριτό ΕΕΕΣ κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς. Οι ανωτέρω υπεύθυνες δηλώσεις επισυνάπτονται ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου pdf στον φάκελο της προσφοράς σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3 της παρούσας και

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

υπογράφονται και με ψηφιακή υπογραφή από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα.

Ειδικά, 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 χρησιμοποιούν υπεργολάβους, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες».

Από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτουν τα ακόλουθα: Στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε και συγκεκριμένα στο Μέρος III, πεδίο Γ: Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα δήλωσε, μεταξύ άλλων, ότι στην συμμετέχει η κα, ως εξής «... .., Υπεύθυνη Νομικής Υποστήριξης 1) Πτυχιούχος Νομικής του Εθνικού και Καποδιστριακού Πανεπιστημίου Αθηνών 2) Κάτοχος Μεταπτυχιακού Διπλώματος του Πάντειου Πανεπιστημίου στη «Διοικητική Επιστήμη και Δημόσιο Δίκαιο» / Επαγγελματική Εμπειρία άνω των (5) ετών στην παροχή υπηρεσιών νομικής υποστήριξης». Ακολούθως, στο επόμενο πεδίο του ΕΕΕΣ, που αφορά στους υπεργολάβους στους οποίους στηρίζεται, δήλωσε τα ακόλουθα: «Η κα θα συμμετάσχει στο έργο με ποσοστό συμμετοχής 10%. Συγκεκριμένα, ως Υπεύθυνη Νομικής Υποστήριξης θα υποβοηθά τον δικαιούχο φορέα σε διαγωνιστικές διαδικασίες, στην κατάρτιση όρων των συμβάσεων και σε οποιαδήποτε νομικής φύσεως θέμα προκύψει». Επιπλέον, υποβλήθηκε διακριτό ΕΕΕΣ της δανειοπάρουχου και υπεργολάβου κας, στο οποίο αυτή δηλώνει ότι συμμετέχει «ως υπεργολάβος και δανειστής εμπειρίας και τεχνογνωσίας του προσφέροντος υποψήφιου οικονομικού φορέα με την επωνυμία ... ». Ενόψει των ανωτέρω, προκύπτει ότι το άνω μέλος της, κα, αποτελεί τρίτο δανείζοντα εμπειρία καθώς και υπεργολάβο, που θα εκτελέσει το ρητώς καθορισθέν στο ΕΕΕΣ τμήμα της σύμβασης. Άρα, σύμφωνα με τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, έπρεπε να υποβληθούν δικαιολογητικά κατακύρωσης και για την άνω δανειοπάρουχο και υπεργολάβο, όπως άλλωστε έπραξε η παρεμβαίνουσα για την έτερη δανειοπάρουχο και υπεργολάβο εταιρεία ... Η δε προσκόμιση με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του Ιδιωτικού Συμφωνητικού παγίας αντιμισθίας μεταξύ της αναδόχου και της κας δεν αναιρεί την

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

ιδιότητα της τελευταίας, ως τρίτης δανείζουσας εμπειρία, αφού δεν την εντάσσει στο υπαλληλικό προσωπικό της αναδόχου, ώστε να θεωρείται ίδιος πόρος της (βλ. ad hoc ΔΕφ Αθηνών 140/2021, ΑΕΠΠ 1712, 1713/2020). Ενόψει των ανωτέρω, η προσβαλλόμενη απόφαση πάσχει και πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος που έκανε δεκτά άνευ ετέρου τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και χωρίς προηγούμενη κλήση της προς συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών για την κα, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 103 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

14. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, κατ' αποδοχή του πρώτου και τέταρτου λόγου αυτής, σύμφωνα με το σκεπτικό και κατά το μέρος που η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτά άνευ ετέρου τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, και χωρίς προηγούμενη κλήση της προς συμπλήρωση των ελλειπόντων εγγράφων κατ' άρθρο 103 του ν. 4412/2016. Η παρέμβαση πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφυγή. Το δε παράβολο της προσφεύγουσας πρέπει να επιστραφεί κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση, κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκεπτικό και συγκεκριμένα κατά το μέρος, που έκανε άνευ ετέρου δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, και χωρίς προηγούμενη κλήση της προς συμπλήρωση των ελλειπόντων στοιχείων, κατ' άρθρο 103 του ν. 4412/2016.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 1^η Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 20 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός απόφασης: 914 /2023

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