

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 23.09.2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη - Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη, κατόπιν των υπ'αριθ. πρωτ. 1555/2020 και 1556/2020 Πράξεων του 2^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ περί ορισμού νέας ημερομηνίας εξέτασης των κάτωθι προδικαστικών προσφυγών, σε τροποποίηση των υπ'αριθ. 1349/2020 και 1350/2020 πράξεων του 3^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

Για να εξετάσει α) την από 17.08.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1136/18.08.2020 του οικονομικού φορέα «», νομίμως εκπροσωπούμενου και β) την από 17.08.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1137/18.08.2020 του οικονομικού φορέα «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του και της 3414/07.08.2020 απόφασης του Δ.Σ. του περί ανάδειξης προσωρινών αναδόχων στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος με την υπ'αριθ. Διακήρυξη διαγωνισμού.

Της παρεμβαίνουσας «.....».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

1. Επειδή, η πρώτη προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που με αυτήν αναδεικνύεται προσωρινή ανάδοχος για τα Τμήματα 8, 9 και 10 της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «.....».

2. Επειδή, η δεύτερη προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που με αυτήν αναδεικνύεται προσωρινή ανάδοχος για τα Τμήματα 8, 9, 10, 11, 12 και 13 δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «.....».

3. Επειδή, επί αμφότερων των Προσφυγών παρεμβαίνει η «.....» αιτούμενη την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

4. Επειδή, το με την υπ' αριθ. Διακήρυξη προκήρυξε Δημόσιο Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με αντικείμενο την «ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΔΙΔΑΚΤΙΚΩΝ ΒΙΒΛΙΩΝ ΣΧΟΛΙΚΟΥ ΕΤΟΥΣ 2021-22 ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΜΟΝΑΔΩΝ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΚΑΙ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ», με συνολικό προϋπολογισμό €4.110.000,00 πλέον Φ.Π.Α. 6% €246.600,00, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής προσφορών την 22.07.2020. Το αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνει 75 βιβλία Γυμνασίου τα οποία θα εκτυπωθούν σε 7.782.000 αντίτυπα συνολικά και υποδιαιρείται σε 15 Τμήματα καθένα εκ των οποίων περιέχει 5 βιβλία, με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα ή για το σύνολο των τμημάτων και πάντοτε για το σύνολο των βιβλίων που περιλαμβάνονται στο εκάστοτε Τμήμα. Και με τον όρο ότι κάθε διαγωνιζόμενος, εφόσον αναδειχθεί μειοδότης, μπορεί να αναλάβει το πολύ μέχρι έξι (6) Τμήματα. Η διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 11.06.2020, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) και δημοσιεύθηκε στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), όπου έλαβε συστημικό αριθμό : Στο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά για το σύνολο των Τμημάτων αυτού η πρώτη προσφεύγουσα «.....», η δεύτερη προσφεύγουσα «.....», η εταιρία «.....» και η εταιρία «.....». Κατόπιν δε αξιολόγησης των προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών με την προσβαλλόμενη απόφαση αναδείχθηκαν η πρώτη προσφεύγουσα «.....» προσωρινή ανάδοχος για τα Τμήματα 7, 14 και 15 της σύμβασης, η εταιρία «.....» προσωρινή ανάδοχος για τα Τμήματα 8, 9, 10, 11, 12 και 13 της σύμβασης και η εταιρία «.....» προσωρινή ανάδοχος για τα Τμήματα 1, 2, 3, 4, 5 και 6 της σύμβασης.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους €4.110.000,00 €, 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, 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, αμφότερες οι Προσφυγές έχουν κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις προσφεύγουσες στις 07.08.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι προσφεύγουσες, και αμφότερες οι Προσφυγές ασκήθηκαν στις 17.08.2020, ήτοι εντός της δεκαήμερης προθεσμίας του νόμου.

7. Επειδή, για την άσκηση της με ΓΑΚ 1136 Προσφυγής έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 4.110,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας των Τμημάτων 8, 9 και 10 για τα οποία ασκείται η υπόψη Προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

8. Επειδή, για την άσκηση της με ΓΑΚ 1137 Προσφυγή έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 8.220,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας των τμημάτων 8, 9, 10, 11, 12, 13 για τα οποία αναδείχθηκε ανάδοχος η εταιρία «.....». και ασκείται η υπόψη Προσφυγή.

9. Επειδή, η πρώτη προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της με ΓΑΚ 1136 Προσφυγής στο γεγονός ότι, λαμβάνοντας την τρίτη θέση κατάταξης, μετά την προσφορά της «.....», δύναται να αναδειχθεί κατά τους όρους της διακήρυξης ανάδοχος για επιπλέον 3 τμήματα της σύμβασης. Η δε δεύτερη προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της με ΓΑΚ 1137 Προσφυγής στο γεγονός ότι, δεδομένης της προσωρινής κατακύρωσης των Τμημάτων με Α/Α 7, 14 και 15 στην εταιρεία «.....» και των Τμήματα με Α/Α 1, 2, 3, 4, 5 και 6 στην εταιρεία «.....», η ίδια, κατέχοντας την 4^η θέση στην κατάταξη των οικονομικών προσφορών, μπορεί, εφόσον ευδοκιμήσει η παρούσα προσφυγή της και αποκλεισθεί η εταιρία «.....», να ανακηρυχθεί ανάδοχος το πολύ στα τρία (3) εναπομείναντα από το σύνολο των (15) Τμημάτων της δημοπρατούμενης σύμβασης.

10. Επειδή, επομένως, αμφότερες οι Προσφυγές παραδεκτά και νόμιμα φέρονται προς εξέταση ενώπιον του 2ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

11. Επειδή, με την με ΓΑΚ 1136 Προσφυγή της, η πρώτη προσφεύγουσα βάλλει κατά της ανάδειξης της «.....» ως προσωρινής αναδόχου για τα Τμήματα 8, 9 και 10 της σύμβασης, ισχυριζόμενη τα εξής : Με τον πρώτο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στην προκείμενη περίπτωση, στον ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς της διαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία «.....» υφίσταται αρχείο σύμβασης μισθώσεως

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

έργου μεταξύ της εν λόγω εταιρείας και της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με ημερομηνία υπογραφής την 21.07.2020. Σε όλο το ανάπτυγμα της σύμβασης αυτής η εταιρεία «.....» αναφέρεται ως ο «ΕΡΓΟΛΑΒΟΣ». Σύμφωνα δε με το άρθρο 1 της σύμβασης, η διαγωνιζόμενη εταιρεία «.....» αναθέτει στον ΕΡΓΟΛΑΒΟ τη λειτουργία συγκροτήματος βιβλιοδεσίας: και του συγκροτήματος βιβλιοδεσίας:, στο πλαίσιο της συμμετοχής της εργοδότης στον επίμαχο ηλεκτρονικό διαγωνισμό. Ο ΕΡΓΟΛΑΒΟΣ δεσμεύεται όπως καλύψει με το αναγκαίο προσωπικό και τις 3 βάρδιες βιβλιοδεσίας. Σύμφωνα με το άρθρο 2 της σύμβασης, η αμοιβή για 8ωρη απασχόληση του προσωπικού της ΕΡΓΟΛΑΒΟΥ (4 εργαζόμενοι ανά βάρδια) ορίστηκε σε 6,50 Ευρώ ανά ώρα ανά εργαζόμενο και συνολικό κόστος 208 ευρώ. Σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ. 3 της ίδιας σύμβασης, οι εργασίες εκτελέσεως του έργου θα γίνονται τις εργάσιμες ή μη ημέρες και σε ρυθμό ανάλογο με τις απαιτήσεις του έργου, με βάση το πρόγραμμα του εργοδότη. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 5 της σύμβασης, ο ΕΡΓΟΛΑΒΟΣ δεσμεύεται να επανδρώσει την εκτυπωτική μηχανή με έμπειρο προσωπικό, κατάλληλο για υψηλής ποιότητας εργασίες. Από τα ανωτέρω, συνάγεται ότι η προκείμενη σύμβαση υπάγεται σαφώς στην έννοια της υπεργολαβίας, διότι αποτελεί εξ επαχθούς αιτίας σύμβαση μίσθωσης έργου, δια της οποίας ο υποψήφιος ανάδοχος (διαγωνιζόμενη εταιρεία «.....») σύμβασης αναθέτει σε τρίτο νομικό πρόσωπο την εκτέλεση μέρους της σύμβασης. Συγκεκριμένα, η εταιρεία «.....» αναθέτει υπεργολαβικά στην εταιρεία «.....» την εκτέλεση αδιευκρίνιστων τμημάτων της σύμβασης που αφορούν σε βιβλιοδετικές εργασίες με προσωπικό της δεύτερης, εξ επαχθούς αιτίας. Δεν υπάρχει αμφιβολία από το κείμενο της σύμβασης ότι η εταιρεία «.....» δεν προμηθεύει εκτυπωτικά μηχανήματα, αλλά μόνον προσωπικό, άρα δεν είναι προμηθευτής. Και, ασφαλώς, δεν υπάρχει αμφιβολία ότι το προσωπικό ανήκει στην «.....» και δεν αποτελείται από εργαζομένους της εταιρείας «.....». Κατά συνέπεια, η προκείμενη σύμβαση μίσθωσης έργου αποδεικνύει ότι η διαγωνιζόμενη εταιρεία με την επωνυμία «.....» υπέβαλε

