

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.08.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) ΓΑΚ/ΑΕΠΠ/1199/31-08-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « ... », που εδρεύει στο ... , όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της Περιφέρειας ... , που εδρεύει στην ... , όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, ο προσφεύγων διώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 950/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (εφεξής «η προσβαλλόμενη»), στο πλαίσιο του διαγωνισμού της υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ... 2020-05-26 Διακήρυξης για την «Συντήρηση της Επ. Οδού ... », κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτή.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 4.032,26 ευρώ και με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου 347427402950 1027 0031.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ... 2020-05-26 Διακήρυξη η Περιφέρεια ... προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού κάτω των ορίων με αντικείμενο την επιλογή αναδόχου για τη

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

«Συντήρηση της Επ. Οδού ... », προϋπολογισμού 806.451,61 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 26.05.2020 και με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό Στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν πέντε (5) συνολικά διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η εταιρεία « ... » και ήδη προσφεύγουσα. Η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση αρχικά των υποφακέλων των δικαιολογητικών συμμετοχής και κατόπιν των υποφακέλων των οικονομικών προσφορών, που είχαν υποβάλει οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς, και κατέταξε τους διαγωνιζομένους κατά σειρά μειοδοσίας, με πρώτη την προσφορά της εταιρείας «», που προσέφερε έκπτωση 55,71%, δεύτερη δε κατετάγη η προσφορά της προσφεύγουσας, που προσέφερε έκπτωση 53,21%. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στον πλήρη έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων, κατά τον οποίο διαπίστωσε ότι η εταιρία « ... » και ένας ακόμη διαγωνιζόμενος, δεν είχαν συμπληρώσει το πεδίο Β «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια», του Μέρους IV «Κριτήρια επιλογής» του Τ.Ε.Υ.Δ. Κατόπιν αυτού η Επιτροπή Διαγωνισμού κάλεσε τους εν λόγω διαγωνιζομένους να προβούν έως τις 14-7-2020 σε σχετική συμπλήρωση του Τ.Ε.Υ.Δ. που είχαν υποβάλει, χωρίς η σχετική πρόσκληση να αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Στην ως άνω πρόσκληση συμμορφώθηκε η εταιρεία « ... », η οποία υπέβαλε εμπρόθεσμα συμπληρωμένο Τ.Ε.Υ.Δ. Κατόπιν αυτών η Επιτροπή Διαγωνισμού συνέταξε το από 21-7-2020 Πρακτικό της, με το οποίο εισηγήθηκε τον αποκλεισμό του διαγωνιζομένου που δεν είχε υποβάλει συμπληρωμένο Τ.Ε.Υ.Δ., έκρινε παραδεκτές τις προσφορές των υπολοίπων διαγωνιζομένων, συμπεριλαμβανομένης της προσφοράς της εταιρείας « ... », κρίνοντας ως αποδεκτό το συμπληρωμένο Τ.Ε.Υ.Δ. που υπέβαλε και εισηγήθηκε την ανάδειξη αυτής, ως προσωρινής

