

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13.12.2018 με την εξής σύνθεση:
Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και
Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.11.2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης
στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή
με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών
Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1191/13.11.2018 της εταιρίας με την επωνυμία [...],
νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ΔΗΜΟΥ [...] και της με αριθ. πρωτ. 9741/30.10.2018
απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία
εγκρίθηκε το από 18.10.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης του
Διαγωνισμού και αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος της υπό ανάθεση
σύμβασης η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [....].

Της Παρεμβαίνουσας εταιρίας [...], νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ
Αλαγιαλόγλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα
επιδιώκει την ακύρωση της με αριθ. πρωτ. 9741/30.10.2018 απόφασης του
Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΗΜΟΥ [...], κατά το μέρος που με αυτήν
αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης η εταιρία [...] και

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

δεύτερη στη σειρά κατάταξης η εταιρία [...], διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι προσφορές αμφότερων των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών δεν πληρούν τους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης.

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής και, ως εκ τούτου, τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά το μέρος που με αυτήν αναδεικνύεται η ίδια (παρεμβαίνουσα) ως προσωρινή ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης.

3. Επειδή, με τη με αριθ. 6232/02-07-2018 Διακήρυξη της [...] του Δήμου [...] προκηρύχθηκε δημόσιος, ανοικτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων προς επιλογή αναδόχου για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών με αντικείμενο «Συντήρηση και επέκταση οριζόντιας σήμανσης/ διαγραμμίσεις θέσεων ελεγχόμενης στάθμευσης του Δήμου [...]», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, και συνολική προϋπολογισθείσα αξία 195.000,00 €, χωρίς ΦΠΑ. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 03.07.2018 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 03.07.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 61649,1. Αρχικώς ορίστηκε ως καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών η 25.07.2018 και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης αυτών η 30.07.2018, ενώ με την υπ' αριθ. πρωτ. 18/007001/24.07.2018 πράξη της αναθέτουσας αρχής αποφασίστηκε η παράταση των ως άνω ημερομηνιών, οπότε ως καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 01.08.2018 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης η 06.08.2018. Στο διαγωνισμό υπέβαλλαν προσφορά τρεις εταιρίες, εκ των οποίων η εταιρία [...] αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, ενώ η εταιρία [...] και η προσφεύγουσα έλαβαν τη δεύτερη και τρίτη θέση στη σειρά κατάταξης, αντίστοιχα.

4. Επειδή, για την άσκηση της υπόψη Προσφυγής έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 243624372959 0111 0037), ποσού 975,00€, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (χωρίς ΦΠΑ).

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 195.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του στο ΚΗΜΔΗΣ, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 01.11.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, ενώ η προβλεπόμενη εκ του νόμου δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έληγε την 11.11.2018, συμπιπτοντας όμως με μη εργάσιμη ημέρα (Κυριακή) και παρεκτεινόμενη για την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, έληγε στις 12.11.2018 (πρβλ ΑΕΠΠ 175/2017), οπότε και ασκήθηκε η υπόψη Προσφυγή.

7. Επειδή, παρεμβαίνει η προσωρινή ανάδοχος εταιρία [...], η οποία Παρέμβαση, ασκείται απαραδέκτως, διότι, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς τους ενδιαφερόμενους τρίτους στις 13.11.2018, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η παρεμβαίνουσα, και η Παρέμβαση κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 12.12.2018, ήτοι πέραν της σχετικής δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκηση παρέμβασης και συνεπώς εκπροθέσμως.

8. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η Προσφεύγουσα στρέφεται κατά της με αριθ. πρωτ. 9741/30.10.2018 απόφασης του Διοικητικού

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής, προβάλλοντας λόγους περί ακυρότητας τόσο της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου εταιρίας [...], όσο και της προσφοράς της δεύτερης στη σειρά κατάταξης εταιρίας [...]. Ειδικότερα, αναφορικά με την προσφορά της δεύτερης στην κατάταξη διαγωνιζόμενης εταιρίας [...], η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της είναι μη νόμιμη διότι λήγει στις 01.03.2019. Και τούτο διότι, κατά τους όρους της διακήρυξης «...Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται...» και «...Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού...», λαμβανομένων δε υπόψιν ότι η αρχικώς ορισθείσα ημεροχρονολογία υποβολής προσφορών παρατάθηκε από τις 25.07.2018 για τις 01.08.2018 και η αρχικώς ορισθείσα ημεροχρονολογία αποσφράγισης των προσφορών παρατάθηκε από τις 30.07.2018 για τις 06.08.2018, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...] δε θα έπρεπε να λήγει σε χρόνο πριν την 09.03.2019, εάν ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ληφθεί η 06.08.2018, σε κάθε δε περίπτωση δε θα έπρεπε να λήγει σε χρόνο πριν την 04.03.2018, εάν ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ληφθεί η 01.08.2018. Επιπλέον, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...] δήλωσε στο πεδίο Γ του Μέρους ΙΙ του υποβληθέντος από την ίδια ΤΕΥΔ, κατά παράβαση του όρου της Διακήρυξης κατά τον οποίο απαιτείται οι οικονομικοί φορείς «Να έχουν ολοκληρώσει επιτυχώς κατά τα τρία (3) τελευταία έτη (2015, 2016, 2017) συν το τρέχον από ένα (1) έως πέντε (5) αντίστοιχα έργα συνολικού προϋπολογισμού αθροιστικά μεγαλύτερου του 100% του προϋπολογισμού του παρόντος έργου συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ το/α οποίο/α να αφορά/ούν σε υλοποίηση παροχής υπηρεσιών αντίστοιχων με το αντικείμενο της παρούσας», επτά (7) έργα και όχι έως πέντε (5) έργα, με αποτέλεσμα να μην προκύπτει ότι ο προϋπολογισμός για έως πέντε (5) από τα έργα που έχει δηλώσει καλύπτει αθροιστικά το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη ποσό, προκειμένου να