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

προσφορά αντίθετη προς το άρθρο 31.0 της διακήρυξης, κατά το οποίο ορίζεται αφενός μεν ότι απαγορεύεται η υποκατάσταση ή η υπεργολαβική ανάθεση από τον ανάδοχο του συνόλου ή μέρους της σύμβασης και αφετέρου δε ότι ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να εκτελέσει ο ίδιος την εργασία που αναλαμβάνει, με τα μηχανήματα που δηλώθηκαν στην προσφορά του και το αντίστοιχο προσωπικό, και δεν δύναται σε καμία περίπτωση να υποκατασταθεί από άλλον στις υποχρεώσεις του από τη σύμβαση, άλλως κηρύσσεται έκπτωτος και υπόκειται στις λοιπές προβλεπόμενες κυρώσεις. Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η πρώτη προσφεύγουσα προβάλλει ότι στον φάκελο προσφοράς της διαγωνιζόμενης εταιρείας «.....» υφίστανται συμβάσεις μίσθωσης μηχανημάτων αφενός με την εταιρεία «.....» (εκτυπωτικά) και αφετέρου με την εταιρεία «.....» (βιβλιοδετικά), τα οποία θα χρησιμοποιήσει η εν λόγω διαγωνιζόμενη για να εκτελέσει τη σύμβαση. Στην πραγματικότητα, η εν λόγω διαγωνιζόμενη εταιρεία δεν έχει στην ιδιοκτησία της κανένα μηχάνημα. Όλα βρίσκονται στην κατοχή της με συμβάσεις μισθώσεως. Καθίσταται, επομένως, σαφές, ότι εν προκειμένω υφίσταται σχέση δανεισμού εμπειρίας από τις εταιρείες (1) «.....» και (2) «.....» προς την διαγωνιζόμενη «.....», όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Οι εταιρείες αυτές δεν δύναται να θεωρηθούν «προμηθευτές» ειδών/υλικών/προϊόντων της διαγωνιζόμενης εταιρείας, και, άρα υπάγονται στην έννοια του τρίτου φορέα υπό την έννοια των διατάξεων του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 (αντίστοιχο άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Τούτο διότι η φύση της προκείμενης σύμβασης απαιτεί εκτυπωτικά και βιβλιοδετικά μηχανήματα, τα οποία μάλιστα θα αξιολογηθούν ως προς την παραγωγική τους ικανότητα, η οποία τίθεται ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής. Συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, εσφαλμένως η διαγωνιζόμενη εταιρεία «.....», στο Τμήμα Γ του Μέρους ΙΙ του ΕΕΕΣ της έδωσε την απάντηση «ΟΧΙ» στο ερώτημα εάν στηρίζεται σε ικανότητα τρίτων φορέων, περαιτέρω δε στο φάκελο της ίδιας διαγωνιζόμενης εταιρείας δεν εντοπίζονται χωριστά έντυπα ΕΕΕΣ για τις

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

εταιρείες (1) «.....» και (2) «.....». Με τον τρίτο λόγο προσφυγής, η πρώτη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από τον πίνακα προσωπικού που υπέβαλε η διαγωνιζόμενη εταιρεία «.....», όπου αποτυπώνεται το προσωπικό που ανήκει στην εταιρεία «.....» και μισθώνει η ως άνω εταιρεία για την εκτέλεση της σύμβασης προκύπτει ότι από τους 104 δηλωθέντες υπαλλήλους οι 97 είναι συσκευαστές (και όχι βιβλιοδέτες ή εργάτες βιβλιοδετείου) και οι υπόλοιποι 7 υπάλληλοι γραφείου. Με άλλα λόγια δεν έχει δηλωθεί κανείς βιβλιοδέτης ή εργάτης βιβλιοδετείου, ικανός να λειτουργήσει τα σχετικά μηχανήματα και εκτελέσει την προκείμενη σύμβαση και συνεπώς η προσωρινή ανάδοχος στερείται παντελώς προσωπικού ικανού να λειτουργήσει τα απαραίτητα μηχανήματα για την εκτέλεση της σύμβασης, και τούτου κατά παράβαση του άρθρου 22.6.β) της διακήρυξης όπου απαιτείται η αναθέτουσα αρχή να ελέγχει τα στοιχεία προσωπικού κάθε προσφέροντος ή κάθε επιχείρησης-φορέα του σχήματος που συμμετέχει στο Διαγωνισμό μέσω κοινοπρακτικού σχήματος ή τρίτου φορέα που εκμισθώνει εξοπλισμό στον προσφέροντα ή μέλος κοινοπρακτικού σχήματος, ώστε να διαπιστώσει εάν τεκμηριώνεται η απαιτούμενη επάρκεια για τη λειτουργία των προσφερόμενων μηχανών. Τέλος, η πρώτη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσωρινή ανάδοχος, σε συνέχεια του από 1/7/2020 Ιδιωτικού Συμφωνητικού Μίσθωσης εκτυπωτικών μηχανημάτων με την εκμισθώτρια ανώνυμη εταιρεία «.....», προσκομίζει το υπ' αριθμ. τιμολόγιο έκδοσης της ανώνυμης εταιρείας «.....» για την πώληση μιας κυλινδρικής εκτυπωτικής μηχανής οίκου με τα παρελκόμενά της προς την εκμισθώτρια, ποσού 496.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, αλλά με ημερομηνία έκδοσης του τιμολογίου τις 30/9/2020, με ημερομηνία δηλαδή μεταγενέστερη της καταληκτικής ημέρας υποβολής προσφορών, της διενέργειας του διαγωνισμού, αλλά και της κατάρτισης της σύμβασης μίσθωσης. Στο εν λόγω τιμολόγιο αναφέρεται ρητώς ότι η εκτυπωτική μηχανή έχει ήδη παραδοθεί στο υποκατάστημα των «.....» με αποτέλεσμα το εκδοθέν τιμολόγιο να παραβαίνει τις διατάξεις των άρθρων 8

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

και 11 του νόμου 4308/2014 και να είναι προδήλως άκυρο ως παράνομο σύμφωνα μάλιστα και με το άρθρο 58Α παρ. 1 του Ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α 170) Φορολογικές διαδικασίες και άλλες διατάξεις: Σε κάθε περίπτωση ανεξαρτήτως της ύπαρξης και διαπίστωσης οποιασδήποτε φορολογικής παράβασης επί του τιμολογίου και ασχέτως αν υφίσταται ή μη εικονική σύμβαση, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου πάσχει, καθότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία εμφανίζεται ως μισθώτρια με την από 1.7.2020 σύμβασης μίσθωσης του επίμαχου εξοπλισμού αλλά το τιμολόγιο μεταξύ των δύο εταιρειών έχει κατατεθεί με μεταγενέστερη της παράδοσης ημερομηνία έκδοσης ήτοι στις 30.9.2020 με αποτέλεσμα να πάσχει η συμμετοχή της εταιρείας καθότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία έχει δηλώσει ότι τα μηχανήματα υφίστανται ήδη στην κατοχή της και έχει αξιολογηθεί για αυτό ενώ βάσει των φορολογικών στοιχείων αυτό δεν υφίσταται και συνεπώς η σχετική δήλωση πάσχει από ακυρότητα.

12. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. πρωτ. 3480/26.08.2020 έγγραφό της απέστειλε τις απόψεις της επί της υπόψη Προσφυγής, με τις οποίες υποστηρίζει τα εξής: Η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η υπόψη Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη λόγω προσκόμισης ελλιπούς παραβόλου. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η προσφεύγουσα κατέθεσε την από 17.08.2020 προσφυγή της με παράβολο αξίας 4.110 ευρώ το οποίο αντιστοιχεί σε τρία (3) τμήματα. Όμως, από τα άρθρα 24.1 και 24.2 της Διακήρυξης συνάγεται ότι, σε περίπτωση που ήθελε κριθεί απορριπτέα η προσφορά της εταιρείας «.....» για τους λόγους που επικαλείται η προσφεύγουσα, τούτο θα συνεπάγεται τον αποκλεισμό της ως άνω εταιρείας από το σύνολο της διαδικασίας. Ως εκ τούτου, η προσφεύγουσα, σύμφωνα και με τον πίνακα κατάταξης που επισυνάπτεται στο Πρακτικό ΙΙ/06.08.2020, θα αναδεικνυόταν προσωρινή ανάδοχος για έξι (6) τμήματα κατά αύξουσα αρίθμησης, και συγκεκριμένα επιπλέον του 7^{ου} τμήματος, ως προς το οποίο έχει ήδη αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, θα

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

κατακυρώνονταν προσωρινώς υπέρ αυτής επιπλέον τα Τμήματα 8, 9, 10, 11 και 12, λαμβάνοντας υπόψη την σειρά κατάταξης όπως περιγράφεται στο άρθρο 24.2 της Διακήρυξης, και όχι για τα τμήματα 8, 9, 10, 14 και 15, τα οποία απαραδέκτως και αντίθετα προς τους όρους της διακήρυξης συνολικά διεκδικεί. Συνακόλουθα η προδικαστική προσφυγή ασκείται συνολικά για πέντε (5) Τμήματα, και συγκεκριμένα τα Τμήματα 8, 9, 10, 11 και 12 και όχι για τρία (3), δηλαδή τα Τμήματα 8, 9 και 10 στα οποία αφορά η προδικαστική προσφυγή. Συνεπώς, όφειλε η προσφεύγουσα να καταθέσει για το κατ' άρθρο 5 παρ. 2 π.δ. 39/2017 παραδεκτό της υπό κρίση προσφυγής το αναλογούν στην αξία πέντε (5) τμημάτων παράβολο, συνολικής αξίας 6.850 ευρώ. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η υπόψη Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη. Αναφορικά με τον πρώτο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, κατά τα οριζόμενα στην υπόψη διακήρυξη, για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς καλούνται να υποβάλουν, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών που αριθμούνται στο άρθρο 18 της Διακήρυξης, πρόσφατη θεωρημένη κατάσταση προσωπικού ανά ειδικότητα. Η κατάσταση αυτή, σύμφωνα με όσα ρητώς αναφέρονται στο ως άνω άρθρο, υποβάλλεται και από κάθε τρίτο φορέα από τον οποίο μισθώνεται εξοπλισμός και προσωπικό για την εκτύπωση ή/και βιβλιοδεσία. Προς το σκοπό αυτό και για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητάς της η εταιρεία «.....» υπέβαλε στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς την από 1.7.2020 σύμβαση μίσθωσης έργου δυνάμει της οποίας η αντισυμβαλλόμενη εταιρεία «.....» αναλαμβάνει την υποχρέωση να παρέχει στην πρώτη των συμβαλλομένων το αναγκαίο προσωπικό για τη λειτουργία συγκροτημάτων βιβλιοδεσίας και στο πλαίσιο της παραγωγής των διδακτικών βιβλίων σχολικού έτους 2021-22 και αποκλειστικά εντός των εγκαταστάσεων της εταιρείας «.....», ενώ από κανένα σημείο της ως άνω σύμβασης δεν προκύπτει η ανάθεση στην εταιρεία «.....» ως υπεργολάβου της ανάθεσης εκτέλεσης μέρους του έργου της παραγωγής των διδακτικών

