

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 20.12.2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13-11-2023 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1774/14-11-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... «...» (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Επί της προδικαστικής προσφυγής άσκησε παρέμβαση ο ... φορέας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής, που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Συνεδρίασης/02-11-2023, με την οποία εγκρίθηκε το με αριθμό .../23-10-2023 έγγραφο της Επιτροπής Αξιολόγησης του διαγωνισμού (αξιολόγηση δικαιολογητικών κατακύρωσης) και στην οποία μνημονεύεται η απόφασή του της ... Συνεδρίασης/05.10.2023, με την οποία εγκρίθηκε το με αριθμό .../03-10-2023 έγγραφο της ίδιας Επιτροπής Αξιολόγησης (Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικών Προσφορών) και το με αριθμό ...03-10-2023 έγγραφο της ως άνω Επιτροπής Αξιολόγησης (Αξιολόγηση Οικονομικών Προσφορών), καθ' ο μέρος απερρίφθη η προσφορά της και έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αγγελική Πουλοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το 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 3.225, 81 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την με αρ. αριθ. .../2023 Διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής, προκηρύχθηκε Δημόσιος ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την «...» διετούς διάρκειας, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας 645.161,29€ χωρίς ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. 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.

4. Επειδή, η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 3.11.2023, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», η δε υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 13.11.2023, ομοίως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017.

5. Επειδή, εμπροθέσμως, κατ' αρ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, την 28-11-2023 η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε τις Απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής μέσω ΕΣΗΔΗΣ.

6. Επειδή, εμπροθέσμως στις 24-11-2023 (η κοινοποίηση της προσφυγής έλαβε χώρα την 14-11-2023) μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτώς, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» την παρέμβασή της, αιτούμενη την απόρριψη της προσφυγής.

7. Επειδή, στον επίμαχο διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Η Επιτροπή Αξιολόγησης Αποτελεσμάτων του διαγωνισμού, με το υπ' αρ. πρωτ.: ... 03-10-2023 Πρακτικό Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικών Προσφορών, εισηγήθηκε την αποδοχή του φακέλου Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρείας, με την αιτιολογία ότι δεν απέδειξε την απαιτούμενη από τη Διακήρυξη πενταετή εμπειρία για επτά (7) εργαζομένους της, κρίνοντας τα εξής: «Ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ υποχρεούται: Να διαθέτει δεκατέσσερα (14) άτομα τα οποία και θα απασχολεί υποχρεωτικά σε μόνιμη βάση, παρουσία στο ... με καθεστώς πενήμερης εργασίας (40 ώρες εβδομαδιαία και θα παίρνει 2 ρεπό εβδομαδιαίως) για τη λειτουργία και συντήρηση των Η/Μ εγκαταστάσεων και του εξοπλισμού του ... και με τα οποία θα συμπληρώνει την υπάρχουσα Τεχνική Υπηρεσία του ... και θα λειτουργούν ως ένα ενιαίο σύνολο. Τα άτομα που θα απασχολεί πρέπει να διαθέτουν τα παρακάτω προσόντα που θα αποδειχθούν με την κατάθεση στην Υπηρεσία κατά την διενέργεια του διαγωνισμού, 5 επικυρωμένων αντιγράφων πτυχίων, αδειών κ.λ.π. καθώς και βεβαιώσεων Δημοσίων Υπηρεσιών κατά την διαδικασία αξιολόγησης του Διαγωνισμού. Ως βεβαιώσεις Δημοσίων Υπηρεσιών ορίζονται οι σχετικές άδειες ανά ειδικότητα, που εκδίδονται από την αντίστοιχη υπηρεσία (πχ Διεύθυνση Βιομηχανίας κλπ). Η προϋπηρεσία θα πρέπει να αποδεικνύεται με βεβαιώσεις από ιδιώτες ή από δημόσιο φορέα και τα αντίστοιχα ένσημα του Το βιογραφικό σημείωμα δεν αποτελεί από μόνο του αποδεικτικό προϋπηρεσίας. Οι αποτελούντες το τεχνικό προσωπικό των α/α 2,3,4 ζητείται επί αποδείξει να έχουν εμπειρία στην εργασία τους τουλάχιστον πέντε (5) ετών. Επιπλέον στο υπ. αριθμ.Πρωτ ... /29-8-2023 τεύχος διευκρινίσεων, σε απάντηση διευκρίνισης στην εταιρεία ... αναφέραμε ότι δεν μπορεί να γίνει δεκτό προσωπικό με εμπειρία μικρότερη των 5 ετών κατά την υποβολή της προσφοράς. Κατά τον έλεγχο του φακέλου της εταιρείας προκύπτουν τα κάτωθι για το προσωπικό: 1. ... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του ... Ειδικότερα, στην

βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 3.152 ημέρες ασφάλισης με τις κάτωθι ειδικότητες: \neg 154 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Αναπληρωτές καθηγητές \neg 2058 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Υπομηχανικοί ηλεκτρονικοί, πτυχιούχοι ΤΕΙ ή άλλων σχολών \neg 428 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Λοιποί υπάλληλοι γραφείου \neg 213 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Αναπληρωτές καθηγητές \neg 299 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Τεχνολόγοι μηχανολόγοι 7. 2. ... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του θερμαστή. Ειδικότερα, στην βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 6.186 ημέρες ασφάλισης με την ειδικότητα του θερμαστή μόνο 87 ημέρες εργασίας: \neg 6099 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Αδειούχοι ή πτυχιούχοι ή διπλωματούχοι πρακτικοί μηχανικοί συντηρητές βιομηχανικών εγκαταστάσεων και εργασιών και βιοτεχνικών επιχειρήσεων εφόσον αυτές διαθέτουν κινητήριες μηχανές με ιπποδύναμη άνω των 40 ίππων \neg 87 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Θερμαστές υγρών καυσίμων με άδεια ή πτυχίο. 3. ... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του θερμαστή. Ειδικότερα, στην βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 4.056 ημέρες ασφάλισης και ως ... έχει τις κάτωθι: \neg 76 ημέρες εργασίας με ειδικότητα ... και συγκροτήματος ... \neg 1166 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Συντηρητές καυστήρων υγρών καυστήρων και συγκροτήματος λεβητοστασιών. 4. ... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του θερμαστή. Ειδικότερα, στην βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 1.788 ημέρες ασφάλισης και ως θερμαστής έχει τις κάτωθι: \neg 850 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Συντηρητές ... και συγκροτήματος ... \neg 239 ημέρες εργασίας με ειδικότητα ... με άδεια ή πτυχίο \neg 384 ημέρες εργασίας με ειδικότητα ... με άδεια ή πτυχίο. 5... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του θερμαστή. Ειδικότερα, στην βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 3.325 ημέρες ασφάλισης και ως θερμαστής έχει τις κάτωθι: \neg 540 ημέρες εργασίας με ειδικότητα

θερμαστές \rightarrow 376 ημέρες εργασίας με ειδικότητα θερμαστές. 6... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του θερμαστή. Ειδικότερα, στην βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 3.609 ημέρες ασφάλισης με τις κάτωθι ειδικότητες: 8 \rightarrow 692 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Τεχνολόγοι μηχανολόγοι \rightarrow 1.087 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Τεχνολόγοι μηχανολόγοι \rightarrow 1.235 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Τεχνολόγοι μηχανολόγοι \rightarrow 69 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Χειριστές μηχανοκίνητων μηχανημάτων ανύψωσης \rightarrow 129 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Τεχνολόγοι μηχανολόγοι \rightarrow 248 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Τεχνολόγοι μηχανολόγοι \rightarrow 6 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Εργάτης οικοδομοτεχνικών έργων \rightarrow 143 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Τεχνολόγοι μηχανολόγοι. 7. ... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του υδραυλικού. Ειδικότερα, στην βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 2.528 ημέρες ασφάλισης και ως υδραυλικός έχει τις κάτωθι: \rightarrow 122 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Υδραυλικοί συντηρητές εγκαταστάσεων \rightarrow 271 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Υδραυλικοί συντηρητές εγκαταστάσεων \rightarrow 422 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Υδραυλικοί και εγκαταστάτες σωληνώσεων απασχολούμενοι αποκλειστικά με την εκτέλεση εγκαταστάσεων υδραυλικών, υγιεινής και θερμάνσεως των οικοδομών \rightarrow 68 εργασίας με ειδικότητα Υδραυλικοί συντηρητές εγκαταστάσεων. 8... : Από την κατατεθειμένη βεβαίωση προϋπηρεσίας του ... με αριθμό πρωτοκόλλου ... δεν προκύπτει η πενταετή εμπειρία στην εργασία με την ειδικότητα του υδραυλικού. Ειδικότερα, στην βεβαίωση προϋπηρεσίας εμφανίζει συνολικά 2.271 ημέρες ασφάλισης και ως υδραυλικός έχει τις κάτωθι: \rightarrow 1142 ημέρες εργασίας με ειδικότητα Υδραυλικοί συντηρητές εγκαταστάσεων. Η εταιρεία ... δεν απέδειξε την πενταετή εμπειρία για τους ανωτέρω εργαζομένους και ως εκ τούτου η επιτροπή προτείνει την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας.» Εν συνεχεία, με το υπ' αρ. πρωτ.: ... 03-10-2023 Πρακτικό Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της