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

αναδόχου του έργου με μέση έκπτωση 55,71%., το οποίο Πρακτικό και εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση. Η απόφαση αυτή της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... , αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 12.08.2020 και από αυτήν ενημερώθηκε το πρώτον η προσφεύγουσα για το γεγονός ότι η προσωρινή ανάδοχος είχε κληθεί από την Επιτροπή Διαγωνισμού να υποβάλει εκ νέου το Τ.Ε.Υ.Δ. συμπληρώνοντας τις ελλείψεις που είχε εντοπίσει η Επιτροπή του Διαγωνισμού, κατά τα ανωτέρω. Περαιτέρω και από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προκύπτει ότι το νέο αυτό Τ.Ε.Υ.Δ. της εταιρείας « ... » δεν είχε αναρτηθεί στην πλατφόρμα του διαγωνισμού, ώστε να μπορούν οι λοιποί διαγωνιζόμενοι να λάβουν γνώση αυτού, μηδέ η σχετική πρόσκληση υποβολή του είχε αναρτηθεί σε αυτόν, κατά τα προρρηθέντα, ενώ μετά από το 18.08.2020 αίτημα της προσφεύγουσας περί αποστολής ή επισύναψης στα έγγραφα του διαγωνισμού του συμπληρωματικού Τ.Ε.Υ.Δ. της εν λόγω εταιρείας, η αναθέτουσα αρχή το κοινοποίησε σε αυτήν στις 24.08.2020. Κατά της ως άνω υπ' αριθ. 950/2020 προσβαλλόμενης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... ασκείται η παρούσα Προσφυγή κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα σε αυτήν.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της ιδιότητας της Περιφέρειας ... , ως αναθέτουσας αρχής, ανήσουςας στη Γενική Κυβέρνηση (Ο.Τ.Α.), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017) στην υπό κρίση Προσφυγή. Περαιτέρω, εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) και (γ) του άρθρου 361 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) και (γ) του Π.Δ.39/2017, έχει κατατεθεί η παρούσα Προσφυγή, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 12.08.2020, πλήρως, εντούτοις,

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

πραγματική γνώση αυτής τεκμαίρεται ότι έλαβε χώρα, κατ' άρθρο 361 παρ. 1 (γ), με την κοινοποίηση στην προσφεύγουσα του Τ.Ε.Υ.Δ. της εταιρείας « ... », που έλαβε χώρα στις 24.08.2020, κατά τα γενόμενα δεκτά στο ιστορικό (πρβλ. σκέψη 2 της παρούσας) και αυτή, η Προσφυγή, ασκήθηκε δια της καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 28.08.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας *«από την πλήρη γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα»*.

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον η προσφεύγουσα, στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό, υποβάλλοντας προσφορά, η οποία και κατετάγη δεύτερη στο σχετικό Πίνακα Μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι παρανόμως έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας « ... », κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της. Περαιτέρω, απαραδεκτώς με το υπ' αριθ. πρωτ. 210214/43068/08.09.2020 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη αυτής και τη διατήρηση της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, αφού το έγγραφο απόψεων αυτό τυγχάνει απορριπτέο ως εκπρόθεσμο, καθόσον κατ' άρθρο 365 *«Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής»* του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), καθώς και κατά το άρθρο 9 του Π.Δ. 39/2017, προκύπτει ότι, η αναθέτουσα αρχή διαβιβάζει στην Α.Ε.Π.Π., το αργότερο εντός δέκα (10) ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προσφυγής τις απόψεις της επί αυτής, η, δε, μη τήρηση της εν λόγω προθεσμίας συνεπάγεται το απαραδέκτο, ως εκπροθέσμων, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, καθόσον κατά το άρθρο 365 παρ. 8 του Ν. 4412/2016 η υπόψη προθεσμία είναι αποκλειστική (βλ. ΑΕΠΠ Επταμ. Συνθ. 8/2020). Εν προκειμένω, η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 28.08.2020 (ημερομηνία κατάθεσης αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού) και ως εκ τούτου το έγγραφο απόψεων της αναθέτουσας αρχής κατατέθηκε

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

εκπροθέσμως στις 08.09.2020, ήτοι πλέον των δέκα ημερών από την άσκηση της παρούσας Προσφυγής κατά τα προλεχθέντα.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με την Προσφυγή της ότι η αναθέτουσα αρχή κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού ανακήρυξε την εταιρεία « ... » ως προσωρινό ανάδοχο, αφού τόσο από το αρχικά - στις 29.06.2020 - προσκομισθέν Τ.Ε.Υ.Δ. αυτής, όσο και από το εκ νέου συμπληρωμένο και υποβληθέν στις 09.07.2020 Τ.Ε.Υ.Δ. της εταιρείας « ... » δεν προκύπτει η πλήρωση του όρου 22. Γ της Διακήρυξης περί της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της εν λόγω εταιρείας.