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

διαπιστωθεί ότι η εταιρία αυτή διαθέτει την απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Συνεπώς, η εταιρία [...] δεν διαθέτει την επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενη από τη Διακήρυξη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Πολλώ δε μάλλον, τα δηλούμενα με αύξοντα αριθμό 2, 3, 4, 5, 6 και 7 ιδιωτικά έργα δε συνοδεύονται από αναλυτικές δηλώσεις (βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης), από τις οποίες να αποδεικνύεται η κάλυψη των προϋποθέσεων της Διακήρυξης, ήτοι, μεταξύ άλλων, η αξία της σύμβασης. Περαιτέρω, αναφορικά με την προσφορά της προσωρινής αναδόχου [...], η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της λήγει την 28.02.2019, καθότι για τους αναφερόμενους ως άνω λόγους, η προσκομισθείσα εγγυητική επιστολή συμμετοχής δε θα έπρεπε να λήγει σε χρόνο πριν την 09.03.2019, σε κάθε περίπτωση σε χρόνο πριν την 04.03.2018. Ακόμα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσωρινή ανάδοχος [...] στηρίζεται παρανόμως στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων και συγκεκριμένα στις εταιρίες [...] και [...] προς κάλυψη των απαιτούμενων κατά τη διακήρυξη πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, παρότι τα συγκεκριμένα κριτήρια επιλογής δε δύναται εκ του νόμου να καλύπτονται με χρήση δάνειας εμπειρίας. Σε κάθε περίπτωση, ισχυρίζεται ότι οι πιστοποιήσεις των προτύπων διασφάλισης ποιότητας που έχουν εκδοθεί στο όνομα της ίδιας της εταιρίας [...], πιστοποιητικά ISO και OHSAS, έχουν προδήλως διαφορετικό πεδίο αναφοράς από τον τομέα παρεχόμενων υπηρεσιών της διακήρυξης, αλλά και ότι η εταιρία [...] δεν προσκομίζει καθόλου πιστοποιητικά κατά ISO 14001 και OHSAS 18001. Ακόμα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι, καίτοι η προσωρινή ανάδοχος δηλώνει στο ΤΕΥΔ της ότι θα στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια ποιοτικής επιλογής περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, στο ΤΕΥΔ που προσκομίζει ο τρίτος οικονομικός φορέας [...] δηλώνονται δέκα (10) έργα της εταιρίας στην ικανότητα της οποίας στηρίζεται, και όχι έως πέντε (5) έργα, όπως απαιτείται από τη Διακήρυξη. Επιπλέον, ακόμη και αν ήθελε θεωρηθεί ότι πέντε (5) από τα έργα αυτά καλύπτουν το ύψος του απαιτούμενου ποσού, ούτε από τις δηλώσεις στο ΤΕΥΔ, αλλά ούτε από τον Πίνακα που έχει υποβληθεί στον υποφάκελο

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

«Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» προκύπτει για σύνολο πέντε έργων από τα δηλωθέντα δέκα ότι έχουν ολοκληρωθεί επιτυχώς, καθώς για κανένα από τα δέκα έργα, πολλώ μάλλον για πέντε από αυτά, δεν προκύπτει με βεβαιότητα η λήξη τους και επομένως, η επιτυχής ολοκλήρωσή τους. Ακόμα, καίτοι η προσωρινή ανάδοχος δηλώνει ως τρίτο οικονομικό φορέα στις ικανότητες του οποίου θα στηριχθεί την εταιρία [...], στο φάκελο της προσφοράς της επισυνάπτει και ΤΕΥΔ της εταιρίας [...], στο οποίο δηλώνεται ότι η εν λόγω εταιρία θα προμηθεύσει την εταιρία «[...]» τα απαιτούμενα χρώματα εάν αυτή ανακηρυχθεί μειοδότης. Ήτοι, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, εκ των ανωτέρω υποβληθέντων και δηλωθέντων στο ΤΕΥΔ στοιχείων δεν είναι σαφές εάν η εταιρία [...] αποτελεί τρίτο φορέα στις ικανότητες του οποίου θα στηριχθεί η εταιρία «[...]» ή εάν αποτελεί υπερβολάβο ο οποίος θα αναλάβει δήθεν ποσοστό της σύμβασης που τάχα υπερβαίνει το 30% της συνολικής αξίας της επίμαχης σύμβασης (ενδεχόμενο που θα δικαιολογούσε την προσκόμιση του ΤΕΥΔ της ίδιας αυτής εταιρίας). Επιπρόσθετα, ακόμη και αν ήθελε θεωρηθεί ότι η εταιρία [...] αποτελεί τρίτο φορέα στις ικανότητες του οποίου θα στηριχθεί η εταιρία «[...]», είναι προδήλως ασαφές και αόριστο ποια είναι η σχέση της προμήθειας χρωμάτων, που δηλώνει ότι θα προβεί η εταιρία [...], με την απαίτηση του άρθρου 2.2.6. για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, περί επιτυχούς ολοκλήρωσης αντίστοιχων έργων προϋπολογισμού άνω του 100% του προϋπολογισμού της εν λόγω Διακήρυξης. Τέλος, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από το σύνολο της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου «[...]» προκύπτει σαφώς ότι η εν λόγω εταιρία δραστηριοποιείται μόνο στον τομέα κατασκευής πινακίδων, οδικής σήμανσης και μεταλλικών σφραγίδων, επιγραφών, σημάτων κ.λπ. (βλ. το συναφές πιστοποιητικό του ΕΒΕΑ), επομένως δε δεν δραστηριοποιείται «στον τομέα επαγγελματικών διαγραμμίσεων και σημάνσεων δρόμων κλπ», όπως ζητείται από τη Διακήρυξη. Για όλους τους ανωτέρω λόγους, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση τόσο της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου εταιρίας [...] όσο και της προσφοράς της δεύτερης στη σειρά κατάταξης εταιρίας [...], οι οποίες προσφορές έγιναν δεκτές με την προσβαλλόμενη απόφαση.

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

9. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι η ίδια έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της στον υπόψη διαγωνισμό, προσδοκώντας εύλογα να της ανατεθεί η προκηρυχθείσα σύμβαση, καθότι η προσφορά της έγινε αποδεκτή κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, ενώ κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών έλαβε την τρίτη θέση κατάταξης, ήτοι μετά τις προσφορές των εταιριών [...] και [...], οι οποίες, κατά τους ισχυρισμούς της, πρέπει να ακυρωθούν, καθότι έχουν υποβληθεί κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης. Σε κάθε δε περίπτωση, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στη βελτίωση της σειράς μειοδοσίας της σε περίπτωση που γίνουν δεκτοί οι λόγοι που αφορούν την προσφορά μίας εκ των δύο ως άνω εταιριών.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. πρωτ. 10432/22.11.2018 έγγραφο απόψεων υποστηρίζει τη νομιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης και αποκρούει ως αβάσιμους τους ως άνω λόγους προσφυγής. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι πράγματι δημιουργείται ασάφεια σχετικά με το εάν ως ημέρα του διαγωνισμού λαμβάνεται υπόψη η αρχική καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (25-7-2018) ή η ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού (διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών την 06-08-2018). Και τούτο διότι, αφενός μεν, λόγω της φύσης των υποδειγμάτων διακήρυξης που ακολουθούνται από τις αναθέτουσες αρχές δεν προσδιορίζεται σαφώς με ρητή ημεροχρονολογία η ημέρα του διαγωνισμού, δηλαδή αν αναφέρεται στην αρχική καταληκτική ημέρα υποβολής προσφορών (25-7-2018) ή αν αναφέρεται στην ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού (διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών την 06-08-2018), από την επομένη της οποίας ρητής ημεροχρονολογίας θα εκκινήσει η προθεσμία των έξι μηνών ισχύος των προσφορών, ώστε σε αυτή να προστεθεί η προθεσμία των τριάντα ημερών για την υποχρεωτική ισχύς της εγγύησης συμμετοχής, αφετέρου δε, με την υπ' αριθμ. πρωτ. ΔΑΕΜ18/007001/24.7.2018 απόφαση παράτασης της αναθέτουσας αρχής αποφασίστηκε επιπλέον ότι : «παρατείνεται ο χρόνος