παρεμβαίνουσας και την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου του διαγωνισμού.

8. Επειδή, σύμφωνα με τις εφαρμοστέες εν προκειμένω διατάξεις της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής: *Παράρτημα II «ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΑΝΑΔΟΧΟΥ Στελέχωση προσωπικού – Ειδικότητες Παρακάτω αναφέρονται οι ειδικότητες, τα προσόντα και η προϋπολογιζόμενη δαπάνη ανά άτομο & ειδικότητα. Ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ υποχρεούται: • Να διαθέτει δεκατέσσερα (14) άτομα τα οποία και θα απασχολεί υποχρεωτικά σε μόνιμη βάση, παρουσία στο ... με καθεστώς πενθήμερης εργασίας (40 ώρες εβδομαδιαία και θα παίρνει 2 ρεπό εβδομαδιαίως) για τη λειτουργία και συντήρηση των Η/Μ εγκαταστάσεων και του εξοπλισμού του ... και με τα οποία θα συμπληρώνει την υπάρχουσα Τεχνική Υπηρεσία του ... και θα λειτουργούν ως ένα ενιαίο σύνολο. • Τα άτομα που θα απασχολεί πρέπει να διαθέτουν τα παρακάτω προσόντα που θα αποδειχθούν με την κατάθεση στην Υπηρεσία κατά την διενέργεια του διαγωνισμού, επικυρωμένων αντιγράφων πτυχίων, αδειών κ.λ.π. καθώς και βεβαιώσεων Δημοσίων Υπηρεσιών κατά την διαδικασία αξιολόγησης του Διαγωνισμού. • Ως βεβαιώσεις Δημοσίων Υπηρεσιών ορίζονται οι σχετικές άδειες ανά ειδικότητα, που εκδίδονται από την αντίστοιχη υπηρεσία (πχ Διεύθυνση Βιομηχανίας κλπ). Η προϋπηρεσία θα πρέπει να αποδεικνύεται με βεβαιώσεις από ιδιώτες ή από δημόσιο φορέα και τα αντίστοιχα ένσημα του Το βιογραφικό σημείωμα δεν αποτελεί από μόνο του αποδεικτικό προϋπηρεσίας. [...] Παρατίθεται πίνακας όπου ζητείται κατ'ελάχιστον 1 ηλεκτρολόγος ή μηχανολόγος μηχανικός, 3 ηλεκτρολόγοι-ηλεκτοτεχνικοί, 4 θερμαστές, 4 υδραυλικοί, 1 ψυκτικός και 1 ηλεκτρονικός ενώ ρητώς προβλέπεται ότι: Οι αποτελούντες το τεχνικό προσωπικό των α/α 2,3,4 (τεχνικό προσωπικό των ειδικοτήτων του ηλεκτρολόγου, του θερμαστή και του υδραυλικού) ζητείται επί αποδείξει να έχουν εμπειρία στην εργασία τους τουλάχιστον πέντε (5) ετών.*

9. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα 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 (Ολ. 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).

10. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β' Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

11. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλέσει τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις, όχι όμως να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (βλ. ΣΤΕ 2454/09, ΕΑ ΣΤΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕΦΑΘ 271/2011 σκέψεις 43, 44, 45, ΔΕΦΑΘ 537/2015, Ε.Α. Σ.Τ.Ε. 127/2010, 1173/2009, ΔΕΦΑΘ 859/2012 (ΑΣΦ), ΔΕΦΑΘ 239/2019, Ε.Α. ΣΤΕ 1319, 1065, 935, 819/2007 κα). Ειδικότερα κατά την έννοια των διατάξεων του άρθ. 102 και του όμοιου άρθ. 310 του ν. 4412/2016, οι προβλεπόμενες από αυτές διευκρινίσεις, δίδονται μόνον εφόσον ζητηθούν από το αρμόδιο όργανο, κατά τη διαγραφόμενη διαδικασία, λαμβάνονται δε υπόψη, ενόψει και της αυστηρώς τυπικής διαδικασίας των δημοσίων διαγωνισμών, μόνον εφόσον έχουν ως αντικείμενο τη συμπλήρωση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων στοιχείων και όχι την αναπλήρωση της έλλειψης τέτοιων στοιχείων ή την τροποποίηση του περιεχόμενου της προσφοράς, ώστε να απαλειφθούν αντιθέσεις και να συμφωνεί αυτή με όρους της

διακήρυξης (πρβλ. ΣΤΕ 1856/2008, 2660/2004 7μ., ΕΑ ΣΤΕ 668, 567/2009, ΔΕφΑΘ 743/2012 (ΑΣΦ), κ.ά.).

12. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση αφενός του άρθρου 102 Ν. 4412/2016, όπως ισχύει τροποποιηθέν με τις διατάξεις του άρθρου 42 Ν. 4782/2016, και αφετέρου του άρθρου 3.1.2.1 της Διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο «μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογίαν και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικά εξακριβώσιμα». Περαιτέρω, όπως ρητώς προβλέπεται στον ανωτέρω όρο της Διακήρυξης, καθώς επίσης και στην αιτιολογική έκθεση του άρθρου 42 Ν. 4782/2021, τα στοιχεία που προσκομίζονται κατόπιν της πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής αφορούν δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας.

13. Επειδή, η προσφεύγουσα με την προσφυγή της, όσον αφορά την απόρριψη της προσφοράς της, προβάλλει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Από την αιτιολογία της προσβαλλόμενης είναι εμφανές ότι η αναθέτουσα αρχή

