

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε την 1-04-2023 με την εξής σύνθεση Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23-2-2024 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 258/23-2-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Επί της ως άνω προσφυγής άσκησε παρέμβαση ο οικονομικός φορέας «...»

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της με αριθμό .../31.1.2024 απόφασης της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της στο διαγωνισμό και κατά το μέρος παρεμβαίνουσας και ανακήρυξε αυτήν ανάδοχο του διαγωνισμού.

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 675 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

2. Επειδή, με την υπ' αριθ.../11.7.2023 διακήρυξη, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Διεθνή, ανοικτό Διαγωνισμό, με τίτλο μελέτης «...» και με εκτιμώμενη αξία 620.000,00 Ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ», με διάρκεια της σύμβασης από την υπογραφή της και μέχρι τις 31/12/2026, και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα και η προσφυγή αφορά στο «ΤΜΗΜΑ 3 : ... : ... εκτιμώμενης αξίας 135.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24%». Ο διαγωνισμός αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός 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).

4. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτως, φέρουσα έγκυρη ηλεκτρονική υπογραφή, αντίθετα με όσα αβασίμως επικαλείται η παρεμβαίνουσα με το μόνο λόγο της παρέμβασής της. Ομοίως εμπρόθεσμα η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε τις απόψεις της επί της προσφυγής μέσω ΕΣΗΔΗΣ, ενώ εμπροθέσμως, απορριπτομένων των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας και μετ' εννόμου συμφέροντος έχει ασκηθεί και η παρέμβαση, η οποία, ωστόσο, ως ανωτέρω αναφέρεται, έχει ως μόνο αίτημα την απόρριψη της προσφυγής λόγω έλλειψης ηλεκτρονικής υπογραφής.

5. Επειδή, στη διακήρυξη του διαγωνισμού προβλέπονται τα ακόλουθα: *«2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν/παρέχουν: για τα τελευταία τρία (3) έτη (στοιχεία κύκλου εργασιών προερχόμενα από αντίστοιχες επισκευαστικές εργασίες). Ειδικότερα υπάρχει ελάχιστη απαίτηση ο κατ' έτος κύκλος εργασιών για τα τελευταία τρία (3) έτη να μην υπολείπεται του 70% του συνολικού προϋπολογισμού χωρίς το ΦΠΑ της ομάδας που θα κατατεθεί η προσφορά. 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία*

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να καταθέσουν: α) Στοιχεία για την εμπειρία τους από τη συμμετοχή τους σε παρόμοιους διαγωνισμούς κατά τα τελευταία τρία (3) έτη (με την κατάθεση των σχετικών συμβάσεων και των βεβαιώσεων καλής εκτέλεσής τους (για την έντεχνη, επιτυχή και αποτελεσματική ολοκλήρωση τους), από το φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) με τον οποίο είχε καταρτισθεί η σύμβαση), με ελάχιστη εκτελούμενη αξία το ποσό που αναγράφεται ακολούθως στην οικονομική επάρκεια. Αν πρόκειται για κοινοπραξία την εμπειρία αρκεί να την αποδείξει τουλάχιστον το ένα μέλος αυτής.

**2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά.** Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Α της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

[...] **ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ** Οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν **τεχνική προσφορά** από την οποία θα τεκμηριώνεται η εμπειρία και η τεχνική και η οικονομική τους επιφάνεια σχετικά με τις αντίστοιχες της μελέτης επισκευαστικές εργασίες. Συγκεκριμένα θα πρέπει να κατατεθούν: Στοιχεία για την εμπειρία τους από τη συμμετοχή τους σε παρόμοιους διαγωνισμούς κατά τα τελευταία τρία (3) έτη (με την κατάθεση των σχετικών συμβάσεων και των βεβαιώσεων καλής εκτέλεσής τους (για την έντεχνη, επιτυχή και αποτελεσματική ολοκλήρωση τους), από το φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) με τον οποίο είχε καταρτισθεί η σύμβαση), με ελάχιστη εκτελούμενη αξία το ποσό που αναγράφεται ακολούθως στην οικονομική επάρκεια. [...] «...»..., όπως αυτές παρουσιάζονται στον ακόλουθο πίνακα: [...] ΟΜΑΔΑ 3η: ...«Πιστοποιητικά» «Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα πρέπει να καταθέσουν ανά ομάδα συμμετοχής: [...] Ειδικά οι ... (αφορά μόνο την ομάδα 3), θα πρέπει να συνοδεύονται υποχρεωτικά για την πιστοποίηση της ολοκλήρωσης της εργασίας, από την έκδοση και κατάθεση στην Υπηρεσία του αντίστοιχου πιστοποιητικού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης και σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία προδιαγραφών/ελέγχων (Υ.Α. 15085/593/2003 (ΦΕΚ 1186/Β/2003)».

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

6. 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 (ΟΛΣΤΕ 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). Περαιτέρω όπως έχει κριθεί, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

7. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση.

8. Επειδή, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους. 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.

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

9. Επειδή, περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται, επίσης, σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, κατ' αρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής, είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Περαιτέρω μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. ο.π C-599/10 σκέψη 40 C-336/12, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση/συμπλήρωση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς ή την υποβολή μη νομίμως υποβληθέντος εγγράφου ή στοιχείου (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36 ) Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας της αναθέτουσας αρχής όσον αφορά το αίτημα παροχής διευκρινήσεων, πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. ο.π C-599/10, σκέψη 41, C-336/12 σκέψη 37) ήτοι οφείλει να σέβεται τις αρχές της ίσης μεταχειρίσεως και της απαγορεύσεως των διακρίσεων, της διαφάνειας και της αναλογικότητας» (βλ. απόφαση του ΔΕΕ της 25.2.2018, MA.T.I. SUD, C-523/16, EU:C:2018:122, σκ. 48-49 και μεταξύ άλλων Απόφαση ΑΕΠΠ 1386/2021, σκ.46, 1850\_1851\_1852/2021 σκ. 32). Επομένως, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη παροχής πληροφοριών/εγγράφων των

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

οποίων η κοινοποίηση/κατάθεση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, C 336/12, σκέψη 40, της 11ης Μαΐου 2017, Archus και Gama, C- 131/16, EU:C:2017:358, σκέψη 33 και της 28ης Φεβρουαρίου 2018 MA.T.I. SUD SpA C-523/16 και C-536/16 σκ.51, C 309/18, της 2ας Μαΐου 2019 Lavorgna Srl σκ.22 εκδοθείσας υπό την ισχύ της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ΣΕ 147/22 σκ.34).