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

ισχύος των προσφορών καθώς επίσης και ο χρόνος εγγύησης συμμετοχής...». Υπό αυτό το πρίσμα και κατά πάγια επιταγή της νομολογίας συνάγεται ότι η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του, με συνέπεια για τον συγκεκριμένο Διαγωνισμό να κρίνεται ότι μόνον προσφορά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της οποίας λήγει σε χρόνο πριν από τις 26.02.2019 (25.7.2018 καταληκτική ημερομηνία-26.1.2019 η εξάμηνη προθεσμία ισχύος της προσφοράς-26.2.2019 οι τριάντα μέρες για την εγγυητική συμμετοχής) απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Υπό τα δεδομένα αυτά, τόσο η με αρ. 596618/23.07.2018 εγγυητική επιστολή της Τράπεζας [...] που προσκόμισε η εταιρία [...], με ημερομηνία λήξης ισχύος την 01.03.2019, όσο και η με αριθ. 1249418/20.07.2018 εγγυητική επιστολή της Τράπεζας [...] που προσκόμισε η προσωρινή ανάδοχος [...], με ημερομηνία λήξης ισχύος την 28.02.2019, κρίνονται αποδεκτές, συνεκτιμώντας το γεγονός ότι αμφότερες οι εταιρίες είχαν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές τους πριν την απόφαση παράτασης. Αναφορικά με τη μη πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του οικονομικού φορέα [...], η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι ναι μεν η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία έχει δηλώσει στο ΤΕΥΔ επτά (7) έργα αλλά από μόνα τους τα πέντε (5) τελευταία υπερκαλύπτουν αθροιστικά το ποσό του προϋπολογισμού της οικείας διακήρυξης. Μάλιστα, η αναθέτουσα αρχή σημειώνει ότι για όλα τα έργα που έχει δηλώνονται στο ΤΕΥΔ, η [...] έχει προσκομίσει βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, όπου αναγράφεται ο αριθμός της σύμβασης και η ημερομηνία εκτέλεσης του έργου όπως και ότι ειδικά για τα έργα 5 και 7 οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης έχουν ξεχωριστό αριθμό πρωτοκόλλου και προφανώς δεν αφορούν το ίδιο έργο. Αναφορικά με τους λόγους που αφορούν στην απόρριψη της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου [...], η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει κατ'αρχήν ότι η προσωρινή ανάδοχος έχει υποβάλλει όλα τα ISO τα οποία ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή και αφορούν το γενικότερο πλαίσιο των υπηρεσιών της οδοσήμανσης οδών, ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δήθεν θα έπρεπε να έχουν εκδοθεί επακριβώς στο αντικείμενο του διαγωνισμού, εκτός από αβάσιμος είναι

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

και αλυσιτελής, καθότι θα έπρεπε να υπάρχουν τόσα πιστοποιητικά ISO όσα και τα αντικείμενα των διενεργούμενων διαγωνισμών. Τέλος, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η προσωρινή ανάδοχος καλύπτει και τη ζητούμενη από τη διακήρυξη τεχνική-επαγγελματική ικανότητα, διότι έχει υποβάλλει έργα αθροιστικής αξίας μεγαλύτερης του προϋπολογισμού της διακήρυξης με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις εκτέλεσης αυτών. Μάλιστα, η αναθέτουσα αρχή διευκρινίζει ότι, κατόπιν σχετικού αιτήματος διευκρινίσεων, η [...] απέστειλε βεβαίωση καλής εκτέλεσης για το έργο [...] με δ.τ. [...], στην οποία διακρίνονται τα ποσά των έργων κατ' έτος, όπως και ότι εξ αρχής κατέθεσε συμφωνητικό υπεργολαβίας μεταξύ αυτής και του [...], του οποίου η αξία υπερκαλύπτει το ποσό του προϋπολογισμού της οικείας διακήρυξης, αν και λανθασμένα έχει δηλώσει ποσό μικρότερο στον αντίστοιχο πίνακα. Κατόπιν τούτων, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι οι προσφορές αμφότερων των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών ορθώς έγιναν αποδεκτές, αιτούμενη την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής.

11. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1.Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ 39/2017. Ενόψει των ανωτέρω, η Α.Ε.Π.Π. επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση,

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφάινεται αιτιολογημένα.

12. Επειδή, με τον πρώτο λόγο προσφυγής της τόσο κατά της εταιρίας [...] όσο και κατά της προσωρινής αναδόχου εταιρίας [...], η προσφεύγουσα θεμελιώνει την απόρριψη αμφότερων των προσφορών στο γεγονός οι προσκομισθείσες εγγυήσεις συμμετοχής ίσχυαν για χρόνο μικρότερο από τον προβλεπόμενο κατά τους όρους της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι ότι οι εν λόγω εγγυήσεις δε θα έπρεπε να λήγουν πριν την 09.03.2018, εάν ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ληφθεί η 06.08.2018, σε κάθε δε περίπτωση δε θα έπρεπε να λήγουν πριν την 04.03.2018, εάν ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ληφθεί η 01.08.2018. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η εταιρία [...] προσκόμισε τη με αριθ. 596618 εγγυητική επιστολή συμμετοχής της Τράπεζας [...], με ημερομηνία έκδοσης την 23.07.2018, στο κείμενο της οποίας αναφέρεται ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 01.08.2018 και καθορίζεται η ισχύς της εγγύησης συμμετοχής μέχρι και την 01.03.2018, ενώ η εταιρία [...] προσκόμισε τη με αριθ.1249418 εγγυητική επιστολή συμμετοχής της Τράπεζας [...], με ημερομηνία έκδοσης την 20.07.2018, στο κείμενο της οποίας αναφέρεται ως διενέργεια του διαγωνισμού η 25.07.2018 και καθορίζεται η ισχύς της εγγύησης συμμετοχής μέχρι και την 28.02.2019. Περαιτέρω προκύπτει ότι αρχικώς ορίστηκε ως καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών η 25.07.2018 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης αυτών η 30.07.2018, εν συνεχεία δε, με την υπ' αριθ. πρωτ. 18/007001/24.07.2018 πράξη της αναθέτουσας αρχής αποφασίστηκε η παράταση των ως άνω ημερομηνιών, οπότε ως καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 01.08.2018 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης η 06.08.2018. Στο σώμα της εν λόγω απόφασης σημειώνεται επίσης ότι : «Επισημαίνεται στους υποψηφίους ότι αντιστοίχως παρατείνεται ο χρόνος ισχύος των προσφορών και ο χρόνος της εγγύησης συμμετοχής που αναφέρονται στα έγγραφα του ως άνω διαγωνισμού», ήτοι με την ως άνω

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

απόφαση η αναθέτουσα αρχή παράτεινε το χρόνο ισχύος των προσφορών και των εγγυήσεων συμμετοχής των διαγωνιζομένων.