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

βιβλίων. Εκ των ανωτέρω ασφαλώς συνάγεται ότι η σύμβαση μεταξύ της εταιρείας «.....» αφενός και της εταιρείας «.....» αφετέρου, η οποία και παρέχει υπηρεσίες υποστήριξης επιχειρήσεων και ουχί βιβλιοδετικές ή εκτυπωτικές εργασίες, παραδεκτώς και συμφώνως προς τους όρους της Διακήρυξης υπεβλήθη με συνημμένη κατάσταση του διατιθέμενου προσωπικού για την απόδειξη της ελάχιστης απαιτούμενης παραγωγικής ικανότητας, η δε συνδρομή τυχόν απαγορευμένης εκχώρησης, υπεργολαβίας και υποκατάστασης καθώς και η επιβολή των συνακόλουθων κυρώσεων, όπως περιγράφονται στα άρθρα 18.2.5, 31.0 της Διακήρυξης αλλά και στο άρθρο 13 του σχεδίου της σύμβασης αναφέρονται και ελέγχονται από την Αναθέτουσα Αρχή στο στάδιο της εκτέλεσης της σύμβασης και όχι πριν από αυτό. Ως εκ τούτου, όλως αβάσιμα προβάλλεται ο ισχυρισμός ότι η προσωρινή ανάδοχος ανέθεσε στην εταιρεία «.....» μέρος του αντικειμένου της σύμβασης ως υπεργολάβου. Σε κάθε δε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή υπογραμμίζει ότι η κατ' αρχήν απαγόρευση υποκατάστασης του (οριστικού) αναδόχου από τρίτον, την οποία επικαλείται η προσφεύγουσα, αφορά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης μετά την οριστική κατακύρωση και όχι την προ της οριστικής ανάθεσης φάση της διαδικασίας. Αναφορικά με τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι, κατά τα οριζόμενα στην διακήρυξη, για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητας απαιτείται η υποβολή στο φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς «συμπληρωμένων πινάκων εξοπλισμού που θα διαθέσουν στο έργο οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς καθώς και αποδεικτικά στοιχεία κτήσης ή/και κατοχής (τιμολόγια αγοράς, συμβόλαια, ιδιωτικά συμφωνητικά κλπ. μίσθωσης ή παραχώρησης χρήσης εξοπλισμού από τρίτους, καρτέλες παγίων κλπ.) των μηχανών που περιγράφονται στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού. Στην περίπτωση που για κάποια μηχανή δεν είναι δυνατή η υποβολή αποδεικτικού στοιχείου κτήσης, ο υποψήφιος θα υποβάλει υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986 στην οποία θα αναφέρει το λόγο για τον οποίο δεν είναι δυνατή κατά

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς η συνυποβολή και θα δηλώνει με ποια έννομη σχέση έχει τη χρήση της μηχανής.» Σε συμμόρφωση προς τις ως άνω απαιτήσεις των κανονιστικών όρων της διακήρυξης η καθ' ης η προσφυγή εταιρεία συμπεριέλαβε στον ως άνω φάκελο τα αποδεικτικά συμφωνητικών κατοχής των εκτυπωτικών και βιβλιοδετικών μηχανών που απαιτούνται για την απόδειξη της έννομης σχέσης κατοχής του εξοπλισμού προκειμένου να εκτελέσει το έργο της παραγωγής των διδακτικών βιβλίων, η δε δυνατότητα χρήσης μισθωμένου εξοπλισμού για τις ανάγκες του έργου ρητώς προβλέφθηκε στους κανονιστικούς όρους της διακήρυξης. Προς επίρρωση του σχετικού ισχυρισμού η αναθέτουσα αρχή σημειώνει ότι θα αποτελούσε επίσης αποδεκτό μέσο απόδειξης της απαιτούμενης παραγωγικής ικανότητας τυχόν συμφωνητικό λ.χ. χρηματοδοτικής μίσθωσης με ή χωρίς δικαίωμα εξαγοράς. Άλλωστε, τυχόν απαίτηση εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής για χρήση αποκλειστικά ιδιόκτητου εξοπλισμού θα ήταν αντίθετο προς την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων ενώ ταυτόχρονα θα συνιστούσε αδικαιολόγητο και παράνομο περιορισμό του ανταγωνισμού καθώς και ευθεία παραβίαση της αρχής της ελευθερίας του ανταγωνισμού. Είναι, συνεπώς, εν προκειμένω μη νόμιμος ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι τάχα η προσκόμιση συμφωνητικών μίσθωσης εξοπλισμού συνεπάγεται σχέση δανεισμού εμπειρίας από τις εταιρείες «.....» και «.....» όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης και ότι έπρεπε να συμπληρωθεί από την καθ' ης η προσφυγή το επίμαχο πεδίο του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) ως προς τη δάνεια εμπειρία – στήριξη σε ικανότητα τρίτων. Μάλιστα, η αναθέτουσα αρχή σημειώνει ότι εκφεύγει των αρμοδιοτήτων της ο έλεγχος της ακρίβειας δεδομένων επί φορολογικών στοιχείων (παραστατικών) εκδοθέντων από τρίτη εταιρεία, όπως είναι το τίμημα ή η ημερομηνία που αναγράφεται επί του τιμολογίου, καθώς τυχόν ελαττώματα αυτών δεν επιδρούν άνευ ετέρου και επί των εννόμων σχέσεων των συμβαλλόμενων εταιρειών, επί των οποίων ερείδεται η διαπίστωση της

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

αναθέτουσας αρχής ότι ο προσφέρων έχει πράγματι στη νόμιμη κατοχή του τον απαιτούμενο και αναγκαίο εξοπλισμό για την εκτέλεση της σύμβασης, κάτι που συνιστά και το μόνον κρίσιμο στοιχείο για την παρούσα φάση της διαδικασίας. Τέλος, αναφορικά με τον τρίτο λόγο προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι από την επισκόπηση των όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι δεν απαιτείται συγκεκριμένη ειδικότητα για το προσωπικό που θα απασχοληθεί στο έργο και στο χειρισμό των εκτυπωτικών και των βιβλιοδετικών μηχανών, πολλώ δε μάλλον δεν απαιτείται από τη διακήρυξη να διατεθούν αποκλειστικά βιβλιοδέτες ή εργάτες βιβλιοδετείου ή αυτό να αναφέρεται στις σχετικές προσκομιζόμενες καταστάσεις. Εφόσον δε απαιτούνταν κατά την εν λόγω διαδικασία η ρητή μνεία των ανωτέρω και μόνον ειδικοτήτων προσωπικού, αυτό θα (έπρεπε να) είχε προβλεφθεί ρητά με ποινή αποκλεισμού από τους όρους της διακήρυξης. Η επάρκεια άλλωστε του προσωπικού που θα έχει στη διάθεσή του ο ανάδοχος ώστε να διασφαλίζεται η προσήκουσα εκτέλεση του έργου αξιολογείται, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, κατά την ελεύθερη κρίση της Επιτροπής Διενέργειας/Αξιολόγησης του Διαγωνισμού. Ως εκ τούτου η αξιολόγηση αυτή δεν ελέγχεται παρά μόνον ως προς την υπέρβαση των άκρων ορίων του περιθωρίου εκτίμησης της Επιτροπής. Εν προκειμένω όμως η κρίση ότι διασφαλίζεται η προσήκουσα εκτέλεση του έργου μέσω της διάθεσης προσωπικού συνολικής δυναμικής 104 ατόμων μόνον για τον χειρισμό του μηχανολογικού εξοπλισμού που θα έχει στη διάθεσή του η ανωτέρω προσωρινός ανάδοχος, πλέον των λοιπών μέσων και δυνατοτήτων που θα διατεθούν από αυτόν, όπως προκύπτουν από την προσφορά του, δεν υπερβαίνει τα άκρα όρια του περιθωρίου διαμόρφωσης της ελεύθερης κρίσης της Επιτροπής Διενέργειας/Αξιολόγησης του Διαγωνισμού.

13. Επειδή, με την με ΓΑΚ 1137 Προσφυγή της, η δεύτερη προσφεύγουσα βάλλει κατά της ανάδειξης της «.....» ως προσωρινής αναδόχου, ισχυριζόμενη τα εξής : Η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία «.....»

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

υπέβαλε στο φάκελο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής/Τεχνικής Προσφοράς το από 1/7/2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Μίσθωσης εκτυπωτικών μηχανημάτων με την εκμισθώτρια ανώνυμη εταιρεία «.....», το από 1/7/2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Μίσθωσης Βιβλιοδετικών μηχανημάτων με την εταιρεία «.....» και το από 1/7/2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό εργολαβίας με την εταιρεία «.....» για την λειτουργία συγκροτήματος βιβλιοδεσίας: / 3005 / 26 / 1996 και του συγκροτήματος βιβλιοδεσίας : 300 / 1988 καθώς και τις καταστάσεις προσωπικού με αριθμ. πρωτ. Επιθ. Εργασίας της εταιρείας της, της εταιρείας «.....» και της εταιρείας «.....». Η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από τα παραπάνω στοιχεία προκύπτει αναντίρρητα ότι η προσωρινή ανάδοχος στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων κατά την έννοια του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016 για την απόδειξη της τεχνικής επαγγελματικής της επάρκειας, χωρίς ωστόσο να δηλώνει την εν λόγω πληροφορία στο από 20/7/2020 ΕΕΕΣ που υπέβαλε στον επίμαχο διαγωνισμό. Ειδικότερα, η εταιρεία δηλώνει στο ΕΕΕΣ (Μέρος ΙΙ, Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων), που κατέθεσε ψηφιακά υπογεγραμμένο, ότι δεν στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής, το οποίο συνιστά πλημμέλεια της προσφοράς της. Περαιτέρω, η προσωρινή ανάδοχος «.....» δεν προσκόμισε, ως όφειλε εφόσον στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέα, ούτε χωριστά ΕΕΕΣ για αυτούς, ώστε η αναθέτουσα αρχή να ελέγξει, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρα 79, 80 και 81 του ν. 4412/2016, τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 στο πρόσωπο των τρίτων. Επίσης, η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσωρινή ανάδοχος, σε συνέχεια του από 1/7/2020 Ιδιωτικού Συμφωνητικού Μίσθωσης εκτυπωτικών μηχανημάτων με την εκμισθώτρια ανώνυμη εταιρεία «.....» προσκομίζει το υπ'αριθμ. τιμολόγιο έκδοσης της ανώνυμης εταιρείας «.....» για την πώληση μιας κυλινδρικής εκτυπωτικής μηχανής οίκου με τα παρελκόμενά της προς την εκμισθώτρια, ποσού 496.000

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, αλλά με ημερομηνία έκδοσης του τιμολογίου τις 30/9/2020, με ημερομηνία δηλαδή μεταγενέστερη της καταληκτικής ημέρας υποβολής προσφορών, της διενέργειας του διαγωνισμού, αλλά και της κατάρτισης της σύμβασης μίσθωσης. Ανεξαρτήτως της ύπαρξης και διαπίστωσης οποιοσδήποτε φορολογικής παράβασης επί του εν λόγω παραστατικού, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου πάσχει θεμελιώδους και αθεράπευτης ασάφειας, καθότι η εκμισθώτρια εταιρεία «.....» εμφανίζεται ως κυρία του επίμαχου εξοπλισμού με μεταγενέστερη της παράδοσης ημερομηνία έκδοσης και προφανώς άκυρο τιμολόγιο πώλησης προς αυτήν. Η υποβολή και επίκληση άκυρου στοιχείου κτήσης ή/και κατοχής εκ μέρους της εκμισθώτριας εταιρείας (τιμολογίου πώλησης/αγοράς) μιας εκ των μηχανών που περιγράφονται στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού, κατά παράβαση του άρθρου 14.2 της Διακήρυξης, καθιστά την προσφορά της μισθώτριας προσωρινής αναδόχου «.....» απορριπτέα κατά δέσμια αρμοδιότητα. Η προσφεύγουσα καταλήγει ότι η παράλειψη συμπερίληψης στην κατάσταση προσωπικού εργαζομένου με ειδικότητα χειριστή εξοπλισμού-βιβλιοδέτη όπως και η υποβολή τιμολογίου αγοράς εξοπλισμού με ημερομηνία μεταγενέστερη της προθεσμίας υποβολής προσφορών, δεν θα ήταν δυνατό να θεωρηθούν «επουσιώδης παράλειψη» ή «πρόδηλο τυπικό σφάλμα», και ως εκ τούτου δεν δύναται να συμπληρωθούν κατ'άρθρο 102 του ν. 4412/2016, διότι τούτο θα καθιστούσε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Ακόμα και αν ήθελε θεωρηθεί ότι εκ παραδρομής αναγράφηκε μεταγενέστερη ημερομηνία στο εν λόγω παραστατικό, η προσωρινή ανάδοχος δεν προσκομίζει αποδεικτικά έγγραφα και δικαιολογητικά της έγκαιρης και νομότυπης καταχώρισης του παραστατικού στα βιβλία της.

14. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ'αριθ. πρωτ. 3481/26.08.2020 έγγραφό της απέστειλε τις απόψεις της επί της με ΓΑΚ 1137/2020 Προσφυγής, υποστηρίζοντας τα εξής: Από την επισκόπηση των

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι δεν απαιτείται συγκεκριμένη ειδικότητα για το προσωπικό που θα απασχοληθεί στο έργο και στο χειρισμό των εκτυπωτικών και βιβλιοδετικών μηχανών, πολλώ δε μάλλον δεν απαιτείται από τη διακήρυξη να διατεθούν αποκλειστικά βιβλιοδέτες ή εργάτες βιβλιοδετείου ή αυτό να αναφέρεται στις σχετικές προσκομιζόμενες καταστάσεις. Εν προκειμένω, για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς καλούνται να υποβάλουν, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών που αριθμούνται στο άρθρο 18 της Διακήρυξης, πρόσφατη θεωρημένη κατάσταση προσωπικού ανά ειδικότητα. Η κατάσταση αυτή, σύμφωνα με όσα ρητώς αναφέρονται στο ως άνω άρθρο, υποβάλλεται και από κάθε τρίτο φορέα από τον οποίο μισθώνεται εξοπλισμός και προσωπικό για την εκτύπωση ή/και βιβλιοδεσία. Προς το σκοπό αυτό και για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητάς της, η εταιρεία «.....» υπέβαλε στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς την από 1.07.2020 σύμβαση μίσθωσης έργου δυνάμει της οποίας η αντισυμβαλλόμενη εταιρεία «.....» αναλαμβάνει την υποχρέωση να παρέχει στην πρώτη των συμβαλλομένων το αναγκαίο προσωπικό για τη λειτουργία συγκροτημάτων βιβλιοδεσίας και στο πλαίσιο της παραγωγής των διδακτικών βιβλίων σχολικού έτους 2021-22 και αποκλειστικά εντός των εγκαταστάσεων της εταιρείας «.....». Ταυτοχρόνως υπέβαλε τους με αριθμ. πρωτ. ΠΠ8211489/14.11.2019 και ΠΠ7064605/9.10.2019 πίνακες προσωπικού συμφώνως προς το άρθρο 18 της διακήρυξης από την επισκόπηση των οποίων προκύπτει η διάθεση επίσης στο έργο υπαλλήλων διαφόρων ειδικοτήτων (π.χ. στοιχειοθετών λινοτυπίας, χειριστών, τυπογράφων, χειριστών offset κ.α.). Η επάρκεια άλλωστε του προσωπικού που θα έχει στη διάθεσή του ο ανάδοχος ώστε να διασφαλίζεται η προσήκουσα εκτέλεση του έργου αξιολογείται, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, κατά την ελεύθερη κρίση της Επιτροπής Διενέργειας/Αξιολόγησης του Διαγωνισμού. Ως εκ τούτου η αξιολόγηση αυτή δεν ελέγχεται παρά μόνον ως προς την υπέρβαση των άκρων

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

ορίων του περιθωρίου εκτίμησης της Επιτροπής. Εν προκειμένω όμως η κρίση ότι διασφαλίζεται η προσήκουσα εκτέλεση του έργου μέσω της διάθεσης προσωπικού συνολικής δυναμικής 104 ατόμων μόνον για τον χειρισμό του μηχανολογικού εξοπλισμού που θα έχει στη διάθεσή του η ανωτέρω προσωρινός ανάδοχος, πλέον του λοιπού προσωπικού και άλλων μέσων και δυνατοτήτων που θα διατεθούν από αυτόν, όπως προκύπτουν από την προσφορά του, δεν υπερβαίνει τα άκρα όρια του περιθωρίου διαμόρφωσης της ελεύθερης κρίσης της Επιτροπής Διενέργειας/Αξιολόγησης του Διαγωνισμού. Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή εκτιμά ότι όλως αβάσιμα και αλυσιτελώς προβάλλεται από την προσφεύγουσα εταιρεία ο ισχυρισμός περί αδυναμίας διάθεσης του ελάχιστου απαιτούμενου προσωπικού για την ορθή εκτέλεση του έργου της παραγωγής των διδακτικών βιβλίων. Αναφορικά με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι η προσωρινή ανάδοχος, αν και στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων, δεν δηλώνει τούτο, ούτε προσκομίζει τα απαιτούμενα ΕΕΕΣ, η αναθέτουσα αρχή επικαλείται συγκεκριμένους όρους της διακήρυξης για να αποδείξει το αβάσιμο του εν λόγω ισχυρισμού. Ειδικότερα, κατά την αναθέτουσα αρχή, η διακήρυξη ορίζει ότι για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητας απαιτείται η υποβολή στο φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς «*συμπληρωμένων πινάκων εξοπλισμού που θα διαθέσουν στο έργο οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς καθώς και αποδεικτικά στοιχεία κτήσης ή/και κατοχής (τιμολόγια αγοράς, συμβόλαια, ιδιωτικά συμφωνητικά κλπ. μίσθωσης ή παραχώρησης χρήσης εξοπλισμού από τρίτους, καρτέλες παγίων κλπ.) των μηχανών που περιγράφονται στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού. Στην περίπτωση που για κάποια μηχανή δεν είναι δυνατή η υποβολή αποδεικτικού στοιχείου κτήσης, ο υποψήφιος θα υποβάλει υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986 στην οποία θα αναφέρει το λόγο για τον οποίο δεν είναι δυνατή κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς η συνυποβολή και θα δηλώνει με ποια έννομη σχέση έχει τη χρήση της μηχανής.*» Επιπρόσθετα, σύμφωνα με το

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

άρθρο 14.2.1 της διακήρυξης, «Οι προσφέροντες, είτε ως μεμονωμένες επιχειρήσεις (ατομικές ή εταιρικές), είτε από κοινού ως μέλη κοινοπρακτικού σχήματος, οφείλουν να έχουν ικανότητες ανάλογες των απαιτήσεων που θέτουν το μέγεθος και η πολυπλοκότητα της δημοπρατούμενης σύμβασης και για τον λόγο αυτό θεσπίζονται για τους προσφέροντες ελάχιστες απαιτήσεις παραγωγικής ικανότητας τις οποίες κάθε προσφέρων θα πρέπει να πληροί και να τεκμηριώνει επαρκώς: • Για να αναλάβει την εκτέλεση της σύμβασης ένας υποψήφιος που θα αναδειχθεί μειοδότης για κάποιο Τμήμα, θα πρέπει να έχει παραγωγική ικανότητα που να επιτρέπει την επιτυχή εκτέλεση του έργου για το συγκεκριμένο Τμήμα εντός το πολύ εκατόν είκοσι (120) ημερών από τη λήξη του δεκαπενθήμερου από την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υπογραφή της σύμβασης ή από την υπογραφή της σύμβασης εφόσον αυτή έγινε πριν τη λήξη του δεκαπενθήμερου. • Ο προσδιορισμός της συνολικής παραγωγικής ικανότητας ενός υποψηφίου, άρα και του μέγιστου πλήθους Τμημάτων που μπορεί να αναλάβει βάσει της ικανότητας αυτής περιγράφεται αναλυτικά στο Άρθρο 22.3 της Διακήρυξης. • Κάθε υποψήφιος οφείλει επί ποινή αποκλεισμού να υποβάλλει οικονομική προσφορά για το σύνολο των Τμημάτων του Διαγωνισμού, δηλώνοντας συγχρόνως, σύμφωνα με τον όρο 18.1.1.α, τον ανώτατο αριθμό Τμημάτων που διεκδικεί να εκτελέσει. Ο μέγιστος αριθμός Τμημάτων που είναι δυνατόν να του ανατεθεί θα κριθεί σε κάθε περίπτωση με βάση και τους όρους 2.6 και 24.0 της Διακήρυξης, καθώς και την παραγωγική του ικανότητα και θα προσδιορισθεί μετά τον έλεγχο της συνολικής παραγωγικής ικανότητας από την Επιτροπή Διαγωνισμού». Σύμφωνα δε με το άρθρο 18.2.1 της διακήρυξης «Σε αντιστοιχία με το άρθρο 14.2 της παρούσας Διακήρυξης, απαιτείται η υποβολή στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς των παρακάτω δικαιολογητικών: α) Συνοπτική περιγραφή των εγκαταστάσεων εκτύπωσης και βιβλιοδεσίας του προσφέροντα (έδρα, εμβαδόν, αποθηκευτικοί χώροι κλπ.). (β) Πρόσφατη θεωρημένη κατάσταση προσωπικού ανά ειδικότητα. Η κατάσταση αυτή υποβάλλεται και από κάθε τρίτο φορέα από