10. Επειδή, η έννοια του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς διαγωνιζομένου αποτελεί ένα αντικειμενικό κριτήριο για την αξιολόγηση της σαφήνειας και της ακρίβειας των πληροφοριών που παρέχει η αναθέτουσα αρχή στους οικονομικούς φορείς. Η έννοια αυτή δεν αναφέρεται υποκειμενικά στους συμμετέχοντες στην εκάστοτε διαγωνιστική διαδικασία, εξετάζοντας τις προσωπικές τους συνθήκες και ιδιαιτερότητες, αλλά ο όρος αυτός αναφέρεται στο απρόσωπο και αντικειμενικό μέτρο για τον προσδιορισμό των στοιχείων της διαδικασίας της ανάθεσης που εμφανίζονται ως αντικειμενικώς ικανά να παραπλανήσουν τους διαγωνιζομένους ως προς τις υποχρεώσεις τους (ΕπΑν ΣτΕ 31/2016), συναφώς το εξεταστέο είναι εάν οι οικονομικοί φορείς είχαν ή όχι αντικειμενικά τη δυνατότητα να κατανοήσουν τους όρους της διαδικασίας ανάθεσης βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζομένου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια και όχι βάσει των υποκειμενικών τους συνθηκών (πρβλ απόφαση της 12.3.2015, Vigilot Ltd, C-538-13, σκ. 55). Περαιτέρω όπως έχει παγίως κριθεί οι προσφέροντες έχουν την ευθύνη ορθής και πλήρους σύνταξης των προφορών τους.

11. Επειδή, στον ανωτέρω διαγωνισμό η προσφεύγουσα συμμετείχε και υπέβαλε την με αρ. συστήματος .../10.8.2023 προσφορά, μεταξύ άλλων και για το επίδικο ΤΜΗΜΑ 3 του διαγωνισμού «... : ... , εκτιμώμενης αξίας 135.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24%». Στο εν λόγω ΤΜΗΜΑ του διαγωνισμού, συμμετείχε και υπέβαλλε προφορά και η παρεμβαίνουσα και νυν οριστική ανάδοχος», η οποία κατέθεσε την με αρ. συστήματος ... προσφορά της. Η Αναθέτουσα Αρχή αποφάσισε την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας «καθώς η υπ' αριθμόν ... που κατέθεσε για την ομάδα συμμετοχής της (ομάδα 3), δεν είναι η προβλεπόμενη από τη Διακήρυξη του

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

διαγωνισμού, όπου συγκεκριμένα απαιτείται η αντίστοιχη...» και την ανακήρυξη της παρεμβαίνουσας ως αναδόχου του διαγωνισμού.

12. Επειδή ως προς την απόρριψη της δικής της προσφοράς η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι προς εκπλήρωση των όρων της διακηρύξεως, υπέβαλλε στον Υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς: α) την ζητούμενη από τη μελέτη, από 8.7.2019 και υπ. αρ. ... γνωστοποίηση για την λειτουργία μεταποιητικής ή συναφούς δραστηριότητας (αρχ. Συστ. "...pdf"), η οποία νομίμως καταχωρήθηκε στον σχετικό ιστότοπο της αρμόδιας Γενικής Γραμματείας ... , με κωδικούς ... Κατασκευή .... .., με εξαίρεση τα ... και τα είδη .... ..20 Άλλες υπηρεσίες ... 29. Κατασκευή ... .., .... και .... .. Κατασκευή ... για ... .. Κατασκευή ... και ημι... ....10 Κατασκευή ... για ... .. 29. Κατασκευή ... .., ... και ημι... .... Κατασκευή ... για ... .. Κατασκευή ... και ημι... ....40 Υπηρεσίες ανακατασκευής , συναρμολόγησης, εξοπλισμού και εκτέλεσης εργασιών σε αμαξώματα ... .. 29. Κατασκευή ... .., ... και ημι... .... Κατασκευή άλλων μερών και εξαρτημάτων για ... ..». Υποστηρίζει δε ότι στην εν λόγω γνωστοποίηση ρητώς αναφέρεται «Σύντομη περιγραφή δραστηριότητας:...». Περαιτέρω, προβάλλει τα ακόλουθα: «σύμφωνα με το άρθρο 4 Ν. 3982/2011, Προϋποθέσεις άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας: 1. Για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, η οποία αναφέρεται στο άρθρο 3, απαιτείται, με επιφύλαξη των προβλέψεων της παρ. 10 του άρθρου 5, η λήψη αντίστοιχης άδειας, η οποία εκδίδεται, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 έως 9 του άρθρου 5, εφόσον ο ενδιαφερόμενος διαθέτει τις απαραίτητες γνώσεις, που αποδεικνύονται από αντίστοιχους τίτλους σπουδών, επαγγελματική εμπειρία και, εφόσον προβλέπεται, εξεταστεί επιτυχώς. 3. Για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, η οποία αναφέρεται στο άρθρο 3, από νομικά πρόσωπα απαιτείται η λήψη αντίστοιχης άδειας, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6. 5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, ύστερα από πρόταση της Επιτροπής Τεχνικών Επαγγελματιών του άρθρου 10 του παρόντος, κατατάσσονται τα μηχανήματα έργου σε ειδικότητες και ομάδες, όπως αυτές καθορίζονται με το προεδρικό διάταγμα για το χειρισμό μηχανημάτων έργου, το οποίο εκδίδεται δυνάμει της παραγράφου 4 του