13. Επειδή, στην κριθείσα περίπτωση τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του Ν. 4412/2016, όπου στο άρθρο 121 προβλέπεται ότι : « {...} 5. Οι αναθέτουσες αρχές παρατείνουν την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο τέσσερις (4) ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών. β) Όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές. Η διάρκεια της παράτασης είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών που ζητήθηκαν ή των αλλαγών {...}». Ακολούθως, στο άρθρο 97 προβλέπεται ότι : «1. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από αυτόν που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης απορρίπτεται ως απαράδεκτη. 2. Σε περίπτωση αιτήματος για παράταση της ισχύος της προσφοράς, σύμφωνα με την περίπτωση α` της παραγράφου 1 του άρθρου 72, για τους οικονομικούς φορείς που αποδέχθηκαν την παράταση, πριν τη λήξη ισχύος των προσφορών τους, οι προσφορές ισχύουν και τους δεσμεύουν για το επιπλέον αυτό χρονικό διάστημα 4. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες από την επόμενη της διενέργειας της διαδικασίας ανάθεσης. Η παράταση της ισχύος της προσφοράς μπορεί να λαμβάνει χώρα κατ` ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη από τα έγγραφα της σύμβασης αρχική διάρκεια ισχύος της προσφοράς. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνου παράτασης ισχύος της προσφοράς, τα αποτελέσματα της διαδικασίας ανάθεσης ματαιώνονται, εκτός αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, κατά περίπτωση, αιτιολογημένα, ότι η συνέχιση της διαδικασίας εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, οπότε οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

στη διαδικασία μπορούν να επιλέξουν είτε να παρατείνουν την προσφορά τους, εφόσον τους ζητηθεί πριν την πάροδο του ανωτέρω ανώτατου ορίου παράτασης της προσφοράς τους είτε όχι. Στην τελευταία περίπτωση, η διαδικασία συνεχίζεται με όσους παρέτειναν τις προσφορές τους και αποκλείονται οι λοιποί οικονομικοί φορείς». Περαιτέρω, στο άρθρο 72 παρ. 1 προβλέπεται ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. {...} Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής». Τέλος, με την παρ. 4 του άρθρου 72 καθορίζονται τα ελάχιστα στοιχεία που πρέπει να περιέχει η εγγύηση συμμετοχής μεταξύ των οποίων συγκαταλέγονται στο στοιχείο α) η ημερομηνία έκδοσης, στο στοιχείο η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και η «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών» του διαγωνισμού και στο στοιχείο θ) η ημερομηνία λήξης ή ο χρόνος ισχύος της εγγύησης. Μάλιστα, σημειώνεται ότι, κατά την προϊσχύουσα μορφή της, η διάταξη του άρθρου 72 παρ. 4 στοιχείο η) αναφερόταν στην «ημερομηνία διενέργειας» του διαγωνισμού, και όχι στην «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών» του διαγωνισμού, φράση η οποία εισήχθη με τη διάταξη του άρθρου 107 παρ. 5 του Ν. 4497/2017 αντικαθιστώντας τη φράση «ημερομηνία διενέργειας», με συνέπεια εκ των ανωτέρω να καταδεικνύεται ότι ο προσδιορισμός του χρόνου ισχύος της εγγύησης συμμετοχής συναρτάται προς την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Συνεπώς, υπό την έννοια των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι ο χρόνος ισχύος της εγγύησης συμμετοχής συναρτάται με τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς και ο χρόνος ισχύος της προσφοράς συναρτάται με το

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, οπότε σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή αποφασίσει, κατ' εφαρμογή των προϋποθέσεων του άρθρου 121 παρ. 5 Ν.4412/2016, την παράταση της ημερομηνίας υποβολής προσφορών και κατ' επέκταση της ημερομηνίας διενέργειας του διαγωνισμού, θα πρέπει, κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, οι διαγωνιζόμενοι να παρατείνουν τις προσφορές τους, ώστε ο χρόνος ισχύος τους να μην είναι μικρότερος από αυτόν που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, αναλόγως δε, θα πρέπει να παρατείνουν και τις εγγυήσεις συμμετοχής τους.

14. Επειδή, με τους όρους της οικείας διακήρυξης προβλέπεται στο άρθρο 2.2.1. ότι : *«2.2.2.1. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη ισχύος της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής»* και στο άρθρο 2.4.5. ότι : *«Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται. Η ισχύος της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή πριν τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ'ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια. {...}»*. Τέλος, στο άρθρο 1.5. της διακήρυξης με τίτλο : *«Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια του διαγωνισμού»* ορίζεται ότι : *«Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 25.07.2018 και ώρα 11:00 π.μ. Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ως άνω συστήματος την 30.07.2018 ημέρα Δευτέρα και ώρα 11:00 π.μ.»*. Ως εκ τούτου και εκ των όρων της διακήρυξης συνάγεται η δυνατότητα του

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

διαγωνιζόμενου να παρατείνει την προσφορά του, κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, με αντίστοιχη παράταση της εγγύησης συμμετοχής του, προκειμένου η προσφορά του να μην ισχύει για χρόνο μικρότερο από τον προβλεπόμενο στους όρους της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας. Μάλιστα, στο άρθρο 1.5. της διακήρυξης, το οποίο φέρει τον τίτλο : «Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια του διαγωνισμού», καθορίζονται δύο διαφορετικές ημερομηνίες, ήτοι η 25η.07.2018 ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής προσφορών και η 30η.07.2018 ως διενέργεια της διαδικασίας (ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών), οι οποίες ημερομηνίες αντιστοίχως παρατείνονται με την υπ' αριθ. 18/007001/24.07.2018 απόφαση της αναθέτουσας αρχής όπου αναφέρεται ότι «παρατείνεται η ως άνω καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης των προσφορών για την ημέρα Τετάρτη, 01/08/2018, και ώρα 15:00. Αντίστοιχα η ηλεκτρονική αποσφράγιση θα πραγματοποιηθεί την 6^η Αυγούστου 2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 11:00 π.μ.», με συνέπεια από τη γραμματική ερμηνεία των ανωτέρω να προκύπτει ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού η 30.07.2018, παραταθείσα στις 06.08.2018. Υπό αυτές τις συνθήκες και λαμβανομένων υπόψιν όσων προβλέπονται στο Ν. 4412/2016, όπως ορθώς επισημαίνει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, προκαλείται εύλογα σύγχυση στους διαγωνιζόμενους σχετικά με το ποια εκ των δύο ως άνω ημερομηνιών νοείται ως η κατάλληλη ημερομηνία για την εκκίνηση του 6μηνου χρόνου ισχύος των προσφορών τους, ασάφεια η οποία επιτείνεται ένεκα της απόφασης περί παράτασης των ως άνω ημερομηνιών και αντίστοιχα περί παράτασης αυτοβούλως από την αναθέτουσα αρχή του χρόνου ισχύος των προσφορών και των εγγυήσεων συμμετοχής των διαγωνιζομένων, και η οποία σε καμία περίπτωση δε δύνατο να ερμηνευθεί σε βάρος των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA), οδηγώντας άνευ ετέρου στην απόρριψη των προσφορών τους, λόγω πλημμέλειας στο χρόνο ισχύος των προσφορών ή/και των εγγυήσεων συμμετοχής τους. Συνεπεία των ανωτέρω γίνεται δεκτό ότι, η ασάφεια που απορρέει τόσο από τη διακήρυξη όσο και από την απόφαση παράτασης της διαγωνιστικής διαδικασίας σε συνδυασμό με το γεγονός ότι καθένας εκ των

