

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29 Ιουλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή και Μιχαήλ Οικονόμου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 20.06.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) 881/21.06.2022 της προσφεύγουσας ένωσης οικονομικών φορέων «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει, κατά δήλωσή της, στην ..., οδός ..., αριθμ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Υπουργείου .../Γενική Γραμματεία .../Διεύθυνση Έργων ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή») όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της με αριθμ. πρωτ. 179910/7.06.2022 απόφασης του Υπουργού ... περί έγκρισης του από 9.05.2022 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στο ..., οδός ..., αριθμ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το σκέλος που κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» και ανακηρύσσεται προσωρινός ανάδοχος ο παρεμβαίνων.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 15.000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 17.06.2022 πληρωμή στην ALPHA BANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 21.900.00€ ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για το έργο «ΥΔΡΕΥΣΗ ΝΗΣΟΥ Α' ΦΑΣΗ: ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ ΑΠΟΣΚΛΗΡΥΝΣΗΣ ΝΕΡΟΥ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗ ΕΡΓΑ - Έργο ύδρευσης πόλης ... από την ...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 23.468.000,00 πλέον ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης.

3. Επειδή προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη προς δημοσίευση την 27.12.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 31.12.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ...

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικείμενου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 20.06.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 9.06.2022 β) ασκήθηκε με τη χρήση του

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή στις 21.06.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1284/2022 Πράξη της Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε την 1.07.2022, ήτοι εμπροθέσμως, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 3739/2022 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει υποβάλει προσφορά στο διαγωνισμό και έχει ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή την 5.07.2022 απέστειλε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα και τον παρεμβαίνοντα αυθημερόν.

10. Επειδή ο προσφεύγων στις 11.07.2022, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει με την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{ου} Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

12. Επειδή στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...», οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμ. συστήματος 242020, 241438 και 242960 προσφορές τους αντίστοιχα. Σύμφωνα με το από 9.05.2022 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών όλων των συμμετεχόντων και την ανακήρυξη του παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου, ο δε προσφεύγων κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας και τρίτος ο οικονομικός φορέας «...». Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

13. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Περαιτέρω, άνευ εννόμου συμφέροντος ο προσφεύγων προβάλλει ισχυρισμούς κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» που έπεται σε σειρά μειοδοσίας, δοθέντος ότι ο εν λόγω φορέας δεν έχει αμφισβητήσει δια προδικαστικής προσφυγής την αποδοχή της προσφοράς του προσφεύγοντος και άρα δεν υφίσταται κίνδυνος για τον προσφεύγοντα να ανατραπεί το ευνοϊκό αποτέλεσμα της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή της προσφοράς του (ΣΤΕ 1573/2019 και 899/2022), ενώ επισημαίνεται ότι και ο ίδιος ο προσφεύγων δηλώνει στην προσφυγή του (σελ. 8) ότι η ανεπανόρθωτη βλάβη του ως προς το σκέλος της προσβαλλόμενης που αφορά την αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» θα προκύψει μόνον σε περίπτωση άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης από τον εν λόγω οικονομικό φορέα.

14. Επειδή το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης».

15. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως : [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα, όπως δηλώσεις και δικαιολογητικά[...]».

16. Επειδή το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει 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. [...] 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. [...] 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

17. Επειδή το άρθρο 78 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, 80, περί αποδεικτικών μέσων και 81, περί επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis), αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73, περί λόγων αποκλεισμού και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού των παρ. 1 και 2 του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα την αντικατάσταση φορέα για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73 και του άρθρου 74. [...] Η αντικατάσταση του φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, γίνεται κατόπιν πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή προς τον οικονομικό φορέα, εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης στον οικονομικό φορέα, για κάθε τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, στο πλαίσιο της ίδιας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης. [...]».

18. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,β) πληροί τα

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, [...] Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. [...]».