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

παρόντος άρθρου και σύμφωνα με τα κριτήρια που καθιερώνονται με το εν λόγω προεδρικό διάταγμα. Με την ίδια απόφαση γίνεται η αντιστοίχιση των αδειών που υφίστανται κατά την έκδοση του ως άνω προεδρικού διατάγματος, με τις άδειες που εκδίδονται κατ' εφαρμογή του προεδρικού αυτού διατάγματος. Σύμφωνα δε με το άρθρο 5 Ν. 3982/2011, Έκδοση αδειών και βεβαιώσεων αναγγελίας 1. Αρμόδιες για την έκδοση των αδειών που προβλέπονται από το άρθρο 4 παρ. 1, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται και οι άδειες, που αφορούν άσκηση επαγγελματικών δραστηριοτήτων για την εγκατάσταση, λειτουργία και συντήρηση των ανελκυστήρων, είναι οι υπηρεσίες των Περιφερειών του τόπου επαγγελματικής εγκατάστασης του ενδιαφερόμενου ή, αν δεν υπάρχει επαγγελματική εγκατάσταση, του τόπου μόνιμης διαμονής του. Οι άδειες που εκδίδονται αναρτώνται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3861/2010 (Α' 112). 2. Για την έκδοση των ως άνω αδειών ο ενδιαφερόμενος υποβάλλει δικαιολογητικά, σχετικά με τεκμηρίωση της γνώσης και της εμπειρίας του και υποβάλλεται σε εξετάσεις, όπως αυτά ρυθμίζονται στα προεδρικά διατάγματα που εκδίδονται δυνάμει της παραγράφου 4 του άρθρου 4. Με τις περιπτώσεις 4 και 6 της υποπαραγράφου ΣΤ.23 Ν.4254/2014, ΦΕΚ Α 85/7.4.2014, ορίζεται ότι: "4. Το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 11 του άρθρου 5 του ν. 3982/2011 αντικαθίσταται ως εξής: «Ο ενδιαφερόμενος οφείλει να αναγγείλει εγγράφως στην αρμόδια αρχή της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου την έναρξη άσκησης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων, υποβάλλοντας ταυτόχρονα μαζί με τα διπλώματα ή πτυχία που αναφέρονται στο εδάφιο 1 της προηγούμενης παραγράφου και τη, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, άδεια άσκησης επαγγέλματος ή αντίστοιχα τα δικαιολογητικά, που πιστοποιούν τη συνδρομή των αντικειμενικά διαπιστούμενων προϋποθέσεων, όπως αυτές προσδιορίζονται με τα προεδρικά διατάγματα, που εκδίδονται δυνάμει της παραγράφου 4 του άρθρου 4 και της παραγράφου 2 του άρθρου 4Α. Σύμφωνα με το άρθρο 6 Ν. 3982/2011, Χορήγηση άδειας σε νομικά πρόσωπα 1. Οι άδειες για την άσκηση επαγγελματικών δραστηριοτήτων σε νομικά πρόσωπα χορηγούνται από τις υπηρεσίες των Περιφερειών που αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 5, σύμφωνα με τις προβλέψεις του άρθρου 5 της 158/25/ΦΓ9.1/10.1.2011 (Β' 49) κοινής απόφασης των Υπουργών Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Οικονομικών



## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

και Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, όπως αυτή εκάστοτε ισχύει. Σύμφωνα δε με το αρ. 17 Ν. 4442/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 71 Ν.4549/2018 (ΦΕΚ Α 105/14.6.2018), Πεδίο εφαρμογής. Στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος Κεφαλαίου εμπίπτουν: «α) οι μεταποιητικές και συναφείς δραστηριότητες με Κωδικούς Αριθμούς Δραστηριότητας (...) 10 έως και 33 της 3ης ομάδας.....». Σύμφωνα δε με το ακροτελεύτιο αρ. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι (Παράτημα Γράφημα αρ. 109) του Ν. 4442/2016 , «..... ΟΜΑΔΑ 3Η : ... .. κωδ. ... .., ..... κωδ. ... Κατασκευή ... για ... .. Κατασκευή ... και ημι... .., .... κωδ. ... Κατασκευή άλλων μερών και εξαρτημάτων για ... ..». Σύμφωνα με το Άρθρο 18 Ν. 4442/2016 Γνωστοποίηση λειτουργίας: « 1. Η ίδρυση, επέκταση ή εκσυγχρονισμός των δραστηριοτήτων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος Κεφαλαίου, πλην των περιπτώσεων που αναφέρονται στο άρθρο 18Α, υπάγονται στο καθεστώς γνωστοποίησης του άρθρου 5. 2. Η γνωστοποίηση υποβάλλεται αποκλειστικά ηλεκτρονικά από τον φορέα της οικονομικής δραστηριότητας μέσω του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος Άσκησης Δραστηριοτήτων και Ελέγχων (ΟΠΣ - ΑΔΕ) του άρθρου 14. Μέχρι την ενεργοποίηση του ΟΠΣ - ΑΔΕ, η γνωστοποίηση των δραστηριοτήτων του παρόντος Κεφαλαίου, πλην των περιπτώσεων του επόμενου άρθρου, υποβάλλεται από τον φορέα της οικονομικής δραστηριότητας στην Αρχή της παρ. 14 του άρθρου 17 του ν. 3982/2011 (Α` 143), η οποία την κοινοποιεί αμελλητί στις αρμόδιες αρχές. 3. Για την υποβολή της γνωστοποίησης απαιτείται η κατάθεση του παραβόλου του άρθρου 11. Μέχρι την έκδοση της απόφασης της παραγράφου 3 του άρθρου 11, εφαρμόζονται αναλογικά η παράγραφος 1 και η υποπερίπτωση ι της περίπτωσης Β` της παρ. 2 του άρθρου 1 της κοινής υπουργικής απόφασης 14684/914/Φ15/2012 (Β` 3533). 4. Κατά την υποβολή της γνωστοποίησης δεν υποβάλλονται δικαιολογητικά. Τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία για τη λειτουργία της δραστηριότητας τηρούνται στην εγκατάσταση. 5. Μετά την υποβολή της γνωστοποίησης ή από το χρόνο κατά τον οποίο υπήρχε υποχρέωση για την υποβολή της, η αρμόδια αρχή της παραγράφου 2 διενεργεί ελέγχους με βάση τον βαθμό επικινδυνότητας των δραστηριοτήτων που υπέβαλαν τη γνωστοποίηση. Η αρμόδια αρχή ελέγχει βάσει βαθμού επικινδυνότητας κατά πρώτον, εγκαταστάσεις υψηλού κινδύνου, και

