

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Δεκεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.11.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1818/20.11.2023 Προδικαστική Προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων που αποτελείται από α) τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» και β) τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία: «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 317/8.11.2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, περί έγκρισης του υπ' αριθμ. 2/30.10.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά της παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικά παράβολα με κωδικούς «...» και «...», την από 17.11.2023 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 60.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη, προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο «...» με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 74.400,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 4.09.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 17.11.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 10.11.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 30.11.2023, ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή την 20.11.2023, την παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή.

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

5. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος δυο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 2/30.10.2023 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε αφενός μεν την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και αφετέρου την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος με την αιτιολογία ότι «στο κατατεθειμένο Ε.Ε.Ε.Σ. [...] αναφέρεται: «Βασίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων: [...] «...»: Θα συμμετέχει στην ομάδα έργου της ως άνω διαγωνιζόμενης ένωσης καλύπτοντας τη θέση του δεύτερου Μέλους της ομάδας έργου ως δανείστρια εμπειρίας. Περιγραφή Θέσης: «Ένας (1) διπλωματούχος Μηχανικός Χωροταξίας Πολεοδομίας και Περιφερειακής Ανάπτυξης ή Αρχιτέκτονας Μηχανικός με τουλάχιστον 5ετή επαγγελματική εμπειρία και αποδεδειγμένη εμπειρία σε μελέτες πολεοδομικής φύσεως.» η οποία τίθεται ως απαίτηση του ελάχιστου απαιτούμενου στελεχιακού δυναμικού της διαγωνιζόμενης. Το ποσοστό του φυσικού αντικείμενου το οποίο θα υλοποιήσει ανέρχεται περίπου σε 1% του συνολικού φυσικού αντικείμενου. Από τα κατατεθειμένα στοιχεία (Τεχνική Προσφορά – Κεφ. Δ.3. Στελέχωση Ομάδας Έργου. Σελ. 19 και 20) προκύπτουν και άλλοι δύο εξωτερικοί συνεργάτες, οι: «...» και «...», για τους οποίους δεν έχουν κατατεθεί στα δικαιολογητικά της Ένωσης Οικονομικών Φορέων, τα αντίστοιχα Ε.Ε.Ε.Σ.». Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του.

7. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: «...2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,...ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

8. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι «...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας....».

9. Επειδή, το άρθρο 78 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. [...] 1. Όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75, περί κριτηρίων επιλογής, και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, 80, περί αποδεικτικών μέσων και 81, περί επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis), αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73, περί λόγων αποκλεισμού και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις. [...]».

10. Επειδή, το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς...». Όπως δε έχει κριθεί, το ΕΕΕΣ αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής, που επέχει θέση υπεύθυνης δήλωση και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη περί του ότι ο υποβάλλων αυτό οικονομικός φορέας πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται από την οικεία διακήρυξη (βλ. ΕΑ ΣτΕ 42/2020, 292/2019), την αυτή δε προκαταρκτική απόδειξη παρέχει το ΕΕΕΣ που οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να υποβάλουν με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής τους ως προς τους τρίτους οικονομικούς φορείς, τις ικανότητες των οποίων επικαλούνται για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που καθορίζονται από τις αναθέτουσες αρχές (πρβλ. ΣτΕ 1553/2022 σκέψη 13, 1819/2020 Ολομ., ΕΑ ΣτΕ 72/2020).

11. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση της υπό κρίση προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, ο οικονομικός φορέας απαιτείται: [...] γ) να διαθέτει ομάδα έργου ικανή και αξιόπιστη ώστε να φέρει σε πέρας επιτυχώς τις απαιτήσεις της προς παροχή Υπηρεσίας, έχουσα την απαιτούμενη τεχνογνωσία, επαγγελματικά προσόντα και εμπειρία. Συγκεκριμένα, η ανωτέρω ομάδα, σκόπιμο είναι να απαρτίζεται, κατ' ελάχιστον, από: Έναν (1) διπλωματούχο Αγρονόμο Τοπογράφο Μηχανικό, με τουλάχιστον 10ετή επαγγελματική εμπειρία με γνώσεις και εμπειρία σε τοπογραφικές και πολεοδομικές μελέτες, και εργασίες ανάπτυξης και διαχείρισης Γεωχωρικών Δεδομένων, Έναν (1) διπλωματούχο Μηχανικό