19. Επειδή το άρθρο 168 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Όταν λήξει η προθεσμία περάτωσης του συνόλου ή τμημάτων του έργου, ο επιβλέπων ή το εντεταλμένο όργανο της επίβλεψης αναφέρει εγγράφως στη διευθύνουσα υπηρεσία, μέσα σε διάστημα τριάντα (30) ημερών από τη λήξη του εγκεκριμένου χρόνου περαίωσης, αν τα έργα έχουν περατωθεί και έχουν υποστεί ικανοποιητικά τις δοκιμασίες που προβλέπονται στη σύμβαση, καθώς επίσης επανελέγχει κατά το δυνατόν τις επιμετρήσεις, με γενικές ή σποραδικές καταμετρήσεις και αναγράφει τις παρατηρήσεις του για εργασίες που έχουν εκτελεσθεί με υπέρβαση των εγκεκριμένων ποσοτήτων ή κατά τροποποίηση των εγκεκριμένων σχεδίων. Αν τα έργα δεν έχουν περατωθεί ή έχουν περατωθεί, αλλά οι εργασίες κρίνονται απορριπτές ή ελαττωματικές, με ουσιώδεις ή επουσιώδεις ελλείψεις που πρέπει να αποκατασταθούν, ο υπόχρεος του προηγούμενου εδαφίου αναφέρει εντός της άνω προθεσμίας τα παραπάνω με έκθεσή του προς τον προϊστάμενο της διευθύνουσας υπηρεσίας. [...] 2. Αν οι εργασίες έχουν περατωθεί, ο προϊστάμενος της διευθύνουσας υπηρεσίας, μέσα σε δέκα (10) ημέρες από την παραλαβή της πιο πάνω έκθεσης, εκδίδει βεβαίωση για την ημέρα κατά την οποία περατώθηκαν οι εργασίες του έργου (βεβαίωση περάτωσης των εργασιών), την οποία κοινοποιεί αμελλητί στον ανάδοχο».

20. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...

22.Α.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις [...]

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

(ζ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει κριθεί ένοχος εκ προθέσεως σοβαρών απατηλών δηλώσεων, κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, καθώς και του άρθρου 23 της παρούσας,[...]

22.Δ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

[...] 2. Κάθε προσφέρων πρέπει επιπλέον να διαθέτει στην κατηγορία των ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ καθώς και στην κατηγορία των ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ την κατάλληλα τεκμηριωμένη και αποδεδειγμένη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και τεχνογνωσία, την τελευταία δεκαετία (10ετία) πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, ως κατωτέρω:

α) Να έχει κατασκευάσει μια τουλάχιστον Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (Ε.Ε.Ν.), αποσκλήρυνσης ή αφαλάτωσης, με τεχνολογία αντίστροφης όσμωσης, δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 7.500 m³ /ημέρα παραγόμενου πόσιμου νερού. Επιπλέον να έχει λειτουργήσει και συντηρήσει την ίδια ή άλλη Ε.Ε.Ν δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 7.500 m³/ημέρα παραγόμενου πόσιμου νερού με τεχνολογία αντίστροφης όσμωσης, για διάστημα τουλάχιστον ενός (1) χρόνου.

Οι εργασίες λειτουργίας και συντήρησης να έχουν εκτελεστεί με μία ή περισσότερες συμβάσεις έργων, διαδοχικές ή μη ή παράλληλες, την τελευταία δεκαετία (10ετία) πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Ως περίοδος λειτουργίας λαμβάνεται η περίοδος κατά την οποία παρέχεται πόσιμο νερό στο δίκτυο ύδρευσης, δηλαδή η κανονική λειτουργία και δεν λαμβάνεται υπόψη τυχόν δοκιμαστική λειτουργία.