κατέληξε στην κρίση ότι τα ως άνω άτομα του προσωπικού μας δεν διαθέτουν προηγούμενη 5ετή επαγγελματική εμπειρία στο αντικείμενο της ειδικότητάς τους, υπολογίζοντας τον συνολικό αριθμό ημερών ασφάλισης καθενός στο αντικείμενο της ειδικότητάς του, όπως αυτός προκύπτει προσθέτοντας τις ημέρες ασφάλισης στο αντικείμενο ειδικότητας που αποτυπώνονται στις καρτέλες ενσήμων του προσωπικού μας. Με άλλα λόγια, για την συμπλήρωση της ζητούμενης 5ετούς επαγγελματικής εμπειρίας στο αντικείμενο ειδικότητας των τεχνικών μας, η αναθέτουσα αρχή στηρίχθηκε στις ημέρες ασφάλισης που φαίνεται ότι καθένας τεχνικός έχει απασχοληθεί στο αντικείμενο της ειδικότητάς του, όπως αυτές αποτυπώνονται στον οικείο πίνακα ενσήμων. Παρόλα αυτά, λαμβάνοντας υπόψη ότι με τον επίμαχο όρο της διακήρυξης ζητείτο 5ετής επαγγελματική εμπειρία στο αντικείμενο της εκάστοτε ειδικότητας, χωρίς αυτή να προσδιορίζεται ειδικά σε συνολικό αριθμό ημερών ασφάλισης αλλά και χωρίς να διευκρινίζεται ειδικά ότι ως 5ετής επαγγελματική εμπειρία νοείται αυτή που παρέχεται μόνον με σύμβαση πλήρους απασχόλησης ώστε να υπάρχει και η αντίστοιχη συμπλήρωση και των απαιτούμενων ενσήμων. Είναι λοιπόν προφανές ότι η αναθέτουσα αρχή ερμήνευσε και εφάρμοσε όλως εσφαλμένως τον επίμαχο όρο, κρίνοντας την εμπειρία του προτεινόμενου τεχνικού προσωπικού μας με βάση τον συνολικό αριθμό ημερών ασφάλισης στο εκάστοτε αντικείμενο ειδικότητας. Σε κανένα σημείο όμως της διακήρυξης ΔΕΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΖΕΤΑΙ ότι για την απόκτηση της κατ' έτος εμπειρίας ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ η πλήρης απασχόληση δώδεκα (12) μηνών, οπότε για κάθε μήνα εμπειρίας 25 ένσημα, και συνεπώς για κάθε έτος εμπειρίας 300 ένσημα (25 x 12) και άρα για την 5ετή εμπειρία 1500 ένσημα (300 x 5). Με άλλα λόγια, η απαίτηση το προσωπικό του αναδόχου να διαθέτει 5ετή επαγγελματική εμπειρία στο αντικείμενο εξειδίκευσής του ΣΕ ΚΑΜΙΑ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΔΕΝ ΜΠΟΡΕΙ ΝΑ ΕΡΜΗΝΕΥΘΕΙ ΠΩΣ ΙΣΟΔΥΝΑΜΕΙ ΜΕ ΤΗΝ ΑΠΑΙΤΗΣΗ ΠΛΗΡΟΥΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΚΑΙ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ 1500 ΕΝΣΗΜΩΝ. Αυτό όμως που με τον επίμαχο όρο σαφώς ζητείται είναι η απόδειξη 5ετούς επαγγελματικής εμπειρίας στο αντικείμενο ειδικότητας κάθε τεχνικού, χωρίς καμία άλλη επιπλέον προϋπόθεση/όρο/προσδιοριστικό στοιχείο. Ήτοι, κατά την απολύτως ακριβή διατύπωση του επίμαχου όρου για

την κάλυψη της 5ετούς επαγγελματικής εμπειρίας στο εκάστοτε αντικείμενο εξειδίκευσης αρκεί κάποιος να αποδεικνύει ότι έχει απασχοληθεί οιοδήποτε χρονικό διάστημα, για 5 διαφορετικά έτη (είτε συνεχόμενα, είτε διακεκομμένα) στο αντικείμενο της ειδικότητάς του, ασχέτως εάν η εκάστοτε απασχόληση κατ' έτος στον ίδιο φορέα είχε διάρκεια λιγότερη των 12 μηνών και πάντως ασχέτως του συνολικού αριθμού ενσήμων και ημερών ασφάλισης.»

14. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα ζητούν την απόρριψη του σχετικού λόγου.

15. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, οι διατάξεις της διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους που δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες στη διαδικασία ανάθεσης. Εν προκειμένω, η Διακήρυξη απαιτούσε ρητώς, χωρίς περιθώριο ερμηνείας, την ύπαρξη πενταετούς εμπειρίας για τις επίμαχες ειδικότητες και όριζε ως σχετικό αποδεικτικό μέσο την προσκόμιση βεβαιώσεων εμπειρίας από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς και την προσκόμιση ενσήμων ασφάλισης. Οι δε ημέρες ασφάλισης του εκάστοτε εργαζόμενου, εξυπακούεται ότι συνιστά, κατά την αδιάσπικτη διατύπωση του σχετικού όρου και τα διδάγματα της κοινής πείρας, κρίσιμο στοιχείο για την απόδειξη της εν λόγω εμπειρίας. Υπό την εκδοχή της προσφεύγουσας, θα αρκούσε ένα μέλος της Ομάδας Έργου να έχει εργαστεί για πέντε διαφορετικά έτη, έστω και κάποιες μέρες το έτος σε μια συγκεκριμένη ειδικότητα. Η εμπειρία, όμως, που θα έχει αποκτήσει σ' αυτήν την περίπτωση θα είναι αντίστοιχη των ημερών που εργάστηκε και όχι πενταετής. Εν προκειμένω για τον ... (ηλεκτρολόγος) διαπιστώνεται ότι διαθέτει συνολικά 3.152 ημέρες ασφάλισης στις εξής ειδικότητες: «Αναπληρωτές Καθηγητές», «Υπομηχανικοί ηλεκτρονικοί, πτυχιούχοι ΤΕΙ ή άλλων σχολών», «Λοιποί υπάλληλοι γραφείου», «Αναπληρωτές καθηγητές» και «Τεχνολόγοι μηχανικοί». Για τον ... (θερμαστής) διαπιστώνεται ότι διαθέτει στην ειδικότητα του θερμαστή 87 ημέρες ασφάλισης από τις συνολικά 6.186 που διαθέτει. Για τον ... (θερμαστής) διαπιστώνεται ότι διαθέτει 1.242 ημέρες ασφάλισης ως θερμαστής (και συγκεκριμένα στην ειδικότητα «Συντηρητές καυστήρων υγρών καυστήρων και συγκροτήματος λεβητοστασίων»). Για τον

... (θερμαστής) διαπιστώνεται ότι διαθέτει 1.473 ημέρες ασφάλισης ως θερμαστής (και συγκεκριμένα στην ειδικότητα «Συντηρητές καυστήρων υγρών καυστήρων και συγκροτήματος λεβητοστασίων» και στην ειδικότητα «Θερμαστές υγρών καυσίμων με άδεια ή πτυχίο»). Για τον ... (θερμαστής) διαπιστώνεται ότι διαθέτει 916 ημέρες ασφάλισης ως θερμαστής. Για τον ... (θερμαστής) διαπιστώνεται ότι διαθέτει 3.609 ημέρες ασφάλισης στις εξής ειδικότητες: «Τεχνολόγοι μηχανολόγοι», «Χειριστές μηχανοκίνητων μηχανημάτων ανύψωσης» και «Εργάτης οικοδομοτεχνικών έργων». Συνεπώς, ενόψει των προπαρατιθέμενων των όρων της διακήρυξης, λαμβανομένων υπόψη των παραπάνω στοιχείων του φακέλου, προκύπτει ότι νομίμως η Αναθέτουσα Αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με την ειδικότερη αιτιολογία που ως άνω αναφέρεται, ενώ είναι σαφές ότι οι ως άνω ελλείψεις της προσφοράς δεν ήταν ασφαλώς δεκτικές διευκρινίσεων. Ειδικά ως προς τους ... και ... , επισημαίνεται ότι και η ίδια η Αναθέτουσα Αρχή έχει δεχτεί την προϋπηρεσία τους στην ειδικότητα «Συντηρητές υγρών καυστήρων και συγκροτήματος λεβητοστασίων» και παρ' όλα αυτά οι ημέρες ασφάλισής τους στην ειδικότητα αυτή δεν επαρκούν για την συμπλήρωση πενταετούς εμπειρίας στην ειδικότητα του θερμαστή. Επομένως, όσα αναφέρει η προσφεύγουσα για την εργασία του συντηρητή καυστήρων προβάλλονται αλυσιτελώς. Κατ' ακολουθίαν όλων των ανωτέρω, ο πιο πάνω λόγος της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται αβασίμως και πρέπει να απορριφθεί.

16. Επειδή, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι «κατά τη σαφή και αδιάσπικτη διατύπωση του επίμαχου όρου προς απόδειξη της επαγγελματικής εμπειρίας του προσωπικού που επικαλούνται οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλλουν με την προσφορά τους τόσο τις βεβαιώσεις προϋπηρεσίας του προσωπικού τους από ιδιώτες ή δημόσιους φορείς ΌΣΟ και τα αντίστοιχα ένσημα απασχόλησης του [...] Παρόλα αυτά, εν προκειμένω, παρεκκλίνοντας από την ως άνω σαφή και επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης, η συνδιαγωνιζόμενη ... δεν προσκόμισε με την προσφορά της καθόλου τα ένσημα του δηλούμενου τεχνικού προσωπικού της, και άρα

δεν απέδειξε προσηκόντως την προηγούμενη επαγγελματική εμπειρία αυτών, με συνέπεια και μόνον εξ' αυτού του λόγου η προσφορά της να καθίσταται απορριπτέα.