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

διαγωνιζομένων διαμόρφωσε εξ'αρχής την προσφορά του λαμβάνοντας διαφορετικό χρονικό σημείο ως χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, δεν είναι δυνατόν, για λόγους ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, να επιφέρουν την απόρριψη της προσφοράς οιαδήποτε εξ'αυτών, απορριπτόμενου ως αβάσιμου του πρώτου λόγου προσφυγής σε βάρος καθεμίας εκ των δύο εταιριών. Σε κάθε περίπτωση, δοθέντος ότι με την υπ'αριθ. 18/007001/24.07.2018 απόφαση της αναθέτουσας αρχής παρατείνονται οι προσφορές των διαγωνιζομένων και οι εγγυήσεις συμμετοχής τους αορίστως και χωρίς να έχει προηγηθεί σχετικό αίτημα της αναθέτουσας αρχής προς τούτο, εύλογα ανακύπτει η υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τους διαγωνιζόμενους να παρατείνουν τις προσφορές και τις εγγυήσεις συμμετοχής τους, αποσαφηνίζοντας το χρονικό σημείο διενέργειας του διαγωνισμού.

15. Επειδή, με το δεύτερο λόγο προσφυγής κατά της εταιρίας [...] και τον τρίτο λόγο προσφυγής κατά της προσωρινής αναδόχου [...] η προσφεύγουσα αιτείται την απόρριψη των προσφορών τους διότι καμία εξ'αυτών δεν πληροί το απαιτούμενο κατά τη διακήρυξη κριτήριο τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, όπως αναλυτικά εκτίθεται στη σκέψη 6 της παρούσας. Ειδικότερα, στο άρθρο 2.2.6. της διακήρυξης ορίζεται ότι : *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται : Να έχουν ολοκληρώσει επιτυχώς κατά τα τρία (3) τελευταία έτη (2015, 2016, 2017) συν το τρέχον έτος ένα (1) έως πέντε (5) αντίστοιχα έργα συνολικού προϋπολογισμού αθροιστικά μεγαλύτερου του 100% του προϋπολογισμού του παρόντος έργου συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ το/τα οποία να αφορούν σε υλοποίηση παροχής υπηρεσιών αντίστοιχων με το αντικείμενο της παρούσας. Σημείωση : Σε έργα που ο υποψήφιος οικονομικός φορέας ήταν μέλος ένωσης ή κοινοπραξίας, προσμετράται μόνον η συμβατική αξία που αντιστοιχεί στο ποσοστό συμμετοχής του και με την προϋπόθεση ότι εκτέλεσε συναφείς με το παρόν έργο εργασίες. Να διαθέτουν : προσωπικό ειδικευμένο για την παροχή της εν λόγω υπηρεσίας, απαιτούμενο μηχανολογικό εξοπλισμό ήτοι μηχανήμα για τις διαγραμμίσεις»* και στο άρθρο 2.2.8. ότι : *«Οι οικονομικοί φορείς μπορούν όσον αφορά τα κριτήρια*

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

της οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική-επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσεων των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους, τους αναγκαίους πόρους με την προσκόμιση δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τη σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορεί να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι σχετικές ικανότητες». Δηλαδή, για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής-επαγγελματικής επάρκειας, οι διαγωνιζόμενοι απαιτείται να επικαλούνται τουλάχιστον πέντε (5) έργα αντίστοιχου αντικειμένου με αυτό της υπό ανάθεση σύμβασης, τα οποία έχουν υλοποιηθεί κατά τα τρία τελευταία έτη (2015, 2016, 2017), συν το τρέχον έτος (2018), και των οποίων η προϋπολογισθείσα αξία αθροιστικά είναι μεγαλύτερη από το 100% του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης, έχοντας τη δυνατότητα να στηριχθούν και στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων για την κάλυψη των απαιτήσεων αυτών. Επιπλέον, στο άρθρο 2.2.9.1. της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς δε 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 παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016, Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986», στο άρθρο 2.2.9.2. ότι : «Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1. έως 2.2.8., κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του Ν. 4412/2016 {...} Β.4. Για

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν : Β.4.1. Για την παράγραφο 2.2.6.Α. Πίνακα των κυριότερων ολοκληρωμένων έργων που εκτέλεσαν ή στα οποία συμμετείχαν κατά τα τρία (3) τελευταία έτη συν το τρέχον έτος και είναι αντίστοιχα με το υπό ανάθεση έργο {...} όπου ως στοιχείο τεκμηρίωσης υποβάλλεται : Εάν ο πελάτης είναι Δημόσιος Φορέας βεβαίωση καλής εκτέλεσης ή ανάλογο πιστοποιητικό ή πρωτόκολλο παραλαβής που συντάσσεται από την αρμόδια Δημόσια Αρχή και από το οποίο να προκύπτει σαφώς η κάλυψη των ανωτέρω προϋποθέσεων συμμετοχής. Εάν ο πελάτης είναι Ιδιώτης, δήλωση είτε του ιδιώτη όπως εκπροσωπείται από το νόμιμο εκπρόσωπό του ή κατάλληλα εξουσιοδοτημένο πρόσωπο, είτε του Υποψήφιου Αναδόχου, από την οποία να προκύπτει σαφώς η κάλυψη των ανωτέρω προϋποθέσεων συμμετοχής. Από τα παραπάνω έργα θα πρέπει να παρουσιαστούν αναλυτικά τα επιτυχώς ολοκληρωμένα έργα που καλύπτουν σωρευτικά την ελάχιστη προϋπόθεση συμμετοχής» και στο άρθρο 3.2. της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό ανάδοχο) και τον καλεί να υποβάλλει εντός προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3. της διακήρυξης καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 – 08 αυτής». Ήτοι, η πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας δηλώνεται προαποδεικτικώς από τους υποψήφιους αναδόχους μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΤΕΥΔ, ενώ κατά το στάδιο κατακύρωσης της σύμβασης ο αναδειχθείς προσωρινός ανάδοχος καλείται προς απόδειξη της τεχνικής-επαγγελματικής του ικανότητας να προσκομίσει πίνακα των κυριότερων ολοκληρωμένων έργων που εκτέλεσε ή στα οποία συμμετείχε κατά τα τρία (3) τελευταία έτη συν το τρέχον έτος,

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.6 μαζί με τις αντίστοιχες βεβαιώσεις/δηλώσεις καλής εκτέλεσης αυτών.