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

τον οποίο μισθώνεται εξοπλισμός και προσωπικό για την εκτύπωση ή/και βιβλιοδεσία. (γ) Συμπληρωμένοι πίνακες εξοπλισμού που θα διαθέσει στο έργο σύμφωνα με τα υποδείγματα που παρατίθενται στο Παράρτημα V της παρούσας. (δ) Αποδεικτικά στοιχεία κτήσης ή/και κατοχής (τιμολόγια αγοράς, συμβόλαια, ιδιωτικά συμφωνητικά κλπ. μίσθωσης ή παραχώρησης χρήσης εξοπλισμού από τρίτους, καρτέλες παγίων κλπ.) των μηχανών που περιγράφονται στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού. Στην περίπτωση που για κάποια μηχανή δεν είναι δυνατή η υποβολή αποδεικτικού στοιχείου κτήσης, ο υποψήφιος θα υποβάλει υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986 στην οποία θα αναφέρει το λόγο για τον οποίο δεν είναι δυνατή κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς η συνυποβολή και θα δηλώνει με ποια έννομη σχέση έχει τη χρήση της μηχανής». Σε συμμόρφωση προς τις ως άνω απαιτήσεις των κανονιστικών όρων της διακήρυξης η καθ' ης η προσφυγή εταιρεία συμπεριέλαβε στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προφοράς από 1.07.2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Μίσθωσης εκτυπωτικών μηχανημάτων με την εταιρεία «.....», το από 1.07.2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Μίσθωσης Βιβλιοδετικών μηχανημάτων με την εταιρεία «.....», το από 1.07.2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό με την εταιρεία «.....» για τη διάθεση προσωπικού με σκοπό τον χειρισμό του μηχανολογικού εξοπλισμού στις εγκαταστάσεις της καθώς και τους ανωτέρω πίνακες προσωπικού, η δε δυνατότητα χρήσης μισθωμένου εξοπλισμού και προσωπικού για τις ανάγκες του έργου ρητώς προβλέφθηκε στους κανονιστικούς όρους της διακήρυξης. Κατά συνέπεια, από το σύνολο των στοιχείων της υποβληθείσας προσφοράς διαπιστώθηκε απουσία ελλείψεων ή ασαφειών επί των δικαιολογητικών, η πληρότητα αυτών καθώς και η απαιτούμενη τεχνική και παραγωγική ικανότητα της καθ' ης η προσφυγή για την εκτέλεση του έργου της παραγωγής των διδακτικών βιβλίων.

15. Επειδή, επί αμφότερων των Προσφυγών παρεμβαίνει η εταιρία «.....», με την από 27.08.2020 Παρέμβασή της σε κάθεμία εκ των

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

προσφυγών, οι οποίες όμως Παρεμβάσεις απεστάλησαν μόνον με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ και δεν υποβλήθηκαν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ως τούτο απαιτείται κατά τις διατάξεις 362 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016, με συνέπεια την απόρριψή τους ως απαράδεκτων.

16. Επειδή, η δεύτερη προσφεύγουσα υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ το από 15.09.2020 Υπόμνημά της, προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής με το οποίο ισχυρίζεται τα εξής: Λαμβανομένου υπόψιν ότι με το άρθρο 14.2 της παρούσας Διακήρυξης, απαιτείται «η υποβολή στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς των παρακάτω δικαιολογητικών: (α) ... (β) Πρόσφατη θεωρημένη κατάσταση προσωπικού ανά ειδικότητα. Η κατάσταση αυτή υποβάλλεται και από κάθε τρίτο φορέα από τον οποίο μισθώνεται εξοπλισμός και προσωπικό για την εκτύπωση ή/και βιβλιοδεσία» και ότι στο άρθρο 11.1.2 (iii) προβλέπεται ότι: «Δικαίωμα συμμετοχής στον Διαγωνισμό έχουν όσοι ενδιαφερόμενοι: (i) ..., (ii) ..., (iii) πληρούν τις ελάχιστες απαιτήσεις συμμετοχής που θέτει το αναφορικά με τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες, την παραγωγική ικανότητα και την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας των προσφερόντων (άρθρο 14.0 της Διακήρυξης)», η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που αποτυγχάνει ή παραλείπει να αποδείξει ότι ανταποκρίνεται στα ελάχιστα επίπεδα ικανοτήτων, εμπειρίας και προσόντων που θέτει η Διακήρυξη, λαμβανομένου υπόψη ότι αντικείμενο του Διαγωνισμού και της προς ανάθεση σύμβασης είναι η εκτύπωση, βιβλιοδεσία και συναφείς υπηρεσίες (προεκτυπωτικές εργασίες, δεματοποίηση, συσκευασία, παράδοση στις αποθήκες του κ.ά.) διδακτικών βιβλίων σχολικού έτους 2021-22 με χαρτί και χαρτόνι που θα διαθέσει ο Ανάδοχος, ενώ στο άρθρο 14.3.1 της Διακήρυξης ορίζεται ρητά ότι: «Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

με το αντικείμενο των προς παροχή υπηρεσιών, ήτοι να παρέχουν υπηρεσίες εκτύπωσης και βιβλιοδεσίας βιβλίων και να έχουν αποδεδειγμένα ικανότητες στην εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.». Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας Αρχής ότι: «η κρίση ότι διασφαλίζεται η προσήκουσα εκτέλεση του έργου μέσω της διάθεσης προσωπικού συνολικής δυναμικής 104 ατόμων μόνον για τον χειρισμό του μηχανολογικού εξοπλισμού που θα έχει στη διάθεσή του η ανωτέρω προσωρινός ανάδοχος, πλέον του λοιπού προσωπικού και άλλων μέσων και δυνατοτήτων που θα διατεθούν από αυτόν, όπως προκύπτουν από την προσφορά του, δεν υπερβαίνει τα άκρα όρια του περιθωρίου διαμόρφωσης της ελεύθερης κρίσης της Επιτροπής Διενέργειας/Αξιολόγησης του Διαγωνισμού.» είναι παντελώς αόριστος και κυρίως δεν απαντά στο κρίσιμο ερώτημα της τεκμηρίωσης της τεχνικής ικανότητας προς εκτέλεση του δημοπρατούμενου έργου, βασικό μέρος του οποίου είναι η βιβλιοδεσία. Είναι απολύτως εύλογο το ερώτημα με ποιον τρόπο ακριβώς θα παρασχεθούν οι προκηρυσσόμενες υπηρεσίες τόσο μεγάλου όγκου και χρονικής πίεσης χωρίς εξειδικευμένους και έμπειρους βιβλιοδέτες. Σύμφωνα με την ίδια την αναθέτουσα Αρχή (σελ. 4 των απόψεων): «Προς το σκοπό αυτό και για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητάς της η εταιρεία «.....» υπέβαλε στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής - Τεχνικής Προσφοράς την από 1.07.2020 σύμβαση μίσθωσης έργου δυνάμει της οποίας η αντισυμβαλλόμενη εταιρεία «.....» αναλαμβάνει την υποχρέωση να παρέχει στην πρώτη των συμβαλλομένων το αναγκαίο προσωπικό για τη λειτουργία συγκροτημάτων βιβλιοδεσίας και στο πλαίσιο της παραγωγής των διδακτικών βιβλίων σχολικού έτους 2021-22 και αποκλειστικά εντός των εγκαταστάσεων της εταιρείας «.....». Ταυτοχρόνως υπέβαλε τους με αριθμ. πρωτ. ΠΠ8211489/14.11.2019 και ΠΠ7064605/9.10.2019 πίνακες προσωπικού συμφώνως προς το άρθρο 18 της διακήρυξης από την επισκόπηση των οποίων προκύπτει η διάθεση επίσης στο έργο υπαλλήλων διαφόρων ειδικοτήτων (π.χ. στοιχειοθετών λινουτυπίας, χειριστών, τυπογράφων, χειριστών offset κ.α.)».

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

Συνομολογείται λοιπόν απερίφραστα ότι, πέραν όλων των άλλων μέσων και πόρων που παρέχουν οι εταιρείες «.....», και «.....», η εταιρεία «.....» προσφέρει δάνεια εμπειρία στην εταιρεία «.....», αναλαμβάνοντας την υποχρέωση να παρέχει το αναγκαίο προσωπικό για τη λειτουργία συγκροτημάτων βιβλιοδεσίας και Συν τοις άλλοις, από τον υποβληθέντα υπ'αριθμ. πρωτ. ΠΠ8211489/14-11-2019 πίνακα προσωπικού της εταιρείας «.....» προκύπτει επίσης η διάθεση στο έργο υπαλλήλων διαφόρων ειδικοτήτων της εν λόγω εταιρείας. Ο πίνακας προσωπικού υποβάλλεται ως απαιτούμενο δικαιολογητικό προς απόδειξη της πλήρωσης των όρων της Διακήρυξης σχετικά με την ελάχιστη παραγωγική ικανότητα (18.2.1 β Δικαιολογητικά για την ελάχιστη παραγωγική ικανότητα, σελ. 40 της Διακήρυξης) και άρα των κριτηρίων επιλογής/ελαχίστων προϋποθέσεων συμμετοχής που θέτει η Διακήρυξη. Εφόσον πράγματι κατά τα προεκτεθέντα η προσωρινή ανάδοχος συνομολογεί ότι δεν κατέχει η ίδια το σύνολο των προσόντων, άρα δεν πληροί από μόνη της κάθε οικείο κριτήριο επιλογής που θέτει η Διακήρυξη, η παράλειψη δήλωσης στο ΕΕΕΣ της (Μέρος ΙΙ, Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων), ότι στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής, το καθιστά άνευ ετέρου ανακριβές/ψευδές και ως εκ τούτου η αναθέτουσα Αρχή όφειλε να απορρίψει την προσφορά της κατά δέσμια αρμοδιότητα. Τέλος, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής (σελ. 7 των απόψεων) ότι: *«δέον δε να σημειωθεί ότι εκφεύγει πλήρως των αρμοδιοτήτων της Αναθέτουσας Αρχής ο έλεγχος της ακρίβειας δεδομένων επί φορολογικών στοιχείων (παραστατικών) εκδοθέντων από τρίτη εταιρεία, όπως είναι το τμήμα ή η ημερομηνία που αναγράφεται επί του τιμολογίου, καθώς τυχόν ελαττώματα αυτών δεν επιδρούν άνευ ετέρου και επί των εννόμων σχέσεων των συμβαλλόμενων εταιρειών, επί των οποίων ερείδεται η διαπίστωση της Αναθέτουσας Αρχής ότι ο προσφέρων έχει πράγματι στη νόμιμη κατοχή του τον απαιτούμενο και αναγκαίο εξοπλισμό για την εκτέλεση της σύμβασης, κάτι που*

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

συνιστά και το μόνον κρίσιμο στοιχείο για την παρούσα φάση της διαδικασίας» στερείται οποιασδήποτε βασιμότητας, καθότι σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις. Αντίθετη ερμηνευτική εκδοχή δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσεως, αλλά δημιουργεί και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού, προσκρούοντας για τον λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας.