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

ακολουθώς μεσαίου κινδύνου και χαμηλού κινδύνου. Μέχρι την εξειδίκευση των κριτηρίων αξιολόγησης κινδύνου και την κατάταξη των επιχειρήσεων σε βαθμό επικινδυνότητας, σύμφωνα με το άρθρο 137 του ν. 4512/2018 (Α` 5), η κατάταξη γίνεται ύστερα από εκτίμηση της αρμόδιας αρχής λαμβάνοντας υπόψη τα κριτήρια του άρθρου 137. 6. Για τις δραστηριότητες του παρόντος Κεφαλαίου που υπόκεινται σε καθεστώς γνωστοποίησης, όπου στην κείμενη νομοθεσία αναφέρεται «άδεια λειτουργίας», «υπεύθυνη δήλωση λειτουργίας» ή «ενημέρωση», ως τέτοια νοείται εφεξής η γνωστοποίηση.». \*\*\* Το άρθρο 18 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 72 Ν.4549/2018, ΦΕΚ Α 105/14.6.2018. Επειδή, από τις παραπάνω διατάξεις καθίσταται σαφές πως θεσμοθετούνται και καθορίζονται πλέον οι ειδικότεροι όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας .... και ... .., απαραίτητη δε προϋπόθεση νόμιμης λειτουργίας τους είναι η κατά τα ανωτέρω άρθρα των Ν. 3982/2011 και Ν. 4442/2016, η υποβολή γνωστοποίησης για την λειτουργία μεταποιητικής ή συναφούς δραστηριότητας για επισκευή και συντήρηση ... και γενικών εργασιών μηχανουργείου, όπως ορίζουν ειδικότερα οι ανωτέρω διατάξεις. Επειδή από τα ως άνω αναλυτικά περιγραφόμενα προσκομισθέντα δικαιολογητικά της εταιρίας μας, προκύπτει πως η εταιρία μας έχει νομίμως υποβάλει την κατά τα ανωτέρω άρθρα γνωστοποίηση για την λειτουργία μεταποιητικής ή συναφούς δραστηριότητας, και έχει δικαίωμα να εκτελεί το σύνολο των εργασιών που περιγράφονται αναλυτικά στους αναγραφόμενους σε αυτήν κωδικούς ... ως ... [...] καλύπτει δε πλήρως τα οριζόμενα στο άρθρο αρ. 4 «Άδειες Λειτουργίας Συνεργείων – Κατασκευαστών» της Τεχνικής Περιγραφής της μελέτης, όπως αυτό αποδεικνύεται από τους αναλυτικά περιγραφόμενους κωδικούς δραστηριότητας στην από 8.7.2019 και υπ. αρ. ... γνωστοποίηση για την λειτουργία μεταποιητικής ή συναφούς δραστηριότητας που υποβάλλαμε με την προσφορά μας, σύμφωνα με την οποία η μονάδα μας έχει το δικαίωμα να εκτελεί εργασίες ... και για τον λόγο αυτό η προσφορά της θα πρέπει να γίνει αποδεκτή. Επειδή η αναθέτουσα στην προσβαλλόμενη, με εσφαλμένη αιτιολογία, και χωρίς καθόλου να αξιολογήσει το ως άνω υποβληθέν δικαιολογητικό, απέρριψε την προφορά μας και μάλιστα αξιολογώντας αντ' αυτού έτερο δικαιολογητικό, που υποβλήθηκε επιπροσθέτως και χωρίς να υπάρχει προς τούτο υποχρέωση, ήτοι την με αρ. πρωτ. ... «...». Επειδή εν τέλει, η αναθέτουσα εσφαλμένα απέρριψε την

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

προσφορά μας με την αιτιολογία πως η με αρ. πρωτ. ... «... δεν αποτελεί την προβλεπόμενη από την διακήρυξη άδεια για το ΤΜΗΜΑ ... καθώς ουδόλως έλαβε υπ' όψην και αξιολόγησε την προς τούτο υποβληθείσα στην προσφορά μας από 8.7.2019 και υπ. αρ. ... Γνωστοποίηση για την λειτουργία μεταποιητικής ή συναφούς δραστηριότητας». Προβάλλει δε ότι, σε κάθε περίπτωση, επάγεται ότι η παράλειψη αυτή δεν μπορεί να οδηγήσει σε απόρριψη της προσφοράς της αλλά μόνο σε κλήση προς συμπλήρωση αυτής κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

13. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή αιτείται την απόρριψη του οικείου ως άνω λόγου, υποστηρίζοντας, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα σε συμπλήρωση της αιτιολογίας της προσβαλλομένης: «...». Το γνωμοδοτικό όργανο της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και το αντίστοιχο αποφασιστικό όργανο της ... Επιτροπής του ... , εξέτασαν στο σύνολο τους τα κατατιθέμενα δικαιολογητικά της προσφεύγουσας εταιρείας, συγκρίνοντας και συνεκτιμώντας τα με τις απαιτήσεις της υπ' αριθμόν .../27-06-23 μελέτη του τμήματος ... και κατέληξαν στην υπ' αριθμόν ... /2024 Απόφαση της ... Επιτροπής, καθώς: Η υπ' αριθμόν ... γνωστοποίηση λειτουργίας μεταποιητικής ή συναφούς δραστηριότητας της εταιρείας αφορά σε «...» (όπως περιγράφεται στη σύντομη περιγραφή της δραστηριότητας (σελίδα 3 από 6 αυτής) και ουδόλως σε αντίστοιχες εργασίες ...

(και μάλιστα με επισήμανση στη διαχείριση ...ήτοι...) που απαιτούνταν από την μελέτη της Υπηρεσίας. Μάλιστα η περιγραφή αυτή αφορά σε ... .. και ... και όχι σε ... επί ... πλαισίου οχήματος. Από την άλλη και σύμφωνα με τους κωδικούς ... της δραστηριότητας όπως αυτοί αναφέρονται στις σελίδες 2 και 3 από τις 6 αυτής, περιγράφονται εργασίες κατασκευής , ανακατασκευής , συναρμολόγησης και εκτέλεσης εργασιών σε αμαξώματα , χωρίς να γίνεται σαφής αναφορά σε εργασίες συντήρησης και επισκευής που είναι και οι απαιτούμενες από τη μελέτη εργασίες».

14. Επειδή, η προσφεύγουσα με το εμπροθέσμως υποβληθέν υπόμνημά της αντικρούει τους ισχυρισμούς της Αναθέτουσας Αρχής προβάλλοντας τα εξής: «*Επειδή σύμφωνα με το ακροτελεύτιο αρ. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι του Ν. 4442/2016 (ΦΕΚ Α'230/7.12.2016) που*