16. Επειδή, αναφορικά με την εταιρία [...], από τα στοιχεία του φακέλου προσφοράς της προκύπτουν τα εξής : Η εταιρία [...] έχει δηλώσει στο ΤΕΥΔ της προσφοράς της επτά (7) έργα αντικειμένου αντίστοιχου με το υπό ανάθεση, τα οποία κατά δήλωσή της έχουν εκτελεστεί εντός της κρίσιμης κατά τη διακήρυξη τελευταίας τριετίας, συν το τρέχον έτος ενώ εκ της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας τουλάχιστον πέντε (5) εξ' αυτών προκύπτει πράγματι ποσό μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης, με συνέπεια να πληρούνται, κατά τα δηλούμενα στο ΤΕΥΔ της εταιρίας [...], το κριτήριο τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6. της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι λόγω της δήλωσης στο ΤΕΥΔ της προσφοράς της εταιρίας [...] επτά (7) έργων δεν προκύπτει ότι ο προϋπολογισμός για έως πέντε (5) από τα έργα καλύπτει αθροιστικά το απαιτούμενο από τη διακήρυξη ποσό. Περαιτέρω, αβάσιμα προβάλλονται από την προσφεύγουσα και οι ισχυρισμοί που αφορούν σε πλημμέλειες των προσκομισθέντων βεβαιώσεων/δηλώσεων καλής εκτέλεσης των οικείων έργων καθότι, σύμφωνα με τα εκτεθέντα στη σκέψη 12 της παρούσας και κατ' εφαρμογή των όρων των άρθρων 2.2.6., 2.2.9.1 και 2.2.9.2. της διακήρυξης, οι βεβαιώσεις/δηλώσεις καλής εκτέλεσης συνιστούν δικαιολογητικά κατακύρωσης τα οποία προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατά το στάδιο κατακύρωσης της σύμβασης, και ως εκ τούτου δε συνιστούν έγγραφα που οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να προσκομίζουν προαποδεικτικώς (ΣΤΕ 251/2018). Ενόψει των ανωτέρω, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο δεύτερος λόγος προσφυγής κατά της προσφοράς της εταιρίας [...].

17. Επειδή, αναφορικά με την εταιρία [...], από τα στοιχεία του φακέλου της προσφοράς της προκύπτουν τα εξής : Κατά τα δηλούμενα στο ΤΕΥΔ της προσφοράς της, η εταιρία [...] καλύπτει τις απαιτήσεις τεχνικής-επαγγελματικής επάρκειας, στηριζόμενη στις ικανότητες του τρίτου οικονομικού

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

φορέα [...], ο οποίος δηλώνεται ότι έχει εκτελέσει/συμμετάσχει στην εκτέλεση συνολικά δέκα (10) έργων, εκ των οποίων για τα επτά (7) είτε δεν αναφέρεται καθόλου η ημερομηνία λήξεως εκτέλεσής τους, είτε δεν προσδιορίζεται σαφώς ο χρόνος λήξεώς τους. Παρόλα αυτά, δοθέντος ότι ήδη ένα (1) από τα δέκα (10) έργα, και συγκεκριμένα το έργο «Διάφορες εργασίες διαγράμμισης σε ΟΤΑ του Νομού [...]», έχει αξία 155.806,00 ευρώ και δηλώνονται ορθώς όλα τα ζητούμενα στοιχεία του, η αναθέτουσα αρχή δύναται, κατά το στάδιο της προαποδείξεως βάσει των δηλούμενων στο ΤΕΥΔ στοιχείων, να ζητήσει, κατ'εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 102 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, διευκρινίσεις σχετικά με τον ακριβή χρόνο λήξεως των υπόλοιπων δηλούμενων έργων, καθότι, από τους δηλούμενους προϋπολογισμούς προκύπτει ότι η συνολική προϋπολογισθείσα αξία τουλάχιστον πέντε (5) εξ' αυτών καλύπτει ποσό μεγαλύτερο του 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης, με συνέπεια, κατόπιν της σχετικής διευκρίνισης, να προκύπτει με σαφήνεια η πλήρωση ή μη του κριτηρίου τεχνικής-επαγγελματικής επάρκειας κατά το στάδιο της προαπόδειξης. Άλλωστε, εν προκειμένω, οι διευκρινίσεις των δηλούμενων στο ΤΕΥΔ έργων δεν θα είχαν ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, ούτε θα οδηγούσαν σε αντικατάσταση ήδη υποβληθέντων εγγράφων, παρά μόνον σε συμπλήρωση/διευκρίνιση αναφορικά με ήδη δηλούμενα νομίμως στοιχεία, και ως εκ τούτου η παροχή τέτοιου είδους διευκρινίσεων είναι σύμφωνη με το νόμο. Σε κάθε περίπτωση, περαιτέρω προβαλλόμενοι από την προσφεύγουσα ισχυρισμοί σχετικά με το περιεχόμενο των προσκομισθέντων βεβαιώσεων εκτέλεσης απορρίπτονται ως αβάσιμοι για τους λόγους που εκτίθενται ήδη στη σκέψη 14 της παρούσας. Τέλος, ομοίως απορριπτέοι ως αβάσιμοι κρίνονται και οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί του ότι η προσωρινή ανάδοχος [...] συμπεριέλαβε στην προσφορά της ΤΕΥΔ της εταιρίας [...], στο οποίο δηλώνεται ότι η τελευταία θα προμηθεύσει την προσωρινή ανάδοχο [...] με τα απαιτούμενα χρώματα για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, παρότι η προσωρινή ανάδοχος [...] δεν αναγράφει στο υποβληθέν από μέρους της ΤΕΥΔ εάν η εταιρία [...] συνιστά τρίτο οικονομικό φορέα στις ικανότητες του

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

οποίου στηρίζεται ή υπερβολάβο ο οποίος αναλαμβάνει να εκτελέσει μέρος της υπό ανάθεση σύμβασης. Και τούτο διότι οι ισχυρισμοί τούτοι, αφενός μεν, δεν σχετίζονται με την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, όπως αυτό περιγράφεται με τον όρο 2.2.6. της διακήρυξης, αφετέρου δε, δεν επαρκούν για τη θεμελίωση σχέσεως υπερβολαβίας μεταξύ της προσωρινής αναδόχου [...] και της προμηθεύτριας εταιρίας [....].

18. Επειδή, με το δεύτερο λόγο προσφυγής κατά της προσωρινής αναδόχου [...], η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσωρινή ανάδοχος δε διαθέτει η ίδια τα ζητούμενα κατά τη διακήρυξη πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας στον τομέα των παρεχόμενων υπηρεσιών, αλλά μόνον πιστοποιητικά ISO και OHSAS σε διαφορετικό πεδίο δραστηριοτήτων, ήτοι στην παραγωγή και εμπορία υλικών, ιστών στήριξης, πινακίδων σήμανσης οδών και κινητών μονάδων σήμανσης οδικής ασφάλειας, σε κάθε δε περίπτωση ότι μη νομίμως η προσωρινή ανάδοχος επικαλείται τα πιστοποιητικά ISO και OHSAS των οικονομικών φορέων [...] και [...], στις ικανότητες των οποίων δεν δύναται να στηρίζεται κατά τους όρους της οικείας διακήρυξης.