ή

β) Να έχει κατασκευάσει μία (1) τουλάχιστον Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (Ε.Ε.Ν.), η οποία υποδέχεται και επεξεργάζεται υδραυλικό φορτίο μεγαλύτερο ή ίσο των 7.500m³/ημέρα, και η οποία περιλαμβάνει τουλάχιστον μονάδα κροκίδωσης, καθίζηση, κλίνες άμμου, χλωρίωση, αφυδάτωση, και

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

ηλεκτρονικό σύστημα εποπτείας και τηλεχειρισμού. Επιπλέον να έχει λειτουργήσει και συντηρήσει την ίδια ή άλλη Ε.Ε.Ν δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 7.500 m³/ημέρα παραγόμενου πόσιμου νερού για διάστημα τουλάχιστον δύο (2) χρόνων. Οι εργασίες λειτουργίας και συντήρησης να έχουν εκτελεστεί με μία ή περισσότερες συμβάσεις έργων, διαδοχικές ή μη ή παράλληλες, την τελευταία δεκαετία (10ετία) πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Ως περίοδος λειτουργίας λαμβάνεται η περίοδος κατά την οποία παρέχεται πόσιμο νερό στο δίκτυο ύδρευσης και δεν λαμβάνεται υπόψη τυχόν δοκιμαστική λειτουργία..[...]

22.ΣΤ. Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (Δάνεια εμπειρία)

Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 23 της παρούσας, εάν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο προσφέρων, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και, εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού κατά τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 22.Α της παρούσας.

Η αντικατάσταση του φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρούσας, γίνεται κατόπιν πρόσκλησης προς τον οικονομικό φορέα, εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης στον οικονομικό φορέα, για κάθε τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, στο πλαίσιο της παρούσας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης. Ο φορέας με τον οποίο αντικαθίσταται ο φορέας του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου [...]

23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής
23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016, το οποίο ισοδυναμεί με 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

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας [...]

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες ενός ή περισσότερων φορέων υποβάλλει μαζί με το δικό του ΕΕΕΣ και το ΕΕΕΣ κάθε φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται.[...]

23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)

Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται:

α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ,
β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και

γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με την περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν.4412/16 και το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας.

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 22.ΣΤ της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών, υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 22 Α της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (άρθρου 22 Β – Ε) [...]

23.6 Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου 22.Δ

Η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: [...]

2. Για την απόδειξη των ζητούμενων στο άρθρο 22.Δ.2:

Ο προσφέρων, ζητείται να προσκομίσει επί ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα:
i. Πίνακα των κυριότερων έργων που εκτέλεσε ο υποψήφιος κατά το χρονικό διάστημα που αναφέρεται ανωτέρω και είναι συναφή με το αντικείμενο του έργου.[...]

ii. Στοιχεία Τεκμηρίωσης της Τεχνικής Ικανότητας
Εάν ο Φορέας είναι Δημόσιος Φορέας ως στοιχείο τεκμηρίωσης υποβάλλεται

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

πιστοποιητικό ή πρωτόκολλο παραλαβής που συντάσσεται από την αρμόδια Δημόσια Αρχή. Εάν ο Φορέας είναι ιδιώτης, ως στοιχείο τεκμηρίωσης υποβάλλεται βεβαίωση του ιδιώτη. Τα στοιχεία τεκμηρίωσης της ζητούμενης εμπειρίας της παρούσας παραγράφου θα πρέπει να αναφέρουν κατ' ελάχιστο τα παρακάτω στοιχεία:

[...]• Κύριος του Έργου / Φορέας Ανάθεσης

- Ημερομηνίες Έναρξης / Περάιωσης Εργασιών
- Τελική Αξία Εργασιών (προ Φ.Π.Α. και χωρίς αναθεώρηση)
- Σύντομη Τεχνική Περιγραφή Εγκαταστάσεων με σαφή αναφορά στην πραγματική δυναμικότητα λειτουργίας και στη μέση και μέγιστη φόρτιση των εγκαταστάσεων κατά τη διάρκεια της εκτέλεσης των εργασιών.
- Εργασίες που εκτέλεσε ο Ανάδοχος, με σαφή αναφορά στο είδος και στο αντικείμενο αυτών
- Προσωπικό που διέθεσε κατά την εκτέλεση των εργασιών της σύμβασης
- Βεβαίωση εμπρόθεσμης και έντεχνης εκτέλεσης της σύμβασης.[...]».