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

Χωροταξίας Πολεοδομίας και Περιφερειακής Ανάπτυξης ή Αρχιτέκτονα Μηχανικό με τουλάχιστον 5ετή επαγγελματική εμπειρία και αποδεδειγμένη εμπειρία, σε μελέτες πολεοδομικής φύσεως, Έναν (1) διπλωματούχο Μηχανικό ΠΕ (Συντονιστής GIS), μεταπτυχιακό ή διδακτορικό τίτλο σπουδών στη Γεωπληροφορική ή συναφές γνωστικό αντικείμενο και με τουλάχιστον 5ετή επαγγελματική εμπειρία και αποδεδειγμένη εμπειρία σε μελέτες Γεωγραφικών Συστημάτων Πληροφοριών (GIS) ,Γεωχωρικών Βάσεων Δεδομένων και Υλοποίησης Εφαρμογών GIS.Επιπλέον η στελέχωση και υποστήριξη της Ομάδας Έργου από κατάλληλο προσωπικό κατάλληλων γνώσεων για την παροχή των υπηρεσιών που αφορά η παρούσα, αναλαμβάνεται και οργανώνεται με ευθύνη του Αναδόχου. Στην παραπάνω Ομάδα Έργου του υποχρεούται να καθορίσει τον Υπεύθυνο Έργου και τον αναπληρωτή του, οι οποίοι θα αναλαμβάνουν την επικοινωνία με την Αναθέτουσα Αρχή καθώς και το συντονισμό και κάθε διευθέτηση θέματος που θα προκύπτει κατά την παρακολούθηση της Υπηρεσίας. [...]2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά 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

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

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 (παράγραφος 2.2.6) [...] 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης,....». Κατά δε τα παγίως γινόμενα 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, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

12. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του διότι υπέβαλε προσηκόντως τα ΕΕΕΣ των μελών του, καθώς και το ΕΕΕΣ της «...», η οποία αποτελεί εξωτερική συνεργάτιδα, στην ικανότητα της οποίας στηρίζεται για την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής που τίθεται στο άρθρο 2.2.6.γ) της διακήρυξης, ενώ δεν υπείχε καμία υποχρέωση να προσκομίσει ΕΕΕΣ για τους εξωτερικούς συνεργάτες «...» και «...», οι οποίοι δεν καλύπτουν καμία θέση από το ελάχιστο απαιτούμενο στελεχειακό δυναμικό και δεν στηρίζεται στην ικανότητά τους για την πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου επιλογής, αλλά αποτελούν απλά μέλη της ομάδας έργου. Επικουρικώς ο προσφεύγων προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη δεν είναι επαρκώς αιτιολογημένη καθώς διατυπώνεται μόνο η τελική κρίση περί απόρριψης της προσφοράς του, χωρίς καμία αιτιολογία, ούτε καν κατά παραπομπή στην αιτιολογία της Επιτροπής του Διαγωνισμού, η οποία επίσης είναι ανεπαρκής. Και τούτο διότι, κατά τους ισχυρισμούς του, αφενός απλά παραπέμπει στις σελίδες της διακήρυξης που θεσπίζουν την υποτιθέμενη υποχρέωση υποβολής ΕΕΕΣ για τους εξωτερικούς, μη δανείζοντες τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, συνεργάτες, αφετέρου δεν εξηγείται η απόκλιση από τους ρητά θεσπιζόμενους όρους της διακήρυξης και του νόμου, που καθιστούν υποχρεωτική την υποβολή του ΕΕΕΣ μόνο για τους τρίτους δανείζοντες τεχνική και επαγγελματική ικανότητα προς πλήρωση των σχετικών κριτηρίων επιλογής.