19. Επειδή, στο άρθρο 2.2.7. της διακήρυξης ορίζεται ότι : «*Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με : Πρότυπα Διασφάλισης Ποιότητας στον τομέα των παρεχόμενων υπηρεσιών του τα οποία να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης : ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο, ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο και OHSAS 18001:2007 ή ισοδύναμο*» και στο άρθρο 2.2.8. ότι : «*Οι οικονομικοί φορείς μπορούν όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική-επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσεων των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους, τους αναγκαίους πόρους με την προσκόμιση δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τη σχετική επαγγελματική*

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορεί να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι σχετικές ικανότητες», ήτοι οι διαγωνιζόμενοι απαιτείται να συμμορφώνονται με τα ζητούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας στον τομέα των παρεχόμενων υπηρεσιών τους, χωρίς να παρέχεται η δυνατότητα κάλυψης του κριτηρίου αυτού μέσω της στήριξης στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων που διαθέτουν τα ζητούμενα πιστοποιητικά στον οικείο τομέα υπηρεσιών. Περαιτέρω, από τους όρους της διακήρυξης προκύπτει ότι, καίτοι τα ζητούμενα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας συγκαταλέγονται στα δικαιολογητικά που κατ' άρθρο 3.2. προσκομίζονται στο στάδιο κατακύρωσης, από το άρθρο 2.4.3.2. της διακήρυξης σε συνδυασμό με τα οριζόμενα στο Παράρτημα Ι αυτής προκύπτει ότι τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά συγχέονται εξίσου και με την τεχνική προσφορά των διαγωνιζόμενων, καθότι, συνιστούν έγγραφα που δέον να προσκομίζονται προς συμμόρφωση με τις απαιτήσεις και προδιαγραφές της τεχνικής προσφοράς.

20. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η προσωρινή ανάδοχος [...] έχει συμπεριλάβει στην τεχνική της προσφορά τεχνική έκθεση όπου αναφέρεται ότι : *«Διατίθενται πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001:2008, ISO 14001:2004 και OHSAS 18001:2007 με πεδίο εφαρμογής την οριζόντια σήμανση επί οδών. Υποβάλλονται ακολούθως {...} Τα πιστοποιητικά ως απόδειξη συμμόρφωσης με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης των εταιριών : A. [...] : ISO 14001:2015 ISO 9001:2015 και BS OHSAS 18001:2007, B. [...] : ISO 9001:2008 Γ[...] : ΕΛΟΤ EN ISO 14001:2015, ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2008, BS OHSAS 18001:2007»,* ακολούθως έχει επισυνάψει τα αναφερόμενα ως άνω πιστοποιητικά ISO και OHSAS που διαθέτει η ίδια, στο σώμα των οποίων αναγράφεται ως τομέας δραστηριοτήτων : *«παραγωγή και εμπορία υλικών, ιστών στήριξης, πινακίδων σήμανσης οδών και κινητών μονάδων σήμανσης οδικής ασφάλειας»* και τα αναφερόμενα ως άνω πιστοποιητικά της εταιρίας [...] στο σώμα των οποίων αναγράφεται ως τομέας δραστηριοτήτων : *«οριζόντια και κατακόρυφη σήμανση, τοποθέτηση στηθαίων ασφαλείας, διαγράμμιση βιομηχανικών δαπέδων».*

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

Συνεπώς, από την προσφορά της προσωρινής αναδόχου [...] προκύπτει ότι η ίδια δεν διαθέτει τις ζητούμενες πιστοποιήσεις στον τομέα των υπηρεσιών οδοσήμανσης, έλλειψη την οποία επιδιώκει να καλύψει προσκομίζοντας τα πιστοποιητικά ISO 9001, 14001 και OHSAS 18001 της εταιρίας [...], τα οποία έχουν ως πεδίο αναφοράς την παροχή υπηρεσιών οδοσήμανσης-διαγραμμίσεων. Παρόλα αυτά, δοθέντος ότι εκ των όρων της διακήρυξης δεν προκύπτει η δυνατότητα κάλυψης των συγκεκριμένων απαιτήσεων μέσω της στήριξης στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων, γεγονός το οποίο, άλλωστε, επαληθεύεται και εκ του ότι η απαίτηση συμμόρφωσης προς τα συγκεκριμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας τίθεται συνάμα επί ποινή αποκλεισμού της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο οικείος λόγος προσφυγής, ενώ απορρίπτονται ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί του ότι δεν είναι δυνατόν να υπάρχουν τόσα πιστοποιητικά ISO όσα και τα αντικείμενα των διενεργούμενων διαγωνισμών.

21. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο προσφυγής κατά της προσωρινής αναδόχου [...], η προσφεύγουσα αιτείται την απόρριψη της προσφοράς της διότι, κατά παράβαση των απαιτήσεων της διακήρυξης σχετικά με την επαγγελματική δραστηριοποίηση των διαγωνιζομένων στον τομέα των επαγγελματικών διαγραμμίσεων και σημάτων οδών, η εταιρία [...] δραστηριοποιείται μόνον στον τομέα κατασκευής πινακίδων οδικής σήμανσης και μεταλλικών σφραγίδων, επιγραφών, σημάτων κ.τ.λ., ήτοι διότι η προσωρινή ανάδοχος [...] δεν πληροί τις απαιτήσεις καταλληλότητας που ορίζει η διακήρυξη. Κατά τις ισχύουσες στην κριθείσα περίπτωση διατάξεις του Ν. 4412/2016, ορίζεται στο άρθρο 75 ότι : *«1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες*