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

προσκομίζουμε και επικαλούμαστε με το παρόν υπόμνημά μας, και συγκεκριμένα στην «ΟΜΑΔΑ 3Η: ...» αυτού, απαριθμούνται αναλυτικά οι κωδικοί για έκαστη μεταποιητική δραστηριότητα: «..... ΟΜΑΔΑ 3Η : ... .. κωδ. ... .., ..... κωδ. ... Κατασκευή ... για ... .. Κατασκευή ... και ημι... .., ... κωδ. ... Κατασκευή άλλων μερών και εξαρτημάτων για ... ..» Επειδή, από απλή ανάγνωση του ως άνω Παρατήματος Ι, προκύπτει ευχερώς ότι οι ως άνω οριζόμενοι κωδικοί, και δη ο κωδικός δραστηριότητας ..., είναι ο μοναδικός κωδικός στο σύνολο των δραστηριοτήτων ... του Παρατήματος Ι, που αφορά και αναφέρεται στην κατασκευή ... και δη ... σε παντός είδους ... .. Επειδή με τον όρο αμαξώμα, νοείται η φέρουσα κατασκευή, η οποία ανήκει στο όχημα και στην οποία έχουν στερεωθεί επί μέρους συστήματα, στην περίπτωση δε της υπερκατασκευής, αυτή αποτελεί μέρος του αμαξώματος, χωριστό και αυτοφερόμενο, η οποία συναρμολογείται επάνω στο πλαίσιο του οχήματος. Οι λοιπές ομάδες του οχήματος όπως άξονες, σύστημα οδήγησης, κ.λ.π. συναρμολογούνται, επίσης, στο πλαίσιο. Αυτό το είδος κατασκευής, επειδή προσφέρεται για πολλές μορφές ..., χρησιμοποιείται σχεδόν αποκλειστικά σε φορτηγά - λεωφορεία, σε ρυμουλκούμενα ... καθώς και σε απορριμματοφόρα. Επειδή συνεπώς, η υπερκατασκευή αποτελεί ειδικότερη κατηγορία αμαξώματος, η δε υπ. αρ. ... και από 20.4.2005 άδεια λειτουργίας της «...», εκδόθηκε με προϊσχύον νομικό καθεστώς και δη σε χρόνο πρότερο της ισχύος του Ν. 4442/2016 με τον οποίο και εισήχθη η ως άνω διαδικασία της «γνωστοποίησης».

15. Επειδή, εν προκειμένω από τη μελέτη του φακέλου, των όρων της διακήρυξης και του επικαλούμενου από την προσφεύγουσα νομοθετικού πλαισίου, προκύπτει ότι η τελευταία, κατ' αρχάς, απεδέχθη ανεπιφύλακτα όλους τους όρους της διακήρυξης, χωρίς να τους προσβάλλει επικαίρως και δη κατά το μέρος που κατά την εκτίμησή της αξίωναν αποκλειστικά προσκόμιση δικαιολογητικού (της άδειας λειτουργίας) που δεν εκδίδεται πλέον και όχι και της κατά τους ισχυρισμούς της ισοδύναμης πλέον γνωστοποίησης μεταποιητικής δραστηριότητας. Συνεπώς, απαραδέκτως προβάλλει με την προσφυγή ότι το εν λόγω δικαιολογητικό (γνωστοποίηση μεταποιητικής δραστηριότητας) έπρεπε να γίνει δεκτό από την Αναθέτουσα Αρχή άνευ ετέρου ως ισοδύναμο, αφού ουδέποτε επιδίωξε την ένταξή του δια

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

προσφυγής ή διευκρινιστικού ερωτήματος στο κανονιστικό περιεχόμενο της διακήρυξης. Ακόμη όμως και αν γίνει δεκτό ότι το εν λόγω πιστοποιητικό ισοδυναμεί πράγματι με άδεια λειτουργίας και ως τέτοιο θα έπρεπε να γίνει δεκτό από την Αναθέτουσα Αρχή, η προσφεύγουσα, ενώ προβάλλει ότι η υποβληθείσα από αυτήν γνωστοποίηση καλύπτει όχι μόνο την κατασκευή ... και ..., αλλά και τις απαιτούμενες εκ της διακηρύξεως επισκευαστικές εργασίες και συντήρηση, ουδόλως το αποδεικνύει, ιδίως, αφού στο επικαλούμενο από την ίδια παράρτημα του ν. 4442/2016 υπάρχουν ρητώς αναφερόμενοι και διακριτοί κωδικοί που αφορούν στην επισκευή μεταλλικών προϊόντων, μηχανημάτων, εξοπλισμού μεταφορών κλπ. (βλ. 33.11 επ.), ώστε να πληρούται η ρητή απαίτηση της διακήρυξης βάσει της οποίας έπρεπε να προσκομισθεί άδεια λειτουργίας ... Συνεπώς, ο ως άνω λόγος προβάλλεται αβασίμως, άλλως απαραδέκτως και πρέπει να απορριφθεί. Εξάλλου, ουδόλως χωρεί εν προκειμένω κλήση προς συμπλήρωση της προσφοράς της προσφεύγουσας κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, αφού δεν υπήρχε ζήτημα ασάφειας της προσφοράς, δυνάμενης να αρθεί δια διευκρινίσεων.

16. Επειδή, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας η προσφεύγουσα προβάλλει, μεταξύ άλλων, ότι *«επειδή, από τα παραπάνω άρθρα της διακηρύξεως ορίζεται ρητώς, ότι ο συμμετέχων θα πρέπει να διαθέτει κατάλληλη εμπειρία και τεχνική επάρκεια, σχετικά με τις αντίστοιχες της μελέτης επισκευαστικές εργασίες, και συγκεκριμένα θα πρέπει να καταθέσει στοιχεία για την εμπειρία του από τη συμμετοχή τους σε παρόμοιους διαγωνισμούς κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, ήτοι τα έτη 2020, 2021 και 2022, καθώς ο διαγωνισμός προκηρύχτηκε τον Ιούλιο του 2023, με την κατάθεση των σχετικών συμβάσεων και των βεβαιώσεων καλής εκτέλεσής τους (για την έντεχνη, επιτυχή και αποτελεσματική ολοκλήρωση τους), από το φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) με τον οποίο είχε καταρτισθεί η σύμβαση), με ελάχιστη εκτελούμενη αξία συμβάσεων το ποσό που αναγράφεται στην οικονομική επάρκεια, ήτοι ορίζεται ελάχιστη απαίτηση η κατ' έτος εμπειρία από αντίστοιχες συμβάσεις για τα τελευταία τρία (3) έτη (2020, 2021, 2022), να μην υπολείπεται του 70% του συνολικού προϋπολογισμού χωρίς το ΦΠΑ της ομάδας που θα κατατεθεί η προσφορά, και εν προκειμένω για το ΤΜΗΜΑ 3 του οποίου η προϋπολογισθείσα δαπάνη ανέρχεται στο ποσό των 135.000*