13. Επειδή, στον όρο 2.2.6γ) της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας οι διαγωνιζόμενοι να διαθέτουν ικανό τεχνικό προσωπικό τουλάχιστον τριών ατόμων με συγκεκριμένα επαγγελματικά προσόντα και

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

εμπειρία. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον ως άνω όρο, η απαιτούμενη Ομάδα έργου έκαστου συμμετέχοντος πρέπει να απαρτίζεται από ένα διπλωματούχο Αγρονόμο Τοπογράφο Μηχανικό, με τουλάχιστον 10ετή επαγγελματική εμπειρία σε τοπογραφικές, πολεοδομικές μελέτες και εργασίες ανάπτυξης και διαχείρισης Γεωχωρικών Δεδομένων, έναν διπλωματούχο Μηχανικό Χωροταξίας Πολεοδομίας και Περιφερειακής Ανάπτυξης ή Αρχιτέκτονα Μηχανικό με τουλάχιστον 5ετή επαγγελματική εμπειρία σε μελέτες πολεοδομικής φύσεως και έναν διπλωματούχο Μηχανικό, με μεταπτυχιακό ή διδακτορικό τίτλο σπουδών στη Γεωπληροφορική ή συναφές γνωστικό αντικείμενο και με τουλάχιστον 5ετή επαγγελματική εμπειρία σε μελέτες Γεωγραφικών Συστημάτων Πληροφοριών (GIS), Γεωχωρικών Βάσεων Δεδομένων και Υλοποίησης Εφαρμογών GIS. Επιπροσθέτως, από την ως άνω τριμελή Ομάδα έργου ο διαγωνιζόμενος οφείλει να καθορίσει τον Υπεύθυνο Έργου και τον αναπληρωτή του. Περαιτέρω, στον όρο 2.2.8 της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς η δυνατότητα στήριξης για την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.6γ) της διακήρυξης. Εξάλλου, κατά τον όρο 2.2.9 της διακήρυξης ο διαγωνιζόμενος υποχρεούται να υποβάλλει με την προσφορά του ΕΕΕΣ για τον ίδιο και τους τυχόν τρίτους φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται, σύμφωνα με τον όρο 2.2.8 της διακήρυξης, για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων όρων της διακήρυξης, που ενσωματώνουν το κανονιστικό περιεχόμενο των άρθρων 78 και 79 του ν. 4412/2016, σε περίπτωση που συμμετέχων δηλώνει στο ΕΕΕΣ του ως μέλη της Ομάδας έργου, τρίτα προς αυτόν πρόσωπα (φυσικά ή νομικά), για την κάλυψη του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.6γ) της διακήρυξης σχετικά με τη διάθεση τριμελούς Ομάδας έργου με συγκεκριμένα προσόντα και εμπειρία, τότε οφείλει να δηλώσει στο ΕΕΕΣ του τη στήριξη που του παρέχουν τα εν λόγω πρόσωπα και να υποβάλλει ΕΕΕΣ για τα τρίτα πρόσωπα που δανείζουν τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, άλλως συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς. Ωστόσο η εν λόγω υποχρέωση δήλωσης στήριξης στο ΕΕΕΣ και προσκόμισης ΕΕΕΣ δεν αφορά τα τρίτα πρόσωπα/εξωτερικούς συνεργάτες που απαρτίζουν την Ομάδα έργου του διαγωνιζόμενου αλλά στα οποία δεν

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

στηρίζεται ως προς τις ικανότητες η/και εμπειρία για την πλήρωση του κριτηρίου του όρου 2.2.6) της διακήρυξης.

14. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στα ΕΕΕΣ που υπέβαλε ο προσφεύγων για τα μέλη του και δη στο πεδίο που αφορά τους τίτλους σπουδών και επαγγελματικών προσόντων που απαιτούνται για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας δηλώνεται ότι «Οι ακόλουθοι τίτλοι σπουδών και επαγγελματικών προσόντων κατέχονται και καλύπτονται από τους εταίρους του οικονομικού φορέα κατά τα παρακάτω αναλυτικά αναφερόμενα. Ο «...» είναι Διπλωματούχος ΑΕΙ – Αγρονόμος Τοπογράφος Μηχανικός Α.Π.Θ., MSc Περιβαλλοντικός Σχεδιασμός Πόλεων και Κτιρίων του Ελληνικού Ανοικτού Πανεπιστημίου.[...] Διαθέτει 27 έτη γενικής εμπειρίας στην εκπόνηση μελετών ως ελεύθερος επαγγελματίας Τοπογράφος μηχανικός και μελετητής δημοσίων έργων και 17 έτη εμπειρίας (από την ίδρυση της «...» μέχρι σήμερα) στην επιτυχή διοίκηση, συντονισμό και παρακολούθηση (project management) δεκάδων συμβάσεων μελετών και υπηρεσιών. Έχει συμμετάσχει σε πλήθος μελετών και συμβάσεων υπηρεσιών με αντικείμενο . τοπογραφικές και πολεοδομικές μελέτες, και εργασίες ανάπτυξης και διαχείρισης Γεωχωρικών Δεδομένων. Από το 2013 είναι μέλος της Αντιπροσωπείας και της Διοικούσας Επιτροπής του «...», από το Φεβρουάριο του 2017 Γενικός Γραμματέας της «...» και από τον Δεκέμβριο του 2019 Πρόεδρος του «...». Στην παρούσα προσφορά ορίζεται Υπεύθυνος Έργου και καλύπτει την απαίτηση της παραγράφου 2.2.6.γ για τη θέση (1) της ομάδας Έργου. Ο «...» είναι Διπλωματούχος Αγρονόμος Τοπογράφος Μηχανικός Α.Π.Θ., MSc στη Γεωπληροφορική. Διαθέτει 14 έτη επαγγελματικής εμπειρίας έχοντας συμμετέχει σε Τοπογραφικές μελέτες και στην υλοποίηση έργων γεωπληροφορικής της εταιρείας «...» της οποίας είναι εταίρος. Έχει συμμετάσχει σε πλήθος μελετών Γεωγραφικών Συστημάτων Πληροφοριών και εγκατάσταση ανάπτυξη και λειτουργία Γεωχωρικών Βάσεων δεδομένων και υλοποίησης εφαρμογών GIS. Στην παρούσα ορίζεται Αναπληρωτής Υπεύθυνος Έργου και προσφορά καλύπτει την απαίτηση της παραγράφου 2.2.6.γ για τη θέση (3) της ομάδας Έργου.». Επιπροσθέτως, στα ΕΕΕΣ των μελών του προσφεύγοντος δηλώνεται ότι «θα στηριχτεί στην «...»,

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

Αρχιτέκτονα Μηχανικό η οποία θα συμμετέχει στην ομάδα έργου της ως άνω διαγωνιζόμενης ένωσης καλύπτοντας την θέση του δεύτερου Μέλους της ομάδας έργου ως δανείστρια εμπειρίας. Περιγραφή Θέσης: «Ένας (1) διπλωματούχος ΜηχανικόςΧωροταξίας Πολεοδομίας και Περιφερειακής Ανάπτυξης ήΑρχιτέκτονας Μηχανικός με τουλάχιστον 5ετή επαγγελματική εμπειρία και αποδεδειγμένη εμπειρία, σε μελέτες πολεοδομικής φύσεως...», προσκομίστηκε δε και το ΕΕΕΣ για την «...» καθώς και το από 20.09.2022 ιδιωτικό συμφωνητικό παρόχης στήριξης μεταξύ του προσφεύγοντος και της «...». Ως εκ τούτου, βάσει των ανωτέρω εγγράφων και δηλώσεων, ο προσφεύγων προαπέδειξε σύμφωνα με τους όρους 2.2.8 και 2.2.9 της διακήρυξης ότι πληροί το κριτήριο τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6γ) της διακήρυξης περί διάθεσης τουλάχιστον τριμελούς Ομάδας Έργου με τα απαιτούμενα προσόντα και επαγγελματική εμπειρία, απαρτιζόμενη από τον «...», «...» και «...». Πέραν των ανωτέρω, δοθέντος ότι η διακήρυξη ρητώς επιτρέπει η Ομάδα έργου του συμμετέχοντος να αποτελείται από περισσότερα άτομα του ελάχιστου απαιτούμενου, κατά τον όρο 2.2.6γ) της διακήρυξης, προσωπικού, ο προσφεύγων υπέβαλε με την τεχνική του προσφορά πίνακα με τα στοιχεία των μελών ή/και εξωτερικών συνεργατών της Ομάδας Έργου, από τον οποίο προκύπτει ότι η Ομάδα έργου του απαρτίζεται, εκτός από τον «...», «...» και «...», που καλύπτουν το κριτήριο επιλογής του όρου 2.2.6γ) της διακήρυξης, από δέκα (10) επιπλέον μέλη, δυο εκ τα οποία, ήτοι ο «...» και η «...», αποτελούν εξωτερικούς συνεργάτες του προσφεύγοντος, ως προκύπτει από τις επίσης υποβληθείσες από 19.09.2023 δηλώσεις συνεργασίας τους. Προδήλως αβασίμως, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η δάνεια εμπειρία δεν αφορά μόνον την ελάχιστη απαιτούμενη στελέχωση, δεδομένου ότι η κατ' άρθρον 78 του ν. 4412/2016 και τον όρο 2.2.8 της διακήρυξης έννοια της «στήριξης»/«δάνειας εμπειρίας» σχετίζεται με την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, στο δε όρο 2.2.9 της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι η υποχρέωση υποβολής ΕΕΕΣ αφορά τους τρίτους φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο συμμετέχων σύμφωνα με τον όρο 2.2.8 της διακήρυξης, ήτοι προς τον σκοπό πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής. Ομοίως για τον ίδιο