21. 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 (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

22. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

23. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

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

25. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

26. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

27. Επειδή, το ΕΕΕΣ αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 άνω των ορίων, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν εμπíπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. Α.Ε.Π.Π 136/2017). Περαιτέρω, το ΕΕΕΣ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής, ιδίως επί τον σκοπό της διευκόλυνσης συμμετοχής μικρομεσαίων επιχειρήσεων και τη μείωση του χρόνου προετοιμασίας μιας προσφοράς. Ενέχει δε προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον υποβάλλοντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου (ΑΕΠΠ 96/2017). Όμως, αυτή η καταρχήν εμπιστοσύνη και η κατά τα ως άνω οπισθοβαρής καταρχήν διάρθρωση της ελεγκτικής διαδικασίας, δεν μπορεί να αποκλείσει τον ίδιο τον έλεγχο της αληθείας και πραγματικότητας των δηλουμένων στην περίπτωση που αφενός μεν ο οικονομικός φορέας προσκομίζει έγγραφα και

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

δικαιολογητικά προς απόδειξή τους, καίτοι δεν υποχρεούνται, και αφετέρου αμφισβητούνται με επίκληση συγκεκριμένων λόγων από έτερο διαγωνιζόμενο. Σε αντίθετη περίπτωση, θα καθίστατο δυνατή η συμμετοχή στα περαιτέρω στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας σε φορείς που δηλώνουν ανακριβή ή ψευδή στοιχεία, θα παραβιάζονταν οι αρχές της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας μεταξύ των διαγωνιζομένων με την εν τοις πράγμασι εξίσωση φορέων που πληρούν και φορέων που δεν πληρούν ρητούς όρους της Διακήρυξης εις βάρος της οικονομίας της διαγωνιστικής διαδικασίας (ΑΕΠΠ 96/2017).

28. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι παρανόμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν διαθέτει την τεχνική εμπειρία του άρθρου 22.Δ της διακήρυξης, καθόσον δεν έχει ολοκληρώσει την εκτέλεση σύμβασης με αντικείμενο την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (κατασκευή και δοκιμαστική λειτουργία), αναληθώς δε δήλωσε ότι έχει ολοκληρώσει το έργο στις 31.01.2022, καθώς αυτό βρίσκεται ακόμα σε εξέλιξη και θα ολοκληρωθεί στις 31.08.2022, οπότε και θα δύναται να λάβει το σχετικό πρωτόκολλο παραλαβής. Επισημαίνεται δε από τον προσφεύγοντα ότι ούτε οι εργασίες κατασκευής είχαν ολοκληρωθεί κατά το χρόνο υποβολής του ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος και άρα ο προσωρινός ανάδοχος δεν διαθέτει την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία και για το λόγο αυτό. Ενόψει των ανωτέρω, ο προσφεύγων προβάλλει ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος είναι απορριπτέα από το διαγωνισμό, και διότι προέβη σε ψευδή δήλωση στο ΕΕΕΣ του και στο προσκομισθέν ΕΕΕΣ της εταιρείας «...», αναφορικά με το χρόνο λήξης της σύμβασης την οποία επικαλέστηκε για την απόδειξη της τεχνικής του ικανότητας, ενώ τελούσε σε πλήρη γνώση ότι το έργο βρισκόταν σε εξέλιξη, η δε, ψευδής, κατά τον προσφεύγοντα, δήλωση του παρεμβαίνοντος στο ΕΕΕΣ του, δεν δύναται να διορθωθεί με την χορήγηση διευκρινίσεων κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