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, η εν λόγω απαίτηση ανέρχεται στο κατ' έτος ελάχιστο ποσό των 94.500 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Η εν λόγω δε απαίτηση αποτελεί κατά ρητή διατύπωση της διακήρυξης, στοιχείο τόσο της Τεχνικής προσφοράς (σελ. 87), όσο και δικαιολογητικό κατακύρωσης - αποδεικτικό μέσο για την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής του αρ. 2.2.6. α' της διακήρυξης, όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επειδή η καθ'ής για το έτος 2022 υπέβαλλε: i) στον υποφάκελο Τεχνικής Προσφοράς: την από 9.8.2022 και με αρ. ... Σύμβαση με τον ... , ποσού 11.921,37 Ε χωρίς ΦΠΑ, συνοδευόμενη από την από 3.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης, και την με αρ. πρωτ. .../13.5.2022 Σύμβαση με τον... , ποσού 39.000 Ε χωρίς ΦΠΑ., συνοδευόμενη από την από 7.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης. Ωσαύτως, το συνολικό εκτελεσθέν ποσό για το έτος 2022 που προσκόμισε η ανάδοχος, ανέρχεται μόλις στο ποσό των  $11.921,37 + 39.000 = 50.921,37$  Ευρώ, αντί του ελάχιστου οριζόμενου από την διακήρυξη ποσού σε εκτελούμενη αξία συμβάσεων, που ανέρχεται στο ποσό των 94.500 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ κατ' έτος (κατ' έτος 70% του συνολικού προϋπολογισμού χωρίς το ΦΠΑ της ομάδας που θα κατατεθεί η προσφορά). Για τον λόγο αυτό η Τεχνική Προσφορά της «...» θα έπρεπε να κριθεί απορριπτέα από την αναθέτουσα. ii) Ως Δικαιολογητικά Κατακύρωσης, ήτοι αποδεικτικά μέσα για την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής του αρ. 2.2.6. α' της διακήρυξης, η καθ'ής ομοίως για το 2022 κατέθεσε: την από 9.8.2022 και με αρ. ... Σύμβαση με τον ... ..., ποσού 11.921,37 Ε χωρίς ΦΠΑ, συνοδευόμενη από την από 3.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης, και την με αρ. πρωτ. .../13.5.2022 Σύμβαση με τον ... ..., ποσού 39.000 Ε χωρίς ΦΠΑ., συνοδευόμενη από την από 7.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης. Ωσαύτως, το συνολικό εκτελεσθέν ποσό για το έτος 2022 που προσκόμισε η ανάδοχος, ανέρχεται μόλις στο ποσό των  $11.921,37 + 39.000 = 50.921,37$  Ευρώ, αντί του ελάχιστου οριζόμενου από την διακήρυξη ποσού σε εκτελούμενη αξία συμβάσεων, που ανέρχεται στο ποσό των 94.500 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ κατ' έτος (κατ' έτος 70% του συνολικού προϋπολογισμού χωρίς το ΦΠΑ της ομάδας που θα κατατεθεί η προσφορά). Για τον λόγο αυτό η προσφορά της «...» θα έπρεπε να κριθεί απορριπτέα από την αναθέτουσα και να καταπέσει υπέρ αυτής η εγγύηση συμμετοχής της κατ' αρ. 3.2 της διακήρυξης, καθώς από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκομίσθηκαν δεν αποδεικνύεται η πλήρωση των απαιτήσεων των

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

κριτηρίων ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 της παρούσας».

17. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή αιτείται την απόρριψη του ως άνω λόγου, υποστηρίζοντας τα ακόλουθα: «Αναφορικά με την απαίτηση που προκύπτει από την υπ' αριθμόν .../27-06-23 μελέτη του τμήματος ... (και της διακήρυξης) για το κριτήριο το σχετικό με την οικονομική επάρκεια των τριών τελευταίων ετών και την ελάχιστη απαίτηση, ο κύκλο εργασιών να μην υπολείπεται του 70% του συνολικού προϋπολογισμού χωρίς Φ.Π.Α κατ' έτος, ήτοι του ποσού των  $(135.000\text{€} \times 70\%) = 94.500\text{€}$  για καθένα από τα έτη 2020, 2021 και 2022 η εταιρεία '...' κατέθεσε κατ' έτος πέραν των συμβάσεων και των αντίστοιχων βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης και το υπ' αριθμόν .../03-08-23 έγγραφο καλής εκτέλεσης του ... που αναφερόταν μεταξύ των υπολοίπων και στην υπ' αριθμόν .../12-03-20 σύμβαση της εταιρείας με τον αντίστοιχο .... Από τη Βεβαίωση αυτή προκύπτει ότι από την εν λόγω σύμβαση, η εταιρεία εκτέλεσε αντικείμενο προϋπολογισμού 158.587,26€ με το Φ.Π.Α. ή αντίστοιχο 127.892,95 χωρίς το Φ.Π.Α. στα έτη που αυτή υλοποιήθηκε. Έτσι και σύμφωνα με τα αρχεία που διατηρούνται στον εν λόγω ..., (που είναι και η Υπηρεσία που διεξάγει τον επίμαχο διαγωνισμό), στα ποσά που αναφέρονται στην προσφυγή της εταιρείας για τα έτη 2021 και 2022, θα πρέπει να προστεθούν και τα ποσά της ανωτέρω σύμβασης. Συγκεκριμένα για το έτος 2021 στο ποσό των 50.689,71€ που αναφέρει η προσφεύγουσα, θα πρέπει να προστεθεί το ποσό των 32.392,01€ που αναλώθηκε σε επισκευαστικές εργασίες και ανταλλακτικά για τις ... του ..., δηλαδή συνολικό ποσό υλοποιούμενων συμβάσεων 83.081,72€, ενώ αντίστοιχα για το έτος 2022 στο ποσό των 50.921,37€ που αναφέρει η προσφεύγουσα θα πρέπει να προστεθεί το ποσό των 53.235,43€ που αναλώθηκε σε επισκευαστικές εργασίες και ανταλλακτικά για τις ... του εν λόγω ..., δηλαδή συνολικό ποσό υλοποιούμενων συμβάσεων 104.156,80€. Ωστόσο και από την εμπειρία που υπάρχει στην Υπηρεσία αλλά και από τις βεβαιώσεις που έχουν καταθέσει οι διαγωνιζόμενοι στην επίμαχη ομάδα, φαίνεται ότι η εξέταση για το κριτήριο αυτό παρουσιάζει δυσκολίες, καθώς οι συμβάσεις που υπογράφονται με τις εκάστοτε Υπηρεσίες (...) και Φορείς (...) εκτείνονται σε περισσότερα του ενός έτη και συνεπώς δεν καθίσταται πάντοτε δυνατή η απομόνωση του οικονομικά περιγραφόμενου