17. Επειδή, με την διάταξη του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : *«1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75 και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. 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. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο*

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 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» και με την διάταξη του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (EE- ΕΣ), το οποίο αποτελείται από 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 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά 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. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά». Ήτοι, εκ των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει η υποχρέωση των τρίτων οικονομικών φορέων στις ικανότητες των οποίων στηρίζονται οι προσφέροντες για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης σε σχέση με τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, και δη τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας και χρηματοοικονομικής επάρκειας, να προσκομίζουν αυτοτελές ΕΕΕΣ προκειμένου να ελέγχεται η μη συνδρομή λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπο των τελευταίων.

18. Επειδή, εκ των όρων της υπόψη διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, συνάγονται τα εξής: Στην παράγραφο 11.1.2. προβλέπεται ότι : *«Δικαίωμα συμμετοχής στον Διαγωνισμό έχουν όσοι ενδιαφερόμενοι : (i) συγκεντρώνουν τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα του άρθρου 12.0 (Δικαιούμενοι Συμμετοχής), (ii) δεν αποκλείονται δυνάμει του άρθρου 13.0 (Τυπικοί Λόγοι Αποκλεισμού από τον Διαγωνισμό) και (iii) πληρούν τις ελάχιστες απαιτήσεις συμμετοχής που θέτει το αναφορικά με τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες, την παραγωγική ικανότητα και την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας των προσφερόντων (άρθρο 14.0 της Διακήρυξης). Τα έγγραφα και εν γένει δικαιολογητικά που είναι υποχρεωμένος να προσκομίσει ο προσφέρων για την παραδεκτή συμμετοχή του και προκειμένου να τεκμηριώσει την ύπαρξη των ελαχίστων απαιτήσεων συμμετοχής που θέτει το καθώς και την μη συνδρομή στο πρόσωπό του των τυπικών λόγων αποκλεισμού από τον Διαγωνισμό, απαριθμούνται και αναλύονται στα άρθρα 17.0 και 18.0 της παρούσας». Στην παράγραφο 12.1 προβλέπεται ότι : «12.1 Υποψήφιοι ή προσφέροντες και, σε περίπτωση «κοινοπρακτικών σχημάτων», τα μέλη αυτών μπορούν να είναι φυσικά ή νομικά πρόσωπα εγκατεστημένα σε: α) σε κράτος-μέλος της Ένωσης, β) σε κράτος-μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ.), γ) σε τρίτες χώρες που έχουν υπογράψει και κυρώσει τη ΣΔΣ, στο βαθμό που η υπό ανάθεση δημόσια σύμβαση καλύπτεται από τα Παραρτήματα 1, 2, 4 και 5 και τις γενικές*

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

σημειώσεις του σχετικού με την Ένωση Προσαρτήματος I της ως άνω Συμφωνίας, καθώς και δ) σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην περίπτωση γ) της παρούσας παραγράφου και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, που παρέχουν υπηρεσίες παραγωγής βιβλίων και έχουν αποδεδειγμένα ικανότητες στην εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης, σύμφωνα με τα ειδικότερα στη Διακήρυξη οριζόμενα. Στην περίπτωση κοινοπρακτικού σχήματος οι ως άνω απαιτήσεις θα πρέπει να συντρέχουν στο πρόσωπο κάθε μέλους του σχήματος. Στις περιπτώσεις υποβολής προσφοράς από κοινοπρακτικό σχήμα, όλα τα μέλη του ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής αλληλέγγυα και εις ολόκληρον. Σε περίπτωση ανάθεσης της σύμβασης στο κοινοπρακτικό σχήμα, η ευθύνη αυτή εξακολουθεί μέχρι πλήρους εκτέλεσης της σύμβασης». Στην παράγραφο 14 όπου τίθενται οι ελάχιστες απαιτήσεις συμμετοχής προβλέπεται ότι : «14.1.1. Οι προσφέροντες, είτε ως μεμονωμένες επιχειρήσεις (ατομικές ή εταιρικές), είτε από κοινού ως μέλη κοινοπρακτικού σχήματος, οφείλουν να έχουν τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες ανάλογες των απαιτήσεων που θέτουν το μέγεθος και η πολυπλοκότητα της δημοπρατούμενης σύμβασης και για τον λόγο αυτό θεσπίζονται για τους προσφέροντες ελάχιστες απαιτήσεις τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων τις οποίες κάθε προσφέρων θα πρέπει να πληροί και να τεκμηριώνει επαρκώς, με ποινή αποκλεισμού. {...} 14.2 Ελάχιστη παραγωγική ικανότητα. 14.2.1 Οι προσφέροντες, είτε ως μεμονωμένες επιχειρήσεις (ατομικές ή εταιρικές), είτε από κοινού ως μέλη κοινοπρακτικού σχήματος, οφείλουν να έχουν ικανότητες ανάλογες των απαιτήσεων που θέτουν το μέγεθος και η πολυπλοκότητα της δημοπρατούμενης σύμβασης και για τον λόγο αυτό θεσπίζονται για τους προσφέροντες ελάχιστες απαιτήσεις παραγωγικής ικανότητας τις οποίες κάθε προσφέρων θα πρέπει να πληροί και να τεκμηριώνει επαρκώς: • Για να αναλάβει την εκτέλεση της σύμβασης ένας υποψήφιος που θα αναδειχθεί μειοδότης για κάποιο Τμήμα, θα πρέπει να έχει παραγωγική ικανότητα που να

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

επιτρέπει την επιτυχή εκτέλεση του έργου για το συγκεκριμένο Τμήμα εντός το πολύ εκατόν είκοσι (120) ημερών από τη λήξη του δεκαπενθήμερου από την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υπογραφή της σύμβασης ή από την υπογραφή της σύμβασης εφόσον αυτή έγινε πριν τη λήξη του δεκαπενθήμερου.

• Ο προσδιορισμός της συνολικής παραγωγικής ικανότητας ενός υποψηφίου, άρα και του μέγιστου πλήθους Τμημάτων που μπορεί να αναλάβει βάσει της ικανότητας αυτής περιγράφεται αναλυτικά στο Άρθρο 22.3 της Διακήρυξης. • Κάθε υποψήφιος οφείλει επί ποινή αποκλεισμού να υποβάλλει οικονομική προσφορά για το σύνολο των Τμημάτων του Διαγωνισμού, δηλώνοντας συγχρόνως, σύμφωνα με τον όρο 18.1.1.α, τον ανώτατο αριθμό Τμημάτων που διεκδικεί να εκτελέσει. Ο μέγιστος αριθμός Τμημάτων που είναι δυνατόν να του ανατεθεί θα κριθεί σε κάθε περίπτωση με βάση και τους όρους 2.6 και 24.0 της Διακήρυξης, καθώς και την παραγωγική του ικανότητα και θα προσδιορισθεί μετά τον έλεγχο της συνολικής παραγωγικής ικανότητας από την Επιτροπή Διαγωνισμού. 14.2.2 Σχετικά δικαιολογητικά απαριθμούνται στο άρθρο 18.2 της παρούσας». Εν συνεχεία, στις παραγράφους 17, 18 και επόμενα προβλέπονται τα έγγραφα που πρέπει να περιέχονται στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής ως εξής : «17.0 ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ 17.1 Περιεχόμενα δικαιολογητικά. Στα δικαιολογητικά συμμετοχής, τα οποία θα υποβληθούν στον Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς, θα πρέπει να περιλαμβάνονται υποχρεωτικά και επί ποινή αποκλεισμού από τον Διαγωνισμό τα παρακάτω δικαιολογητικά, τα οποία, όπου η έκδοσή τους διενεργείται από αρμόδιες Αρχές του Κράτους εγκατάστασης των υποψηφίων, πρέπει να έχουν εκδοθεί κατά τους τρεις (3) τελευταίους μήνες πριν από τη λήξη της προθεσμίας ηλεκτρονικής υποβολής προσφορών. Τα δικαιολογητικά θα υποβληθούν ηλεκτρονικά εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, σε μορφή αρχείου .pdf ψηφιακά υπογεγραμμένα, όπου απαιτείται κατά τα ανωτέρω. 17.2 Βασικά δικαιολογητικά. {...} 17.3 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) 17.3.1 Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

οικονομικοί φορείς δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις των παρ. 13.1, 13.2, 13.3 και 13.4 του Άρθρου 13 θα προσκομίσουν στον Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΧ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπή τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Το ΕΕΕΣ που επισυνάπτεται στο Παράρτημα ΙΧ της Διακήρυξης έχει παραμετροποιηθεί ώστε να περιλαμβάνει μόνο τα πεδία που θα πρέπει να συμπληρώσουν οι προσφέροντες και τα οποία αντιστοιχούν στους λόγους αποκλεισμού που αναφέρονται αναλυτικά παραπάνω στις παρ. 13.1, 13.2, 13.3 και 13.4 του Άρθρου 13 της Διακήρυξης» και στην παράγραφο 18 προβλέπεται ειδικότερα τα εξής: «18.0 ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΕΛΑΧΙΣΤΩΝ ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ 18.1 Δικαιολογητικά για τις ελάχιστες τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες {...} 18.2 Δικαιολογητικά για την ελάχιστη παραγωγική ικανότητα 18.2.1 Σε αντιστοιχία με

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

το άρθρο 14.2 της παρούσας Διακήρυξης, απαιτείται η υποβολή στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς των παρακάτω δικαιολογητικών: (α) Συνοπτική περιγραφή των εγκαταστάσεων εκτύπωσης και βιβλιοδεσίας του προσφέροντα (έδρα, εμβαδόν, αποθηκευτικοί χώροι κλπ.). (β) Πρόσφατη θεωρημένη κατάσταση προσωπικού ανά ειδικότητα. Η κατάσταση αυτή υποβάλλεται και από κάθε τρίτο φορέα από τον οποίο μισθώνεται εξοπλισμός και προσωπικό για την εκτύπωση ή/και βιβλιοδεσία. Συμπληρωμένοι πίνακες εξοπλισμού που θα διαθέσει στο έργο σύμφωνα με τα υποδείγματα που παρατίθενται στο Παράρτημα V της παρούσας. (δ) Αποδεικτικά στοιχεία κτήσης ή/και κατοχής (τιμολόγια αγοράς, συμβόλαια, ιδιωτικά συμφωνητικά κλπ. μίσθωσης ή παραχώρησης χρήσης εξοπλισμού από τρίτους, καρτέλες παγίων κλπ.) των μηχανών που περιγράφονται στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού. Στην περίπτωση που για κάποια μηχανή δεν είναι δυνατή η υποβολή αποδεικτικού στοιχείου κτήσης, ο υποψήφιος θα υποβάλει υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986 στην οποία θα αναφέρει το λόγο για τον οποίο δεν είναι δυνατή κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς η συνυποβολή και θα δηλώνει με ποια έννομη σχέση έχει τη χρήση της μηχανής. Η ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών. (ε) Τεχνικά φυλλάδια ή βεβαιώσεις των κατασκευαστικών οίκων απ' όπου να προκύπτει η μέγιστη και μέση ωριαία παραγωγικότητα των μηχανών που αναφέρονται στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού. Στην περίπτωση που για κάποια μηχανή δεν είναι δυνατή η υποβολή του τεχνικού φυλλαδίου ή της βεβαίωσης του κατασκευαστικού οίκου (πχ. λόγω παλαιότητας της μηχανής), ο υποψήφιος θα υποβάλει υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 ν. 1599/1986 στην οποία θα αναφέρεται ο λόγος για τον οποίο δεν είναι δυνατή κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς η συνυποβολή και θα δηλώνεται η μέγιστη και μέση ωριαία παραγωγικότητα της μηχανής. Η υπεύθυνη δήλωση του προηγούμενου εδαφίου φέρει την