29. Επειδή στον όρο 22.Δ.2 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας, μεταξύ άλλων, οι διαγωνιζόμενοι κατά την τελευταία δεκαετία πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών είτε να έχουν κατασκευάσει μια τουλάχιστον Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

αποσκλήρυνσης ή αφαλάτωσης, με τεχνολογία αντίστροφης όσμωσης, δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των 7.500 m³ /ημέρα παραγόμενου πόσιμου νερού είτε να έχουν κατασκευάσει μία τουλάχιστον Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού η οποία υποδέχεται και επεξεργάζεται υδραυλικό φορτίο μεγαλύτερο ή ίσο των 7.500m³/ημέρα και η οποία περιλαμβάνει τουλάχιστον μονάδα κροκίδωσης, καθίζηση, κλίνες άμμου, χλωρίωση, αφυδάτωση, και ηλεκτρονικό σύστημα εποπτείας και τηλεχειρισμού. Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με τους όρους 23.1, 23.2 και 23.6.2 της διακήρυξης, κατά το στάδιο της υποβολής των προσφορών η πλήρωση του κριτηρίου του όρου 22.Δ.2 της διακήρυξης προαποδεικνύεται δια των δηλωθέντων στο ΕΕΕΣ του διαγωνιζόμενου, κατά δε το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης αποδεικνύεται δια της προσκόμισης, μεταξύ άλλων, πρωτοκόλλου παραλαβής στο οποίο θα βεβαιώνεται η περαίωση των εργασιών καθώς και η εμπρόθεσμη και έντεχνη εκτέλεσης της σύμβασης. Ως εκ τούτου, από τη γραμματική διατύπωση του όρου 22.Δ.2 της διακήρυξης και την απαίτηση του όρου 23.6.2 της διακήρυξης υποβολής ως αποδεικτικού μέσου της βεβαίωσης περάτωσης της σύμβασης προκύπτει σαφώς ότι οι κατασκευαστικές εργασίες του επικαλούμενου έργου θα πρέπει να έχουν ολοκληρωθεί πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, συμπεριλαμβανομένης και της δοκιμαστικής λειτουργίας του έργου, ως άλλωστε συνάγεται και αφενός μεν από το άρθρο 168 του ν. 4412/2016 όπου ρητώς προβλέπεται ότι η έκδοση της βεβαίωσης περάτωσης εργασιών προϋποθέτει και έλεγχο αν οι εργασίες έχουν υποστεί ικανοποιητικά τις δοκιμασίες που προβλέπονται στη σύμβαση και είναι λειτουργικές, αφετέρου από τη μη συμπερίληψη κατά τον όρο 22.Δ.2 της διακήρυξης της δοκιμαστικής λειτουργίας στον ορισμό της «λειτουργίας» και κατ' ακολουθία την ένταξη κατά τη διακήρυξη της οποίας δοκιμαστικής λειτουργίας επικαλούμενου έργου στην περίοδο κατασκευής.

30. Επειδή, περαιτέρω, στον όρο 22.ΣΤ της διακήρυξης προβλέπεται ότι σε περίπτωση που οι συμμετέχοντες στηρίζονται στις ικανότητες τρίτου φορέα υποχρεούνται να προσκομίσουν με την προσφορά τους ΕΕΕΣ του τρίτου φορέα προκειμένου να προαποδείξουν ότι συντρέχει στο πρόσωπο του

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

τρίτου φορέα το σχετικό κριτήριο επιλογής. Εφόσον όμως ο τρίτος φορέας δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής, ο διαγωνιζόμενος υποχρεούται να τον αντικαταστήσει. Σημειωτέον ότι κατά το άρθρο 78 παρ. 2 του ν. 4412/2016 η αναθέτουσα αρχή οφείλει κατά δεσμία αρμοδιότητα να αιτηθεί από τον διαγωνιζόμενο την αντικατάσταση του τρίτου φορέα στο πρόσωπο του οποίου δεν συντρέχει το οικείο κριτήριο επιλογής, ενώ διαθέτει διακριτική ευχέρεια προς τούτο αν συντρέχει στο πρόσωπο του τρίτου φορέα δυνητικός λόγος αποκλεισμού, τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα τυγχάνουν απορριπτέα ως αβάσιμα. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, αν η αναθέτουσα αρχή διαπιστώσει ότι ο τρίτος φορέας δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής για το οποίο επικαλείται τη στήριξη ο συμμετέχων, τότε υποχρεούται να μην αποδεχτεί την προσφορά του διαγωνιζόμενου αλλά να του ζητήσει να αντικαταστήσει τον τρίτο φορέα.

31. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων δήλωσε στο ΕΕΕΣ του ότι «... λαμβάνει και αποδέχεται δυνάμει του άρθρου 22.ΣΤ και 23.10 της διακήρυξης, δάνεια εμπειρία από την εταιρεία: ... [...] για την κάλυψη των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 22.Δ παρ. 2(β) της διακήρυξης, κατά το μέρος που αφορά την κατασκευή Εγκατάστασης Επεξεργασίας Νερού (Ε.Ε.Ν.)». Στο δε ΕΕΕΣ του τρίτου φορέα «...» ως προς την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 22.Δ.2.β της διακήρυξης αναφέρεται το έργο «*ΥΔΡΕΥΣΗ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΠΛΕΥΡΑΣ ΝΟΜΟΥ ... ΑΠΟ ΤΗ ΛΙΜΝΗ ...: ΈΡΓΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΝΕΡΟΥ*» Ανάδοχος έργου: *Κίξια ... με ποσοστό συμμετοχής της εταιρείας στην εκτέλεση του συνόλου του έργου 50% Ποσό 9143041.03 EUR Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 22.02.2016 - 31.01.2022 Αποδέκτες .../ΓΕΝ. Δ-ΝΣΗ ΑΝΑΠΤΥΞΙΑΚΟΥ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΙΣΜΟΥ/ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ Π.Ε. ...ΤΜΗΜΑ ΔΟΜΩΝ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ*». Ωστόσο, ως βασίμως προβάλλει ο προσφεύγων στο ΕΕΕΣ του διαγωνιζόμενου «...», ο οποίος συμμετέχει με ποσοστό 50% στην κοινοπραξία που έχει οριστεί ανάδοχος του επικαλούμενου από τον παρεμβαίνοντα έργου δηλώνεται ως εμπειρία επίσης το ίδιο έργο «*ΥΔΡΕΥΣΗ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΠΛΕΥΡΑΣ ΝΟΜΟΥ ...ΑΠΟ ΤΗ*