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται από κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α` ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό {...}» και στο άρθρο 78 ότι : «{...} Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ` του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α` ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν ωστόσο να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες». Με άλλα λόγια, όσον αφορά στο κριτήριο της καταλληλότητας για την άσκηση της ζητούμενης επαγγελματικής δραστηριότητας για την πλήρωση του οποίου απαιτείται η εγγραφή σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, οι διαγωνιζόμενοι δύνανται να στηρίζονται στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων μόνον στην περίπτωση που οι τελευταίοι αναλαμβάνουν να εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αναλόγως με τα ανωτέρω, στο άρθρο 2.2.4 της οικείας διακήρυξης με τίτλο : «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» προβλέπεται ότι : «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της παρούσας Διακήρυξης, ήτοι φυσικά ή νομικά πρόσωπα που δραστηριοποιούνται στον τομέα επαγγελματικών διαγραμματίσεων και σημάνσεων δρόμων κτλ. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016. {...} Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο {...}» και στο άρθρο 2.2.8. προβλέπεται ότι : «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική-επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσεων των δεσμών τους με αυτούς», ήτοι οι συμμετέχοντες στην παρούσα διαδικασία απαιτείται να δραστηριοποιούνται επαγγελματικά στον τομέα διαγραμμίσεων και σημάνσεων, δραστηριότητα η οποία αποδεικνύεται για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς με την εγγραφή τους στα μητρώα του Βιοτεχνικού ή Εμπορικού ή Βιομηχανικού Επιμελητηρίου με αντικείμενο την άσκηση των εν λόγω δραστηριοτήτων ενώ για την πλήρωση των απαιτήσεων περί καταλληλότητας των διαγωνιζομένων δεν παρέχεται η δυνατότητα στήριξης στις ικανότητες τρίτων φορέων, καθότι, κατά ρητή διατύπωση του όρου 2.2.8. της διακήρυξης, η δυνατότητα τούτη παρέχεται μόνον για την κάλυψη των απαιτήσεων του άρθρου 2.2.5. περί οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας και του άρθρου 2.2.6. περί τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας.

22. Επειδή, στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε η προσωρινή ανάδοχος [...] δηλώνει στο Μέρος IV πεδίο Α σχετικά με την πλήρωση του κριτηρίου καταλληλότητας ότι είναι εγγεγραμμένη στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο [...], με Αριθμό Μητρώου 270193, χωρίς να διευκρινίζει το πεδίο της επαγγελματικής της δραστηριότητας, ενώ από τα δηλούμενα στο πεδίο Γ του Μέρους II σε συνδυασμό με τα δηλούμενα στο πεδίο Γ του Μέρους IV προκύπτει ότι στηρίζεται στις ικανότητες της εταιρίας [...]για την κάλυψη των απαιτήσεων περί τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, για τις οποίες άλλωστε η τελευταία υποβάλλει ξεχωριστό ΤΕΥΔ, ήτοι προκύπτει η στήριξη της προσωρινής αναδόχου [...] στις ικανότητες του τρίτου οικονομικού φορέα

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

[...]μόνον για την κάλυψη των απαιτήσεων περί τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, ως, άλλωστε, επιτρέπεται εκ των όρων 2.2.6 και 2.2.8. της διακήρυξης.

23. Επειδή, από την εξέταση των όρων 2.4.3.2. και 2.2.7 της διακήρυξης σχετικά με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας σε συνδυασμό με τον όρο 2.2.4 σχετικά με τις απαιτήσεις περί καταλληλότητας και τον όρο 2.2.8. σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες τρίτων φορέων προκύπτει ότι δικαίωμα συμμετοχής στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία έχουν μόνον όσοι οικονομικοί φορείς δραστηριοποιούνται επαγγελματικά στον τομέα διαγραμμίσεων και σημάνσεων, χωρίς δυνατότητα κάλυψης της απαίτησης τούτης μέσω στήριξης στις ικανότητες τρίτων φορέων, ακόμα και υπό τη δέσμευση ότι οι τρίτοι θα εκτελούν οι ίδιοι τις οικείες υπηρεσίες, καθότι, και στην τελευταία αυτή περίπτωση, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης απαιτείται ο εκάστοτε διαγωνιζόμενος να διαθέτει πιστοποιητικά ISO 9001, 14001 και OHSAS 18001 με πεδίο αναφοράς τον τομέα των υπηρεσιών διαγραμμίσεων και σημάνσεων. Με άλλα λόγια, εκ των όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι δικαίωμα συμμετοχής στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία έχουν μόνον όσοι διαγωνιζόμενοι ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα στον τομέα των υπηρεσιών διαγραμμίσεων και σημάνσεων, διαθέτοντας συνάμα και τις κατάλληλες πιστοποιήσεις κατά τα πρότυπα ISO και OHSAS στο πεδίο αυτό. Συνεπώς, δοθέντος ότι, ως εκτίθεται στη σκέψη 18 της παρούσας, από το φάκελο τεχνικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου προκύπτει ότι η ίδια δεν διαθέτει πιστοποιήσεις ISO και OHSAS στο ζητούμενο πεδίο επαγγελματικής δραστηριότητας, εύλογα συνάγεται ότι ούτε η εγγραφή της στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο [...] θα αφορά στην άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας στον ζητούμενο τομέα διαγραμμίσεων και σημάνσεων, αφού, εάν ίσχυε τούτο, προφανώς η προσωρινή ανάδοχος θα διέθετε και τα ανάλογα πιστοποιητικά ISO και OHSAS με αναφορά στο ζητούμενο πεδίο δραστηριοτήτων, γενομένου ως εκ τούτου δεκτού ως βάσιμου του τέταρτου λόγου προσφυγής κατά της προσωρινής αναδόχου.

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

24. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, αναφορικά με την προσφορά της εταιρίας [...] απορρίπτονται ως αβάσιμοι οι λόγοι προσφυγής, καλείται δε η αναθέτουσα αρχή, κατά τα εκτεθέντα στη σκέψη 14 της παρούσας, να καλέσει τη διαγωνιζόμενη εταιρία να παρατείνει την προσφορά και την εγγύηση συμμετοχής της, αποσαφηνίζοντας το χρονικό σημείο διενέργειας του διαγωνισμού.

25. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, αναφορικά με την προσφορά της προσωρινής αναδόχου [...], δοθέντος ότι γίνονται δεκτοί ως βάσιμοι ο δεύτερος και ο τέταρτος λόγος προσφυγής, και συνεπώς εκ των λόγων αυτών κρίνεται ως απορριπτέα η προσφορά της εταιρίας [...], παρέλκει η αναπομπή στην αναθέτουσα αρχή, κατά τα κριθέντα στις σκέψεις 14 και 17 της παρούσας, καθότι τούτο καθίσταται, υπό τη συνθήκη της άνευ ετέρου απορρίψεως της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου [...] για τον δεύτερο και τέταρτο λόγο προσφυγής, αλυσιτελής.

26. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

27. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, πρέπει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 243624372959 0111 0037) ύψους 975,00 ευρώ, να επιστραφεί σε αυτήν, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την ασκηθείσα Παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αριθ. πρωτ. 9741/30.10.2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΔΗΜΟΥ [...], όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού, δημόσιου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη 6232/02-07-2018 Διακήρυξη με αντικείμενο τη «Συντήρηση και επέκταση οριζόντιας σήμανσης/ διαγραμμίσεις θέσεων ελεγχόμενης στάθμευσης του

Αριθμός απόφασης: 1100/2018

Δήμου [...]», κατά το μέρος που με αυτήν αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία [...], σύμφωνα με τα κριθέντα στις σκέψεις 20 και 23 της παρούσας.

Αναπέμπει στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να ενεργηθούν τα νόμιμα, σύμφωνα με τα κριθέντα στη σκέψη 24.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 975,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 13 Δεκεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σταυρούλα Κουρή

Μαρία Μανώλογλου