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

ημερομηνία υποβολής της προσφοράς. Η Επιτροπή Διαγωνισμού θα επαληθεύσει τα δηλωθέντα στοιχεία και θα προβεί, εφόσον απαιτείται, κατά την κρίση της στις απαραίτητες διορθώσεις. (στ) Διαδικασίες και μέτρα που εφαρμόζει ο υποψήφιος για τον ποιοτικό έλεγχο των εργασιών εκτύπωσης και βιβλιοδεσίας. 18.2.2 Τα στοιχεία (α), (β), (δ), (ε) και (στ) της παραπάνω παραγράφου υποβάλλονται από κάθε μέλος του κοινοπρακτικού σχήματος που υποβάλει προσφορά. 18.2.3 Στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού του στοιχείου (γ) περιλαμβάνεται όλος ο εξοπλισμός που θα διατεθεί στο έργο από κάθε μέλος του κοινοπρακτικού σχήματος που υποβάλει προσφορά. 18.2.4 Οι πίνακες εξοπλισμού υπογράφονται ψηφιακά από τον νόμιμο ή εξουσιοδοτημένο εκπρόσωπο (σε περίπτωση νομικών προσώπων) ή τον κοινό εκπρόσωπο (σε περίπτωση κοινοπρακτικού σχήματος) του προσφέροντος. 18.2.5 Κάθε προσφέρων που ανακηρύσσεται ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να εκτελέσει ο ίδιος την εργασία που αναλαμβάνει, με τα μηχανήματα που δηλώθηκαν στην προσφορά του και το αντίστοιχο προσωπικό, και δεν δύναται σε καμία περίπτωση να υποκατασταθεί από άλλον στις υποχρεώσεις του από τη σύμβαση, άλλως κηρύσσεται έκπτωτος και υπόκειται στις λοιπές προβλεπόμενες κυρώσεις. Η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να διεξάγει και αυτεπαγγέλτως ελέγχους ως προς την τήρηση της παραγράφου αυτής, ο δε ανάδοχος υποχρεούται να αποδέχεται και να διευκολύνει τους ελέγχους αυτούς και να παρέχει κάθε αναγκαία πληροφορία ή διευκρίνιση όπως ζητείται κάθε φορά από τα αρμόδια όργανα της Αναθέτουσας Αρχής». Τέλος, στην παράγραφο 22.6 της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «Για τον έλεγχο της παραγωγικής ικανότητας των υποψηφίων ακολουθείται η παρακάτω διαδικασία : (α) Με βάση τα υποβαλλόμενα σχετικά έγγραφα η Επιτροπή αρχικά επαληθεύει τα στοιχεία κυριότητας των μηχανών που περιγράφονται στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού και τις αναγραφόμενες στους πίνακες μέγιστες και μέσες τιμές παραγωγικότητας, σύμφωνα με τις τιμές των τεχνικών φυλλαδίων. Στην περίπτωση που διαπιστωθούν αποκλίσεις μεταξύ των αναγραφόμενων στους

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

πίνακες τιμών και των τιμών των φυλλαδίων, η Επιτροπή θα προβεί στις απαραίτητες διορθώσεις, σύμφωνα με τις τιμές των φυλλαδίων. (β) Στη συνέχεια η Επιτροπή ελέγχει τα στοιχεία προσωπικού κάθε προσφέροντος ή κάθε επιχείρησης-φορέα του σχήματος που συμμετέχει στο Διαγωνισμό μέσω κοινοπρακτικού σχήματος ή τρίτου φορέα που εκμισθώνει εξοπλισμό στον προσφέροντα ή μέλος κοινοπρακτικού σχήματος. Αν από τα υποβαλλόμενα στοιχεία δεν τεκμηριώνεται η απαιτούμενη επάρκεια για τη λειτουργία των προσφερόμενων μηχανών, η Επιτροπή μπορεί κατά την κρίση της να εισηγηθεί την απόρριψη της προσφοράς. (γ) Ακολούθως, η Επιτροπή, υπολογίζει τη συνολική μέση παραγωγική ικανότητα των μηχανών εκτύπωσης, εκφρασμένη σε φύλλα για το διάστημα των εκατόν είκοσι (120) ημερών ή τεσσάρων (4) μηνών. Με παρόμοιο τρόπο η Επιτροπή υπολογίζει τη συνολική μέση παραγωγική ικανότητα των μηχανών βιβλιοδεσίας (ξεχωριστά για τις μηχανές κόλλας και τις μηχανές συρματοραφής) εκφρασμένη σε αντίτυπα βιβλίων. Η συνολική μέση παραγωγική ικανότητα μιας μηχανής δεν μπορεί να υπερβαίνει το 100% ανά βάρδια, ημέρα κλπ. Στην περίπτωση που στις αναγραφόμενες στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού τιμές διαπιστωθούν τέτοιου είδους υπερβάσεις, τότε η Επιτροπή θα προβεί κατά την κρίση της, στις απαραίτητες διορθώσεις. Τέλος, εφόσον διαπιστωθεί ότι στους συμπληρωμένους πίνακες εξοπλισμού ενός υποψηφίου αναφέρεται μηχανή τρίτου η οποία παραχωρείται στον υποψήφιο ανάδοχο και η ίδια μηχανή αναφέρεται επίσης στους πίνακες εξοπλισμού άλλου υποψηφίου, τότε η παραγωγική ικανότητα της συγκεκριμένης μηχανής δεν υπολογίζεται στη συνολική παραγωγική ικανότητα του κάθε υποψηφίου που έχει δηλώσει τη μηχανή στην προσφορά του».

19. Επειδή, αναφορικά με τους προβαλλόμενους με την με ΓΑΚ 1136 Προσφυγή ισχυρισμούς και δη ως προς τον προβαλλόμενο με τον πρώτο λόγο προσφυγής ισχυρισμό της πρώτης προσφεύγουσας ότι κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης η εταιρία «.....» ανέθεσε υπεργολαβικά στην εταιρία

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

«.....» την εκτέλεση μέρους της σύμβασης, αφού από την προσκομισθείσα σύμβαση έργου προκύπτει ότι η εταιρία «.....» διέθεσε στην προσωρινή ανάδοχο, όχι εκτυπωτικά μηχανήματα, αλλά μόνον προσωπικό, διατυπώνονται τα εξής: Στην παράγραφο 18.2 της διακήρυξης, όπου ορίζονται τα δικαιολογητικά για την απόδειξη της ελάχιστης παραγωγικής ικανότητας των διαγωνιζομένων, προβλέπονται τα εξής : *«Σε αντιστοιχία με το άρθρο 14.2 της παρούσας Διακήρυξης, απαιτείται η υποβολή στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς των παρακάτω δικαιολογητικών: (α) (β) Πρόσφατη θεωρημένη κατάσταση προσωπικού ανά ειδικότητα. Η κατάσταση αυτή υποβάλλεται και από κάθε τρίτο φορέα από τον οποίο μισθώνεται εξοπλισμός και προσωπικό για την εκτύπωση ή/και βιβλιοδεσία»* και στην παράγραφο 22.6. της διακήρυξης, όπου ορίζονται τα σχετικά με τον έλεγχο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής της παραγωγικής ικανότητας των διαγωνιζομένων, προβλέπονται τα εξής *«Στη συνέχεια η Επιτροπή ελέγχει τα στοιχεία προσωπικού κάθε προσφέροντος ή κάθε επιχείρησης-φορέα του σχήματος που συμμετέχει στο Διαγωνισμό μέσω κοινοπρακτικού σχήματος ή τρίτου φορέα που εκμισθώνει εξοπλισμό στον προσφέροντα ή μέλος κοινοπρακτικού σχήματος. Αν από τα υποβαλλόμενα στοιχεία δεν τεκμηριώνεται η απαιτούμενη επάρκεια για τη λειτουργία των προσφερόμενων μηχανών, η Επιτροπή μπορεί κατά την κρίση της να εισηγηθεί την απόρριψη της προσφοράς»*. Εκ των ως άνω όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι για την κάλυψη των απαιτήσεων που αφορούν στην ελάχιστη παραγωγική του ικανότητα, ο διαγωνιζόμενος δύναται να εξασφαλίσει τα απαιτούμενα μέσα και από τρίτους φορείς, οι οποίοι μπορούν να του παρέχουν τόσο τον αναγκαίο εξοπλισμό όσο και το αναγκαίο προσωπικό για την εκτέλεση της σύμβασης. Εν προκειμένω, από την επισκόπηση της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου «.....», διαπιστώνεται ότι προς το σκοπό αυτό η τελευταία υπέβαλε στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς την από 1.7.2020 σύμβαση μίσθωσης έργου δυνάμει της οποίας η αντισυμβαλλόμενη εταιρεία

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

«.....» αναλαμβάνει την υποχρέωση να παρέχει στην προσωρινή ανάδοχο το αναγκαίο προσωπικό για τη λειτουργία συγκροτημάτων βιβλιοδεσίας και στο πλαίσιο της παραγωγής των διδακτικών βιβλίων σχολικού έτους 2021-22 και αποκλειστικά εντός των εγκαταστάσεων της εταιρείας «.....». Συνεπώς, σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, η «.....» λαμβάνει από τρίτον φορέα το απαραίτητο προσωπικό για την εκτέλεση της σύμβασης και αποδεικνύει τούτο δια του προσκομισθέντος συμφωνητικού. Άλλωστε, από κανένα σημείο της ως άνω σύμβασης δεν προκύπτει η ανάθεση στην εταιρεία «.....» ως υπεργολάβου της εκτέλεσης συγκεκριμένου μέρους της δημοπρατούμενης σύμβασης, ούτε στην προσφορά της «.....» εν γένει δηλώνεται τούτο. Συνεπώς, ουδόλως συνάγεται ότι ο τρίτος οικονομικός φορέας «.....» υπεισέρχεται στην προσφορά της «.....» ως υπεργολάβος. Σε κάθε δε περίπτωση, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 31.0 της διακήρυξης, απαγορεύεται ρητώς η υπεργολαβική ανάθεση, σαφώς προκύπτει ότι αφορά στο στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης και όχι στο στάδιο ανάθεσης αυτής, ως εν προκειμένω. Ενόψει των ανωτέρω, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο πρώτος λόγος προσφυγής.