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

λόγο, αβασίμως ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι τα στελέχη που υποστηρίζουν την εκτέλεση της σύμβασης είναι τρίτοι φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο διαγωνιζόμενος, σημειωτέον ότι κριτήριο τεχνικής ικανότητας, κατά τον όρο 2.2.6γ) της διακήρυξης δεν αποτελεί η συνολική ομάδα έργου του διαγωνιζόμενου, ούτε εν γένει η σύνθεση και η στελέχωσή της ομάδας αλλά η διάθεση τριμελούς ομάδας έργου με τα ειδικώς αναφερόμενα στον ως άνω όρο προσόντα και εμπειρία. Εξάλλου, οι αιτιάσεις του παρεμβαίνοντος περί παράλειψης δήλωσης στο ΕΕΕΣ του προσφευγοντος του τμήματος της σύμβασης που θα αναθέσει στους δυο εξωτερικούς συνεργάτες που αποτελούν υπεργολάβους του προβάλλονται, καταρχάς, αλυσιτελώς, διότι η προσφορά του προσφεύγοντος δεν απορρίφθηκε για το λόγο αυτό, ως σαφώς προκύπτει από την προσβαλλόμενη αλλά και απαραδέκτως, καθώς η παρέμβαση ασκείται μόνο υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης, ο δε παρεμβαίνων εδύνατο να ασκήσει προδικαστική προσφυγή αιτούμενος την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος και για πρόσθετος λόγους από τους αναφερόμενους στην προσβαλλόμενη, το οποίο δεν έπραξε . Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή με εσφαλμένη αιτιολογία αλλά και κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, έκρινε ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού του προσφεύγοντος λόγω μη υποβολής ΕΕΕΣ για τους δυο εξωτερικούς συνεργάτες του «...» και «...». Ενόψει δε τούτου, ο επικουρικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί ανεπαρκούς αιτιολογίας της προσβαλλόμενης προβαλλεται αλυσιτελώς αλλά και αβασίμως, διότι με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίνεται το υπ' αριθμ. 2 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, στο οποίο περιλαμβάνεται αναφορά των πραγματικών και νομικών δεδομένων που, κατά την, ως έχει ήδη εκτεθεί, εσφαλμένη κρίση της Επιτροπής Διαγωνισμού, κρίθηκε ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού του προσφεύγοντος.

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 317/8.11.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του προσφεύγοντος και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 50 /2024

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 317/8.11.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα οριζόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα των παραβόλων συνολικού ποσού 600 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Δεκεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 9 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**