17. Επειδή, η παρεμβαίνουσα, όπως και η Αναθέτουσα Αρχή, ζητά την απόρριψη του σχετικού λόγου, προβάλλοντας, μεταξύ άλλων, ότι προσκόμισε Βεβαιώσεις Προϋπηρεσίας ... για όλο το τεχνικό προσωπικό της, πλην του ... , για τον οποίον προσκόμισε Λογαριασμό Ασφάλισης ..., αποδεικνύοντας μ' αυτόν τον τρόπο και το χρόνο ασφάλισης του προσωπικού της και την ειδικότητα ασφάλισής τους, δηλαδή, απέδειξε πόσα ένημα ασφάλισης έχει το προσωπικό της και σε ποια ειδικότητα, όπως ακριβώς απαιτεί η Διακήρυξη. Προσθέτει δε ότι η Διακήρυξη, προβλέπει, μεταξύ άλλων, ως αποδεικτικό μέσο της απαιτούμενης προϋπηρεσίας τα ένημα του ..., χωρίς να απαιτεί την προσκόμιση κάποιου συγκεκριμένου εγγράφου/βεβαίωσης ενσήμων ασφάλισης μισθωτών από αυτά τα οποία εκδίδει ηλεκτρονικά ο εν λόγω ασφαλιστικός φορέας».

18. Επειδή, από την ρητή και αδιάστικτη διατύπωση του ως άνω επίμαχου όρου της Διακήρυξης, προκύπτει ότι, προς απόδειξη της προϋπηρεσίας του προσωπικού, πρέπει να προσκομίζονται, εκτός από τις βεβαιώσεις από ιδιώτες ή από δημόσιο φορέα και τα σχετικά έγγραφα με τα «αντίστοιχα ένημα του ...», από τα οποία να προκύπτουν τα στοιχεία των ενσήμων αυτών. Τέτοια στοιχεία ενσήμων δεν προκύπτουν, άνευ ετέρου, από τις προσκομισθείσες Βεβαιώσεις Προϋπηρεσίας ..., αλλά, από άλλα έγγραφα με πλήρες περιεχόμενο ως προς τα στοιχεία αυτά, όπως οι Αναλυτικές Καταστάσεις ενσήμων. Ενόψει τούτων, η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας μη νομίμως έγινε δεκτή από την Αναθέτουσα Αρχή κατά παράβαση του ως άνω σαφούς όρου, δεδομένου ότι δεν προσκομίστηκε από την παρεμβαίνουσα το οικείο αποδεικτικό έγγραφο ως προς τα αντίστοιχα ένημα του Η ως άνω έλλειψη της προσφοράς δεν είναι ασφαλώς δεκτική συμπλήρωσης δια διευκρινίσεων, αφού αφορά όρο που τίθεται επί ποινή αποκλεισμού και ο οποίος έγινε ανεπιφύλακτά δεκτός από τους συμμετέχοντες, ενώ δεν συντρέχει και περίπτωση ασάφειας αυτού. Συνεπώς,

ο πιο πάνω λόγος της προδικαστικής προσφυγής βασίμως προβάλλεται και πρέπει να γίνει δεκτός.

19. Επειδή όσα έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, παρέχουν αυτοτελές και νόμιμο έρεισμα για την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, συνεπώς, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των έτερων προβαλλόμενων λόγων κατά της αποδοχής της προσφοράς της (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, να απορριφθεί η παρέμβαση και να επιστραφεί το παράβολο που κατατέθηκε για την προσφυγή.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Συνεδρίασης/02-11-2023, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου που κατέβαλε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18-12-2023 και εκδόθηκε στις 09-01-2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος
Ιωάννης Λαμπρόπουλος

Η γραμματέας
Φωτεινή Μαραντίδου