20. Επειδή, αναφορικά με τον προβαλλόμενο με τον δεύτερο λόγο προσφυγής ισχυρισμό της πρώτης προσφεύγουσας ότι παρανόμως η εταιρία «.....» δεν δήλωσε ότι στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων φορέων και δεν προσκόμισε χωριστά ΕΕΕΣ για αυτούς, διατυπώνονται τα εξής : Όπως ήδη εκτέθηκε στην προηγούμενη σκέψη, εκ των όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι για την κάλυψη των απαιτήσεων που αφορούν στην ελάχιστη παραγωγική του ικανότητα, ο διαγωνιζόμενος δύναται να εξασφαλίσει τα απαιτούμενα μέσα και από τρίτους φορείς, οι οποίοι μπορούν να του παρέχουν τόσο τον αναγκαίο εξοπλισμό όσο και το αναγκαίο προσωπικό για την εκτέλεση της σύμβασης. Εν προκειμένω, από την επισκόπηση του φακέλου προσφοράς της «.....» προκύπτει ότι προσκόμισε εντός του φακέλου των Δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

Συμμετοχής/Τεχνικής Προσφοράς το από 1/7/2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Μίσθωσης εκτυπωτικών μηχανημάτων με την εκμισθώτρια ανώνυμη εταιρεία «.....», το από 1/7/2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Μίσθωσης Βιβλιοδετικών μηχανημάτων με την εταιρεία «.....» και το από 1/7/2020 Ιδιωτικό Συμφωνητικό εργολαβίας με την εταιρεία «.....» για την λειτουργία συγκροτήματος βιβλιοδεσίας: και του συγκροτήματος βιβλιοδεσίας : καθώς και τις καταστάσεις προσωπικού με αριθμ. πρωτ. Επιθ. Εργασίας της εταιρείας της, της εταιρείας «.....» και της εταιρείας «.....». Επίσης, προσκόμισε πίνακα με τον εξοπλισμό ιδιοκτησίας της «.....» και πίνακες με τον εξοπλισμό (επίπεδα μηχανήματα εκτύπωσης και κυλινδρικά μηχανήματα εκτύπωσης) ιδιοκτησίας της «.....». Από το σύνολο των ως άνω εγγράφων της προσφοράς της προκύπτει ότι η προσωρινή ανάδοχος «.....» στηρίχθηκε σε τρίτους φορείς για να εξασφαλίσει το απαιτούμενο ανθρώπινο δυναμικό και τεχνικά μέσα για την ανάληψη και εκτέλεση της σύμβασης, ήτοι για να καλύψει τις ελάχιστες απαιτήσεις παραγωγικής ικανότητας, ως αυτές τίθενται και περιγράφονται στην διακήρυξη. Συνεπώς, τηρουμένων των απαιτήσεων του νόμου, όφειλε αφενός μεν να δηλώσει τούτο στο ΕΕΕΣ της, αφετέρου δε να προσκομίσει εντός του φακέλου προσφοράς της ξεχωριστά ΕΕΕΣ των τρίτων ως άνω φορέων, προκειμένου να είναι ευχερής ο έλεγχος μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπό τους. Ενόψει των ανωτέρω, γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο δεύτερος λόγος προσφυγής.

21. Επειδή, αναφορικά με τον προβαλλόμενο με τον τρίτο λόγο προσφυγής ισχυρισμό της πρώτης προσφεύγουσας ότι παρανόμως η εταιρία «.....» δεν δήλωσε στην προσφορά της κανέναν βιβλιοδέτη ή εργάτη βιβλιοδετείου ικανό να λειτουργήσει τα σχετικά μηχανήματα, διατυπώνονται τα εξής : Με τους όρους της διακήρυξης δεν περιγράφονται οι ζητούμενες ειδικότητες του προσωπικού που θα διαθέσει ο προσφέρων για την εκτέλεση

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

της σύμβασης, ούτε απαιτείται να δηλώνονται αυτές με την προσφορά, συνεπώς ουδεμία υποχρέωση είχε η διαγωνιζόμενη «.....» να συμπεριλάβει στην προσφορά της προσωπικό με την ειδικότητα του βιβλιοδέτη ή εργάτη βιβλιοδετείου. Τέλος, αναφορικά με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου «.....» και κατάρτισης της σύμβασης μίσθωσης εκτυπωτικών μηχανημάτων μεταξύ της τελευταίας και του εκμισθωτή τρίτου φορέα «.....», ο τρίτος φορέας δεν είχε ακόμα στην κατοχή του το μηχάνημα κυλινδρικής εκτυπωτικής μηχανής οίκου, καθότι στο προσκομισθέν τιμολόγιο έκδοσης της «.....» για την πώληση του εν λόγω μηχανήματος προς τον τρίτο φορέα «.....» αναγράφεται ως ημερομηνία έκδοσης του τιμολογίου η 30.09.2020, διατυπώνονται τα εξής : Στο σώμα του με αριθ. τιμολογίου αναγράφεται πράγματι ως ημερομηνία έκδοσης η 30.09.2020, όμως το συγκεκριμένο τιμολόγιο έχει αναρτηθεί μαζί με λοιπά τιμολόγια, ως στοιχείο του φακέλου της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου «.....» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 21.09.2020, οπότε και υποβλήθηκε ηλεκτρονικά η προσφορά της τελευταίας. Υπό τα δεδομένα αυτά γεννάται εν προκειμένω ασάφεια σχετικά με τον χρόνο έκδοσης του επίμαχου τιμολογίου και δη ως προς το χρόνο έκδοσης αυτού σε σχέση με τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, η οποία ασάφεια δύνατο να αρθεί κατόπιν σχετικής διευκρίνισης από την αναθέτουσα αρχή, κατ'εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 102 του ν. 4412/2016. Παρόλα αυτά, λαμβάνοντας υπόψιν ότι κατά τα κριθέντα στη σκέψη 20 της παρούσας, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου «.....» κρίνεται ούτως ή άλλως απορριπτέα, κατά το παρόν στάδιο, δεν γεννάται ζήτημα διευκρίνισης.

22. Επειδή, ενόψει των κριθέντων στις σκέψεις 19-21 της παρούσας, η με ΓΑΚ 1136/2020 Προδικαστική Προσφυγή γίνεται δεκτή.

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

23. Επειδή, αναφορικά με τους προβαλλόμενους με την με ΓΑΚ 1137 Προσφυγή ισχυρισμούς και δη ως προς τον ισχυρισμό της δεύτερης προσφεύγουσας ότι η προσωρινή ανάδοχος «.....» παρέλειψε να δηλώσει στο ΕΕΕΣ της ότι στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων φορέων και παρέλειψε εξίσου να υποβάλλει ΕΕΕΣ για αυτούς, γίνονται δεκτά όσα αναλυτικά εκτίθενται στη σκέψη 20 της παρούσας, γενομένου δεκτού του οικείου ισχυρισμού.

24. Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό της δεύτερης προσφεύγουσας ότι η προσωρινή ανάδοχος «.....» παρέλειψε να συμπεριλάβει στην κατάσταση προσωπικού εργαζόμενο με την ειδικότητα χειριστή εξοπλισμού-βιβλιοδέτη, γίνεται δεκτό ότι, εφόσον εκ των όρων της διακήρυξης, δεν απαιτείται να προσδιορίζονται ρητώς οι ειδικότητες του προσφερόμενου προσωπικού, ούτε άλλωστε εξειδικεύονται οι ειδικότητες των εργαζομένων που απαιτούνται για την εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης, ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως αβάσιμος. Αναφορικά δε με τον ισχυρισμό της δεύτερης προσφεύγουσας ότι εκ της ημερομηνίας εκδόσεως στις 30.09.2020 του τιμολογίου για την πώληση μίας εκτυπωτικής μηχανής οίκου προς την εκμισθώτρια αυτής εταιρία «.....» προκύπτει ότι κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου «.....» και κατάρτισης της σύμβασης μίσθωσης μεταξύ της τελευταίας και του εκμισθωτή τρίτου φορέα «.....», ο τρίτος φορέας δεν είχε ακόμα στην κατοχή του το εν λόγω μηχάνημα, γίνονται δεκτά τα κριθέντα στη σκέψη 21 της παρούσας. Παρόλα αυτά, λαμβάνοντας υπόψιν ότι κατά τα κριθέντα στη σκέψη 23 της παρούσας, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου «.....» κρίνεται ούτως ή άλλως απορριπτέα, κατά το παρόν στάδιο, δεν γεννάται ζήτημα διευκρίνισης.

25. Επειδή, ενόψει των κριθέντων στις σκέψεις 23-24, η με ΓΑΚ 1137 Προσφυγή γίνεται δεκτή.

26. Επειδή, ως εκ τούτου, αμφότερες οι Προδικαστικές Προσφυγές γίνονται δεκτές ενώ αμφότερες οι Παρεμβάσεις απορρίπτονται ως απαράδεκτες.

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

27. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 4.110,00 πρέπει να της επιστραφεί και το παράβολο που κατέθεσε η δεύτερη προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 8.220,00, πρέπει να της επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την με ΓΑΚ 1136/2020 Προσφυγή.

Απορρίπτει την ασκηθείσα επί της με ΓΑΚ 1136 προσφυγής Παρέμβαση ως απαράδεκτη.

Δέχεται την με ΓΑΚ 1137/2020 Προσφυγή.

Απορρίπτει την ασκηθείσα επί της με ΓΑΚ 1137 προσφυγής Παρέμβαση ως απαράδεκτη.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 3414/07.08.2020 απόφαση του Δ.Σ. του κατά το μέρος που αναδεικνύεται προσωρινή ανάδοχος για τα Τμήματα 8, 9, 10, 11, 12, 13 η «.....»

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ποσού 4.110,00 ευρώ που στην πρώτη προσφεύγουσα «.....».

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, ποσού 8.220,00 ευρώ. στην δεύτερη προσφεύγουσα «.....».

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 23 Σεπτεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 13 Οκτωβρίου 2020.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Αριθμός απόφασης: 1281, 1282 /2020

Μαρία Μανδράκη

Αλεξάνδρα Παπαχρήστου