

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 21 Μαΐου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 21-4-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 852/22-4-2021 της Ένωσης Οικονομικών Φορέων με την επωνυμία «...» - «...» - «...» - «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ ...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και της παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων, με την επωνυμία «...» και «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 15-4-2021 με αριθμό 155/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την παρεμβαίνουσα, στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για ΤΕΧΝΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΓΙΑ ΤΟ ΥΠΟΕΡΓΟ 2 : ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΛΥΜΑΤΩΝ (ΕΕΛ) ..., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 200.228,00 ευρώ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 23-2-2021 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... την 31-12-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ...

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ...και ποσού 1.001,14 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 21-4-2021 προσφυγή της αποδεκτής προσφεύγουσας κατά της από 15-4-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, καθ' ο μέρος εγκρίθηκε η προσφορά του εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος από 5-5-2021 παρεμβαίνοντος, κατόπιν της από 23-4-2021 κοινοποίησης της προσφυγής (κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, δεδομένου ότι οι 3-4/4 ήταν αργίες, Δευτέρα Πάσχα και κατά μεταφορά εργατική Πρωτομαγιά). Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 23-4-2021 Απόψεις της, ο δε υποβάλλει το από 13-5-2021 υπόμνημά του. Άρα, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο όρος 19.3.β της διακήρυξης θέτει το εξής κριτήριο επιλογής ορίζει ότι «19.3.β Κάθε διαγωνιζόμενος πρέπει να διαθέτει, επιπλέον των ανωτέρω, και ειδική τεχνική και επαγγελματική ικανότητα κατά τα διαλαμβανόμενα στο παρόν άρθρο. Η ειδική τεχνική ικανότητα αποδεικνύεται από την εκπόνηση παρόμοιων με την υπό ανάθεση συμβάσεων (μελετών ή υπηρεσιών συμβούλου), οι οποίες εκτελέστηκαν με δημόσιες συμβάσεις του υποψήφιου οικονομικού φορέα, κατά την τελευταία πενταετία . Ως παρόμοιες υπηρεσίες νοούνται τα παρακάτω είδη: - Παροχή Υπηρεσιών Τεχνικού Συμβούλου σε δημόσιες συμβάσεις έργων επεξεργασίας λυμάτων δυναμικότητας τουλάχιστον ι.π. 7.000 κατοίκων - Οριστική μελέτη εγκαταστάσεων επεξεργασίας λυμάτων δυναμικότητας τουλάχιστον ι.π. 7.000 κατοίκων. Η παραπάνω ειδική τεχνική ικανότητα θα πρέπει να ικανοποιείται

από τους κατόχους των καλούμενων από την προκήρυξη μελετητικών πτυχίων στις κατηγορίες 13 (Συντονιστής Ομάδας Έργου) & 09 (Μέλος 2 - Ηλεκτρολόγος ή Μηχανολόγος ή Ηλεκτρολόγος- Μηχανολόγος) . Για τις ανωτέρω απαιτήσεις εμπειρίας του Κεφαλαίου 19.3 , επισημαίνεται ότι: - Ο οικονομικός φορέας που επικαλείται τη σχετική εμπειρία, θα πρέπει να έχει συμμετάσχει στην αντίστοιχη σύμβαση σε ποσοστό ίσο ή μεγαλύτερο του πενήντα τοις εκατό (50%). Η ως άνω ζητούμενη σύμβαση Υπηρεσιών Τεχνικού Συμβούλου θα περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον υπηρεσίες τεχνικού συμβούλου κατά τη φάση κατασκευής - υλοποίησης του έργου. Συμβάσεις παροχής υπηρεσιών Τεχνικού Συμβούλου που θα περιλαμβάνουν μόνο προηγούμενα στάδια, όπως πχ παροχή υπηρεσιών συμβούλου για την ωρίμανση, για τη δημοπράτηση, για την υποβοήθηση στη φάση του διαγωνισμού, δεν κρίνονται από μόνες τους επαρκείς, αν δεν περιλαμβάνονται σε αυτές υπηρεσίες τεχνικού συμβούλου κατά τη φάση κατασκευής - υλοποίησης του έργου.»· ενώ ο όρος 22.2.3.γ.iii) περί οριστικής απόδειξης των ανωτέρω, ορίζει πως «Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 5 της παρούσας για την περίπτωση του άρθρου 19.3.(β): με την υποβολή κατ' ελάχιστον του στοιχείου (α.π) του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, ήτοι κατάλογο μελετών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία 5ετία ή υπηρεσίες Τεχνικού Συμβούλου, συναφείς με το αντικείμενο της σύμβασης. Θα συνοδεύονται από εγκριτικές αποφάσεις ή από σχετικές βεβαιώσεις της αρμόδιας για την έγκριση της μελέτης ή της υπηρεσίας ή από την αρμόδια Τεχνική Υπηρεσία του Κυρίου του έργου. Η χρονική διάρκεια της τελευταίας 5ετίας θα μετράται από την έγκριση της μελέτης ή της υπηρεσίας. Ο οικονομικός φορέας που επικαλείται τη σχετική εμπειρία θα πρέπει να αποδεικνύει ότι έχει συμμετάσχει στις αντίστοιχες συμβάσεις σε ποσοστό ίσο ή μεγαλύτερο του πενήντα τοις εκατό (50%).». Εξάλλου, τόσο κατά το ως άνω άρ. 22, σελ. 34, όσο και κατά τη σελ. 33 του ίδιου άρθρου της διακήρυξης («Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο

Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που 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 του άρθρου 18 της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 19 της παρούσας.»), ως αποκλειστικό και επαρκές μέσο προκαταρκτικής απόδειξης κατά την προσφορά, περί του ως άνω κριτηρίου επιλογής, ορίζεται το ΤΕΥΔ, οι δε σχετικές βεβαιώσεις υποβάλλονται κατά το στάδιο δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και αν υποβληθούν με την προσφορά, προώρως και εκ περισσού, τότε δεν δύνανται να αξιολογηθούν για τον αποκλεισμό της προσφοράς, παρά μόνο αν δι' αυτών μετά βεβαιότητας προκύπτει, όχι απλώς η τυχόν αποδεικτική ανεπάρκεια του ίδιου του εγγράφου, αλλά η ίδια η εκ του προσφέροντος αδυναμία πλήρωσης του οικείου προσόντος συμμετοχής (πρβλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 98/2017). Η δε παρεμβαίνουσα, στο ΤΕΥΔ του μέλους της ΗΛΙΦΣ δήλωσε τις ακόλουθες συμβάσεις προς πλήρωση του ως άνω κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας «1.ΤΕΧΝΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΓΙΑ ΤΟ ΕΡΓΟ: ΑΝΤΙΡΡΥΠΑΝΣΗ ΠΑΡΑΚΤΙΑ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΚΑΙ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΣΤΙΚΩΝ ΛΥΜΑΤΩΝ ΔΗΜΟΥ ... (ΔΥΝΑΜΙΚΟΤΗΤΑΣ 12.000 ΚΑΤΟΙΚΩΝ) 31.07.2019 Ημ/να 1ης Συμπληρωματικής Λήξης: 15/10/2019 ΔΗΜΟΣ ... Κατ. 09: 83.182.20€ Κατ. 13: 145.409.63 με ποσοστό συμμετοχής 63.50% Στα πλαίσια της ανωτέρω σύμβασης ο Τεχνικός Σύμβουλος παρείχε τις παρακάτω υπηρεσίες: - Υποστήριξη της Υπηρεσίας στη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών για την επιλογή αναδόχου - Έλεγχοι και γνωμοδοτήσεις επί των μελετών εφαρμογής - Επίβλεψη και παρακολούθηση της φυσικής και οικονομικής πορείας κατασκευής του έργου - Συμμετοχή σε συσκέψεις, παρέχοντας γνωμοδοτήσεις επί τεχνικών, οικονομικών και νομικών θεμάτων - Σύνταξη τριμηνιαίων και εξαμηνιαίων εκθέσεων Οι εργασίες παρακολούθησης αφορούσαν τα παρακάτω έργα συνολικού προϋπολογισμού 15.265.000,01€ χωρίς Φ.Π.Α. - Έργα