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

στοιχείου κατ' έτος. Για το σκοπό αυτό διασταυρώθηκε για την προσβαλλόμενη εταιρεία το οικονομικό αυτό στοιχείο και με έναν άλλο μηχανισμό που παρέχει το γεγονός του είδους της επιχείρησης (πρόκειται για ...), σε συνδυασμό με το ότι η μοναδική της δραστηριότητα αφορά μηχανολογικό εξοπλισμό ... (κυρίως ...). Η εταιρεία λόγω της μορφής της ως ... είναι υποχρεωμένη να υποβάλλει πέραν του Ισολογισμού της επιπροσθέτως και καταστάσεις Λογαριασμών Γενικής Εκμετάλλευσης. Από τις καταστάσεις αυτές φαίνεται ότι για τα εξεταζόμενα έτη 2020, 2021 και 2022 είχε αντίστοιχες πωλήσεις Α' & Βοηθητικών Υλών (κωδικός...) και Υπηρεσιών (κωδικός...), για το έτος 2020 στο ύψους του ποσού  $(97.287,40+79.834,44=)$  177.121,84€ με το Φ.Π.Α ή 142.840,19€ χωρίς Φ.Π.Α, για το έτος 2021 στο ύψους του ποσού  $(205.352,29+71.944,05=)$  277.296,34€ με το Φ.Π.Α ή 223.626,08€ χωρίς Φ.Π.Α και για το έτος το έτος 2022 στο ύψους του ποσού  $(174.020,47+92.872,09=)$  266.892,56 με το Φ.Π.Α ή 215.235,94€ χωρίς Φ.Π.Α. Δεδομένου ότι οι πωλήσεις αυτές διαφοροποιούνται από τα εμπορεύματά της (που αφορούν καινούργιες ... τοποθετημένες επί ...), συνάγεται ότι τα ποσά των Α' και Βοηθητικών Υλών αφορούν ανταλλακτικά συναφή με τις εργασίες που είναι απαιτητές από τον επίμαχο διαγωνισμό, ενώ τα ποσά των Υπηρεσιών αφορούν αντίστοιχες επισκευαστικές εργασίες που σχετίζονται με εξοπλισμό ... ..., μιας και όπως αναφέρθηκε η κύρια και μοναδική δραστηριότητα της εταιρείας είναι αυτή των ... και κυρίως τέτοιων ...».

18. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα κατέθεσε με την προσφορά της σε εκπλήρωση των σχετικών όρων της διακήρυξης, πίνακα συμβάσεων με τίτλο «ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΕΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΚΑΙ ΕΞΥΠΗΡΕΤΗΣΗΣ» (αρχ. Συστ. ...pdf, και αντίστοιχα αρχ. Συστ. ...Δραστηριότητες υπηρεσιων...pdf), στον οποίο η επίμαχη υπ. αρ. .../12-03-20 σύμβαση με τον ... ποσού 158.587,26€ με το Φ.Π.Α. περιλαμβάνεται αποκλειστικά στο πεδίο που αφορά στις συμβάσεις ετών 2018, 2019 και 2020. Το σύνολο δε του ποσού (158.587,26€ ) προσμετράται στο σύνολο των ετών 2018, 2019 και 2020. Σε κανένα σημείο του εν λόγω πίνακα δεν γίνεται μνεία σε τμηματική ανά έτος εκτέλεση της επίμαχης υπ. αρ. .../12-03-20 σύμβασης, ώστε να προκύπτει ότι το συνολικό



## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

ποσό της επιμερίζεται στα έτη 2020, 2021 και 2022, ούτε, εξάλλου, επαναλαμβάνεται η σύμβαση αυτή στο πεδίο του πίνακα που αφορά στις συμβάσεις ετών 2021, 2022 και 2023. Περαιτέρω, σε κανένα σημείο της προσφοράς δεν υπάρχει σαφής και αναλυτική αναφορά ή έστω απλή μνεία του τρόπου δια του οποίου καλύπτεται το κριτήριο της κατ' έτος αξιούμενης από τη διακήρυξη εμπειρίας. Η παρεμβαίνουσα προσκόμισε, επίσης, την ίδια τη σύμβαση υπ. αρ. .../12-03-20 με τον ... και νυν Αναθέτουσα Αρχή, καθώς και το υπ' αρ. .../03-08-23 έγγραφο καλής εκτέλεσης του ... αυτού, που αναφερόταν, μεταξύ άλλων, στην υπ' αριθμόν .../12-03-20 σύμβαση της εταιρείας με τον ίδιο ... Από τη Βεβαίωση αυτή προκύπτει ότι από την εν λόγω σύμβαση, η εταιρεία εκτέλεσε αντικείμενο προϋπολογισμού 158.587,26€ με το Φ.Π.Α. ή αντίστοιχο 127.892,95 χωρίς το Φ.Π.Α. στα έτη που αυτή υλοποιήθηκε. Βάσει των ως άνω εγγράφων η Αναθέτουσα Αρχή ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με τα αρχεία που διατηρούνται στον εν λόγω ..., (που είναι και η Υπηρεσία που διεξάγει τον επίμαχο διαγωνισμό), στα ποσά που αναφέρονται στην προσφυγή της εταιρείας για τα έτη 2021 και 2022, θα πρέπει να προστεθούν και τα ποσά της ανωτέρω σύμβασης (συγκεκριμένα για το έτος 2021 στο ποσό των 50.689,71€ που αναφέρει η προσφεύγουσα, θα πρέπει να προστεθεί το ποσό των 32.392,01€ που αναλώθηκε σε επισκευαστικές εργασίες και ανταλλακτικά για τις ... του ... δηλαδή συνολικό ποσό υλοποιούμενων συμβάσεων 83.081,72€, ενώ αντίστοιχα για το έτος 2022 στο ποσό των 50.921,37€ που αναφέρει η προσφεύγουσα θα πρέπει να προστεθεί το ποσό των 53.235,43€ που αναλώθηκε σε επισκευαστικές εργασίες και ανταλλακτικά για τις ... του εν λόγω ... δηλαδή συνολικό ποσό υλοποιούμενων συμβάσεων 104.156,80€). Ωστόσο, ο ισχυρισμός αυτός αβασίμως προβαλλεται, αφού, όπως ανωτέρω αναφέρεται, κατ' αρχάς η εν λόγω σύμβαση δεν έχει περιληφθεί στην προσφορά της παρεμβαίνουσας – ούτε εξ' ολοκλήρου, ούτε τμηματικά - ως εμπειρία για τα έτη 2021 και 2022, ενώ από την .../03-08-23 βεβαίωση καλής εκτέλεσης του ... που αποτελεί - μαζί με την σύμβαση - προσήκον αποδεικτικό μέσο εμπειρίας βάσει της Διακήρυξης, αναφέρεται απλώς ότι η εταιρία εκτέλεσε την υπ. αρ. .../12-03-20 σύμβαση με τον ... προϋπολογισμού 127.892,95 χωρίς το Φ.Π.Α, ενώ ουδόλως αναφέρεται σε ποιο ή ποια έτη έχει αυτή υλοποιηθεί και για ποιο ποσό. Συνεπώς, η ίδια η ανάδοχος συμπεριέλαβε και προσμέτρησε την εν