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

ΛΙΜΝΗ ... : ΕΡΓΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΝΕΡΟΥ» καθώς και ότι «...Η ΠΡΟΘΕΣΜΙΑ ΠΕΡΑΙΩΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΗΣ ΤΗΣ ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ 6ΜΗΝΩΝ ΔΟΚΙΜΑΣΤΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΕΙΝΑΙ Η 31/08/2022 ΚΑΙ ΟΙ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΥΨΟΥΣ 9143041,03 ΕΥΡΩ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΚΑΙ ΑΝΑΘΕΩΡΗΣΗ ΕΧΟΥΝ ΠΕΡΑΙΩΘΕΙ ΕΩΣ 31/01/2022». Περαιτέρω, ως προκύπτει από τη με αριθμ. πρωτ. 109802/21.03.2022 απόφαση του Διευθυντή Τεχνικών Έργων Π.Ε... (αναρτηθείσα στη Διαύγεια) έχει εγκριθεί 13^η παράταση προθεσμίας του επίμαχου έργου έως την 30.05.2022 για την κατασκευή και την 30.11.2022 για τη δοκιμαστική λειτουργία, βάσει αντιστοίχου περιεχομένου αίτησης της αναδόχου Κοινοπραξίας «...», σύμφωνα δε με την υπ' αριθμ. 566/14.06.2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (αναρτηθείσα στη Διαύγεια) έχει εγκριθεί και 14^η παράταση του εν λόγω έργου έως τις 30 Ιουνίου 2022 για την κατασκευή και 30 Δεκεμβρίου 2022 για την δοκιμαστική λειτουργία. Ως εκ τούτου, την 15.02.2022, ήτοι κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, δεν είχε ολοκληρωθεί η κατασκευή του έργου «ΥΔΡΕΥΣΗ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΠΛΕΥΡΑΣ ΝΟΜΟΥ ... ΑΠΟ ΤΗ ΛΙΜΝΗ ... : ΕΡΓΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΝΕΡΟΥ», ως βασίμως προβάλλει ο προσφεύγων και άρα ο παρεμβαίνων δεν πληροί, δια της στήριξης στον τρίτο φορέα ««...» το κριτήριο επιλογής του όρου 22.Δ.2β της διακήρυξης. Αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων επικαλείται τη με αριθμ. πρωτ. 57201/11.02.2021 βεβαίωση που υπογράφεται από τον Προϊστάμενο της Διευθύνουσας Υπηρεσίας και την Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Τεχνικών Έργων Π.Ε. ..., δοθέντος ότι προδήλως δεν αποτελεί την απαιτούμενη από τον όρο 23.6 της διακήρυξης βεβαίωση περαίωσης εργασιών, ως εσφαλμένως εκλαμβάνει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, εκ δε του περιεχομένου της εν λόγω βεβαίωσης προκύπτει αδιαμφισβήτητα ότι η δοκιμαστική λειτουργία του έργου «ΥΔΡΕΥΣΗ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΠΛΕΥΡΑΣ ΝΟΜΟΥ ... ΑΠΟ ΤΗ ΛΙΜΝΗ ... : ΕΡΓΑ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΝΕΡΟΥ» δεν έχει ολοκληρωθεί. Ομοίως για τους ίδιους λόγο αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων επικαλείται έτερη

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

βεβαίωση του Προισταμένου Δομών Περιβάλλοντος της Περιφέρειας ..., η οποία σημειωτέον δεν φέρει ημερομηνία ούτε αριθμό πρωτοκόλλου. Εξάλλου, ουδόλως ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται, πολλώ δε μάλλον δεν αποδεικνύει δια της προσκόμισης της σχετικής σύμβασης ότι η δοκιμαστική λειτουργία του επίμαχου έργου δεν εντάσσεται στο κατασκευαστικό του αντικείμενο. Συνεπώς, βάσει και των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή όφειλε να μην αποδεχτεί την προσφορά του παρεμβαίνοντος αλλά αφενός μεν να διαπιστώσει ότι ο τρίτος φορέας στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο παρεμβαίνων για την πλήρωση του κριτηρίου 22.Δ.2β δεν πληροί το σχετικό κριτήριο και αφετέρου να καλέσει τον παρεμβαίνοντα να αντικαταστήσει τον τρίτο φορέα και άρα ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός ως βάσιμος. Δοθέντος δε ότι δεν συντρέχει ακόμα λόγος αποκλεισμού της προσφοράς του παρεμβαίνοντος λόγω μη πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής του όρου 22.Δ.2, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί ψευδούς δηλώσεως στο ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος ως προς την απόδειξη του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας τυγχάνουν απορριπτέοι ως ερειδόμενοι επί εσφαλμένης προϋπόθεσης.

32. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

33. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, ήτοι κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος κατά τα αναφερόμενα στη σκέψη 31.

34. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

35. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 33, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση

Ακυρώνει τη με αριθμ. πρωτ. 179910/7.06.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα οριζόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Αριθμός απόφασης: 1162/2022

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 15.000 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29 Ιουλίου 2022 και εκδόθηκε στις 4 Αυγούστου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ
α/α ΓΙΩΡΓΟΣ ΛΙΖΙΔΗΣ