συλλογής και μεταφοράς των λυμάτων των προβλεπόμενων οικιστικών συνόλων (Νότιο και Δυτικό) -Επέκταση Εγκατάστασης Επεξεργασίας Λυμάτων Αμαλιάδας – Β΄ Στάδιο για την κάλυψη 12.000 κατοίκων. -Συλλογή & μεταφορά αποβλήτων χειμάρρων - αποστραγγιστικών τάφρων στην κοινή ΕΕΛ 2. «ΕΠΕΚΤΑΣΗ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΛΥΜΑΤΩΝ ... – Β΄ ΣΤΑΔΙΟ», Προυπολογισμός έργου : 2.693.700,00€ 2015-2016 ΔΗΜΟΣ ..., το οποίο δημοπρατήθηκε με το σύστημα «ΜΕΛΕΤΗ-ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ» έτσι ώστε η μονάδα να επεξεργάζεται λύματα και βοθρολύματα ισοδύναμου πληθυσμού 30.000 κατοίκων ή μέσης Ημερήσιας παροχής 5320 m³ /day. Η ηλεκτρομηχανολογική μελέτη προσφοράς, η οριστική μελέτη και μελέτης εφαρμογής εκπονήθηκε από τον νυν μέτοχο κα Β.Σ.Δ. της εταιρείας τον κ. ...ο οποίος ήταν και συντονιστής όλων των μελετών του έργου 3. «ΣΥΛΛΟΓΗ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ ΛΥΜΑΤΩΝ ΟΙΚΙΣΜΩΝ ΔΗΜΟΥ ...ΣΤΗΝ ΕΕΛ ...», Προυπολογισμός έργου :15.129.000,00€ 2014-2016 ΔΗΜΟΣ Το αντικείμενο της μελέτης αφορούσε τη μελέτη εφαρμογής των έντεκα (11) αντλιοστασίων ακαθάρτων με τους οικίσκους εξυπηρέτησης των αντλιοστασίων , καθώς και τους καταθλιπτικούς αγωγούς αποχέτευσης. Οι παροχές των αντλιοστασίων κυμαίνονται από 32 m³ /h έως 156 m³ /h . Η ηλεκτρομηχανολογική μελέτη εφαρμογής εκπονήθηκε από τον νυν μέτοχο κα Β.Σ.Δ. της εταιρείας τον κ. ...ο οποίος ήταν και συντονιστής όλων των μελετών του έργου.». Επομένως, η παρεμβαίνουσα δήλωσε καταρχήν 3 σχετικές συμβάσεις, με αντικείμενο, ως προς την πρώτη Παροχή Υπηρεσιών Τεχνικού Συμβούλου σε δημόσιες συμβάσεις έργων επεξεργασίας λυμάτων δυναμικότητας τουλάχιστον ι.π. 7.000 κατοίκων και ποσοστό εκτέλεσης άνω του 50% και για τις δύο επόμενες συμβάσεις, Οριστική μελέτη εγκαταστάσεων επεξεργασίας λυμάτων δυναμικότητας τουλάχιστον ι.π. 7.000 κατοίκων., αναφέροντας δε τη συμμετοχή με τα μελετητικά πτυχία στις κατηγορίες 13 (Συντονιστής Ομάδας Έργου) & 09 (Μέλος 2 - Ηλεκτρολόγος ή Μηχανολόγος ή Ηλεκτρολόγος- Μηχανολόγος) . Είναι δε όλως αδιάφορο το γεγονός, πως η παρεμβαίνουσα υπέβαλε ως προς την πρώτη σύμβαση βεβαίωση του Δήμου ..., περί του ότι η παροχή υπηρεσιών αναμένεται να ολοκληρωθεί την 31-7-2019 και ενώ η προσφορά υποβλήθηκε την 23-2-2021,

χωρίς από τα ως άνω να προκύπτει ότι η σύμβαση δεν είχε ολοκληρωθεί ως την υποβολή προσφοράς και ότι για τη δεύτερη και τρίτη σύμβαση υπέβαλε τις από 22-2-2021 Βεβαιώσεις της εταιρείας ΑΑΓΗΣ χωρίς υπογραφή του εκδότη και όχι βεβαίωση της αρμόδιας αρχής για την έγκριση της μελέτης ή της τεχνικής υπηρεσίας του κυρίου του έργου, αφού πρώτον, τούτο δεν αποδεικνύει ότι δεν εκτέλεσε το έργο το οικείο στέλεχος ούτε ότι το έργο της προηγούμενης εμπειρίας δεν φέρει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη προσόντα για να ληφθεί υπόψη και δεύτερον, δεν απαιτείτο να υποβληθεί η ζητούμενη από τον όρο 22.Β με την προσφορά ούτως ή άλλως. Ομοίως είναι αδιάφορο ότι δεν δήλωσε την ακριβή ημερομηνία έγκρισης μελετών και τις εγκριτικές αποφάσεις ή τις βεβαιώσεις αρμόδιας υπηρεσίας στο ΤΕΥΔ του, αφού ουδόλως η διακήρυξη απαίτησε και δη, κατά ουδένα σαφή τρόπο τέτοια στοιχεία εντός του ΤΕΥΔ, ενώ η μεν βεβαίωση ζητήθηκε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης περί απόδειξης εκτέλεσης των συμβάσεων και όχι ως αντικείμενο δήλωσης στο ΤΕΥΔ, στο δε ΤΕΥΔ δηλώνονται οι ημερομηνίες ολοκλήρωσης των δηλούμενων συμβάσεων και εμπίπτουν στην πενταετία, το δε γεγονός αν κατά τον δηλούμενο χρόνο όντως εγκρίθηκαν οι μελέτες, θα τύχει απόδειξης με τα ως άνω δικαιολογητικά κατακύρωσης. Οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ερείδονται αποκλειστικά επί της το πρώτον δημιουργίας νέων λόγων απόρριψης προσφοράς και υποχρεώσεων προσφέροντος, άνευ ερείσματος στη διακήρυξη. Ουδόλως δε προκύπτει και δη, καθ' οιονδήποτε σαφή τρόπο, αδυναμία της παρεμβαίνουσας να προσκομίσει στο στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης τις οικείες βεβαιώσεις ούτε υπάρχει ή τυγχάνει επίκλησης εκ της προσφεύγουσας οιαδήποτε απόδειξη περί του ότι οι οικείες μελέτες δεν ολοκληρώθηκαν ή δεν εγκρίθηκαν εντός του αποδεκτού από τη διακήρυξη διαστήματος. Άρα, το σύνολο των ισχυρισμών της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή. Να γίνει δε δεκτή η Παρέμβαση.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο με αρ. ...και ποσού 1.001,14 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου με αρ. ...και ποσού 1.001,14
ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21-5-2021 και εκδόθηκε στις 10-6-
2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**