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

λόγω σύμβαση μόνο στο έτος 2020, ενώ, περαιτέρω, απαραδέκτως επιχειρεί η Αναθέτουσα Αρχή να τεκμηριώσει την πληρότητα της προσφοράς της αναδόχου ως προς την ζητούμενη προηγούμενη εμπειρία, στηριζόμενη σε πληροφορίες που έλαβε από τους Ισολογισμούς και τις καταστάσεις Λογαριασμών Γενικής Εκμετάλλευσης της αναδόχου, αφού μοναδικά αποδεκτά αποδεικτικά μέσα/δικαιολογητικά για την τεκμηρίωση προηγούμενης εμπειρίας, είναι τα οριζόμενα ρητά εκ των αρ. 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» περ. α', 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» Β4 περ. β' της διακήρυξης και του αρ. 6 «Εμπειρία – Τεχνική Οργάνωση» της Τεχνικής Περιγραφής, ήτοι οι σχετικές συμβάσεις και οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσής τους από το φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) με τον οποίο είχε καταρτισθεί η σύμβαση, και όχι οι Ισολογισμοί ή άλλα οικονομικά στοιχεία. Εξάλλου, βάσει της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η Αναθέτουσα Αρχή δεν δύναται να υποκαθιστά τους συμμετέχοντες, στην σύνταξη και ορθή υποβολή προσφοράς, ακόμη και στην περίπτωση που διαθέτει σχετικά με τον εκάστοτε διαγωνιζόμενο στοιχεία και έγγραφα, και τούτο διότι οι προσφέροντες και μόνο έχουν την ευθύνη ορθής και πλήρους σύνταξης των προφορών τους. Άλλωστε, η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί νομίμως να μην αξιώνει την προσκόμιση δικαιολογητικών και στοιχείων που βρίσκονται ήδη στη διάθεσή της, η ευχέρεια όμως αυτή δεν καταλαμβάνει την κατάστρωση ή τη συμπλήρωση της προσφοράς των διαγωνιζομένων, αλλά την εξακρίβωση όσων έχουν ήδη δηλωθεί από τον εκάστοτε συμμετέχοντα με την προσφορά του. Αντίθετη εκδοχή θα οδηγούσε στη δημιουργία αθέμιτου πλεονεκτήματος για συμμετέχοντες, οι οποίοι είναι ήδη αντισυμβαλλόμενοι της αναθέτουσας αρχής και, άρα, σε καταστρατήγηση της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Συνεπώς, εν προκειμένω, όπως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, εσφαλμένα επιχειρεί η Αναθέτουσα Αρχή να αιτιολογήσει την εμπειρία της αναδόχου εταιρίας με την αυθαίρετη συμπλήρωση της προσφοράς της με οικονομικά στοιχεία για τα έτη 2021 και 2022, που ούτε η ίδια η ανάδοχος δεν δήλωσε στην προσφορά της. Επομένως, όπως ορθά προβάλλει η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα για το έτος 2022 υπέβαλε: i) στον υποφάκελο Τεχνικής Προσφοράς: την από 9.8.2022 και με αρ. ... Σύμβαση με τον ... ..., ποσού 11.921,37 Ε χωρίς ΦΠΑ, συνοδευόμενη από την από 3.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης, και την με αρ. πρωτ.

## Αριθμός Απόφασης: 643/2024

.../13.5.2022 Σύμβαση με τον ... ..., ποσού 39.000 Ε χωρίς ΦΠΑ., συνοδευόμενη από την από 7.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης. Άρα το συνολικό εκτελεσθέν ποσό για το έτος 2022 που προσκόμισε η ανάδοχος, ανέρχεται μόλις στο ποσό των  $11.921,37 + 39.000 = 50.921,37$  ευρώ, αντί του ελάχιστου οριζόμενου από την διακήρυξη ποσού σε εκτελούμενη αξία συμβάσεων, που ανέρχεται στο ποσό των 94.500 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ κατ' έτος (κατ' έτος 70% του συνολικού προϋπολογισμού χωρίς το ΦΠΑ της ομάδας που θα κατατεθεί η προσφορά). Περαιτέρω, ως Δικαιολογητικά Κατακύρωσης, ήτοι αποδεικτικά μέσα για την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής του αρ. 2.2.6. α' της διακήρυξης, η καθ' ης ομοίως για το 2022 κατέθεσε: την από 9.8.2022 και με αρ. ... Σύμβαση με τον ... ..., ποσού 11.921,37 Ε χωρίς ΦΠΑ, συνοδευόμενη από την από 3.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης, και την με αρ. πρωτ. .../13.5.2022 Σύμβαση με τον ... ..., ποσού 39.000 Ε χωρίς ΦΠΑ., συνοδευόμενη από την από 7.8.2023 βεβαίωση καλής εκτέλεσης. Άρα το συνολικό εκτελεσθέν ποσό για το έτος 2022 που προσκόμισε η ανάδοχος, ανέρχεται μόλις στο ποσό των  $11.921,37 + 39.000 = 50.921,37$  Ευρώ, αντί του ελάχιστου οριζόμενου από την διακήρυξη ποσού σε εκτελούμενη αξία συμβάσεων, που ανέρχεται στο ποσό των 94.500 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ κατ' έτος (κατ' έτος 70% του συνολικού προϋπολογισμού χωρίς το ΦΠΑ της ομάδας που θα κατατεθεί η προσφορά). Για τον λόγο αυτό, η προσφορά της παρεμβαίνουσας θα έπρεπε να έχει κριθεί ως απορριπτέα από την Αναθέτουσα Αρχή.

19. Επειδή, τα παραπάνω αναφερόμενα παρέχουν αυτοτελές έρεισμα περί απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, συνεπώς, η εξέταση των έτερων λόγων της προσφυγής, σχετικά με την απόρριψη της προσφοράς της, παρέλκει.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας και ανακήρυξε αυτήν ανάδοχο του διαγωνισμού, να επιστραφεί δε το παράβολο που κατατέθηκε για την άσκηση της προσφυγής.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. .../31.1.2024 απόφαση της ... Επιτροπής του ..., κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» και ανακήρυξε αυτήν ανάδοχο του διαγωνισμού.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου που κατέβαλε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 1-4-2024 και στις 3-4-2024 και εκδόθηκε στις 23-4-2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Ιωάννης Λαμπρόπουλος**

**Φωτεινή Μαραντίδου**