6. 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. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2 [...] 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτό, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στο τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Περαιτέρω, το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του Ν. 4412/2106 (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82 [...] 4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο [...]. Περαιτέρω, το άρθρο 79 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι «[...] 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση 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

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]».

7. Επειδή, ο όρος 22.Γ «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» της Διακήρυξης ορίζει ότι «Η Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια ορίζεται στα άρθρα 75 και 76 του Ν.4412/2016 ως ισχύει, ανά κατηγορία της παρούσας Διακήρυξης (άρθρο 21, Δικαιούμενοι συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης σύμβασης). Σύμφωνα με το άρθρο 51 του Π.Δ. 71 (ΦΕΚ 112Α 703-07-2019) περί Μητρώων συντελεστών παραγωγής δημοσίων και ιδιωτικών έργων, μελετών, τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών (ΜΗ Τ.Ε), όσον αφορά στα ελάχιστα όρια Οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ανά τάξη εγγραφής (κριτήριο Α), οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε και δραστηριοποιούνται στην κατηγορία Έργων ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ, θα πρέπει να διαθέτουν κατά την υποβολή της αίτησης, τις ελάχιστες προϋποθέσεις σύμφωνα με την παρ. 12 του άρθρου 51 του ΠΔ 71/2019. Για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει απαιτούνται κατ' ελάχιστον: > ίδια κεφαλαία ελάχιστου ύψους : 100.000,00 € όπως ορίζονται στην παρ. 6 του άρθρου 51 του Π.Δ. 71/2019. αξία παγίων ελάχιστου ύψους : 50.000,00 € όπως ορίζονται στις παρ. 7,8 και 9 του άρθρου 51 του Π.Δ. 71/2019. > Ελάχιστου κύκλος εργασιών : 300.000,00 € στις παρ. 2,3,4 και 5 του άρθρου 51 του Π.Δ. 71/2019. Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, και του άρθρου 64 του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112Α/2019) όπως ισχύει» και ο όρος 23.1 ότι «Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΑ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω 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 καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας».

8. Επειδή, το άρθρο 51 «Ελάχιστα όρια Οικονομικής και χρηματοοικονομική επάρκειας ανά τάξη εγγραφής (κριτήριο Α)» του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ Α΄ 112) «Μητρώα συντελεστών παραγωγής δημοσίων και ιδιωτικών έργων, μελετών, τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών (ΜΗ.Τ.Ε)» ορίζει ότι «1. Για τη κατάταξη εργοληπτικής επιχείρησης σε μία από τις τάξεις του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., απαιτείται η πλήρωση των ελάχιστων προϋποθέσεων για τα μεγέθη: Κύκλος Εργασιών, Ίδια Κεφάλαια, Πάγια. [...] 12. Στη δεύτερη τάξη του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, εφόσον εφαρμόζει τα Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα του ν. 4308/2014, και συντάσσει οικονομικές καταστάσεις τουλάχιστον ως «μικρή οντότητα», αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Διαθέτει ίδια κεφάλαια, όπως ορίζονται στην παρ. 6, χωρίς την υποχρέωση ελέγχου από Ορκωτό Ελεγκτή Λογιστή (Ο.Ε.Λ.), τουλάχιστον ίσα με 100.000 ευρώ. Αν στις οικονομικές καταστάσεις περιλαμβάνονται λογαριασμοί ταμείου ή τραπεζικές καταθέσεις ύψους τέτοιου που η αφαίρεσή του καθιστά αδύνατη την κάλυψη του ελάχιστου απαιτούμενου ιδίου κεφαλαίου, προσκομίζεται βεβαίωση Ο.Ε.Λ. για το ύψος του ταμείου και αποδεικτικά υπολοίπου καταθέσεων κατά τη λήξη της περιόδου των οικονομικών καταστάσεων. β) Διαθέτει πάγια στοιχεία, όπως ορίζονται στις παρ. 7, 8 και 9, αξίας τουλάχιστον ίσης με 50.000 ευρώ και βεβαιώνεται από τον νόμιμο εκπρόσωπο και το λογιστή της εταιρείας. Για κατάταξη στην 2η τάξη δεν απαιτείται η βεβαίωση από Ο.Ε.Λ. της κατάστασης παγίων της επιχείρησης. γ) Ελάχιστο κύκλο εργασιών τελευταίας τριετίας: 300.000 ευρώ. Για την απόδειξη του κύκλου εργασιών προσκομίζονται φορολογικές δηλώσεις και κατάσταση τιμολογίων βεβαιωμένα από το λογιστή, ενώ κατά τα λοιπά ισχύουν οι παρ. 4 και 5 [...]».

9. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του κανονιστικού πλαισίου, του Νόμου και της Διακήρυξης, προκύπτει ότι οι αναθέτουσες

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών, ήτοι σε σχέση με: α) Την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, τα οποία κριτήρια τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, η οποία έχει τη δυνατότητα να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις, προσδοκώμενο αποτέλεσμα κλπ), εφόσον δε, τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Προς προκαταρκτική απόδειξη αυτών, υποβάλλεται το Τ.Ε.Υ.Δ., προκειμένου να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικός φορέας διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς αναφορικά με την απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, τα οποία και υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής. Ωσαύτως και στην στην υπό εξέταση περίπτωση, οι προσφέροντες όφειλαν να υποβάλλουν το Τ.Ε.Υ.Δ., ως προκαταρκτική απόδειξη για το ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής - μεταξύ των οποίων και αυτά της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ της Διακήρυξης - τα οποία ορίζονται ως «*κατ' ελάχιστον*» απαιτήσεις, η συμπλήρωση δε, του σχετικού πεδίου του Τ.Ε.Υ.Δ. είχε τεθεί επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη (ΑΕΠΠ 1419/2019, 97/2019), καθόσον απαιτούνταν ειδικότερα από αυτήν η προαπόδειξη, δια του Τ.Ε.Υ.Δ., πλήρωσης για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει των εξής κριτηρίων σωρευτικά «> *ίδια κεφαλαία ελάχιστου ύψους : 100.000,00 € όπως ορίζονται στην παρ. 6 του άρθρου 51 του Π.Δ. 71/2019. αξία παγίων*

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

ελάχιστου ύψους : 50.000,00 € όπως ορίζονται στις παρ. 7,8 και 9 του άρθρου 51 του Π.Δ. 71/2019. > Ελάχιστου κύκλος εργασιών : 300.000,00 € στις παρ. 2,3,4 και 5 του άρθρου 51 του Π.Δ. 71/2019». Περαιτέρω, τα ελάχιστα όρια οικονομικής και χρηματοοικονομική επάρκειας που πρέπει να πληρούνται για την εγγραφή στη δεύτερη τάξη του ΜΕΕΠ, σύμφωνα με το άρθρο 51 του Π.Δ. 71/2019, προκύπτει ότι αποτελούνται από τα μεγέθη «Κύκλος Εργασιών, Ίδια Κεφάλαια, Πάγια» και η πλήρωση αυτών πρέπει να είναι σωρευτική, ειδικότερα δε, απαιτούνται (σωρευτικά) α) ίδια κεφάλαια τουλάχιστον ίσα με 100.000 ευρώ, β) πάγια στοιχεία, αξίας τουλάχιστον ίσης με 50.000 ευρώ και γ) ελάχιστος κύκλος εργασιών τελευταίας τριετίας: 300.000 ευρώ.

10. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση και από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού στο διαδικτυακό τόπο αυτού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προκύπτει ότι η εταιρεία « ... » υπέβαλε αρχικά το από 29.06.2020 Τ.Ε.Υ.Δ. της, δηλώνοντας στο Μέρος II Α αυτού, προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων του όρου 22.Γ της Διακήρυξης, ότι «[α) ΜΕΕΠ, ΑΡ. ΜΕΕΠ: ...] β) ... γ) ΑΡ. ΜΕΕΠ: ... , ΚΑΤΗΓΟΡΙΕΣ: ΟΔΟΠΟΙΙΑ 2^η τάξη ΜΕΕΠ, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ 2^η τάξη, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2^η τάξη ΜΕΕΠ, ΛΙΜΕΝΙΚΑ 1^η τάξη ΜΕΕΠ, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ 1^η τάξη ΜΕΕΠ», επαναλαμβάνοντας την ανωτέρω απάντηση της και στο Μέρος IV Α πεδίο 6 του Τ.Ε.Υ.Δ., δηλώνοντας επιπλέον στο μέρος αυτό προς πλήρωση του όρου 22Γ της Διακήρυξης, τη μη υπέρβαση του ανώτατου επιτρεπτού ορίου ανεκτελέστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, χωρίς να αναγράφει ουδέν στο Μέρος IV Α πεδία 1-5 του Τ.Ε.Υ.Δ. Περαιτέρω, και κατόπιν πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, όπως προκύπτει και από το κείμενο της προσβαλλόμενης απόφασης, η εταιρεία « ... » υπέβαλε εκ νέου στις 09.07.2020 συμπληρωμένο Τ.Ε.Υ.Δ. αναγράφοντας εκ νέου τα ανωτέρω και προσθέτοντας την ίδια προρρηθείσα απάντησή της και στο Μέρος IV Α πεδία 1 και 2 του Τ.Ε.Υ.Δ. Πέραν και ανεξαρτήτως του εάν υποχρεούτο η εταιρεία « ... » όπως προσκομίσει εκ νέου το Τ.Ε.Υ.Δ. της, λαμβανομένου υπόψη ότι δεν είχε συμπληρώσει το πεδίο 1 και 2 του Μέρους IV Α, πλην όμως είχε συμπληρώσει το πεδίο 6 αυτού, καθώς και το Μέρος II Α

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

αυτού, αναγράφοντας, προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων του όρου 22.Γ της Διακήρυξης, ότι «(α) ΜΕΕΠ, ΑΡ. ΜΕΕΠ: ...] β) ... γ) ΑΡ. ΜΕΕΠ: ... , ΚΑΤΗΓΟΡΙΕΣ: ΟΔΟΠΟΙΙΑ 2^η τάξη ΜΕΕΠ, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ 2^η τάξη, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2^η τάξη ΜΕΕΠ, ΛΙΜΕΝΙΚΑ 1^η τάξη ΜΕΕΠ, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ –ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ 1^η τάξη ΜΕΕΠ» και κατά τούτο αποδεικνύοντας από το σύνολο του υπόψη προσκομισθέντος εγγράφου της, Τ.Ε.Υ.Δ., την πλήρωση, προαποδεικτικώς, του όρου 22. Γ της Διακήρυξη και από το εκ νέου προσκομισθέν από 0907.2020 Τ.Ε.Υ.Δ. της αποδεικνύεται η πλήρωση του υπόψη όρου. Και τούτο διότι, όπως συνάγεται από το άρθρο 51 του Π.Δ. 71/2019, η εγγραφή στη 2^η τάξη του ΜΕΕΠ για έργα οδοποιΐας, ως η προκείμενη υπό ανάθεση σύμβαση, στην οποία η εταιρεία «» είναι γραμμένη, καλύπτει τα οριζόμενα κριτήρια που απαιτούνται σωρευτικά από τον όρο 22 Γ της Διακήρυξης, περί ίδιων κεφαλαίων τουλάχιστον ίσων με 100.000 ευρώ, πάγιων στοιχείων, αξίας τουλάχιστον ίσης με 50.000 ευρώ και ελάχιστο κύκλος εργασιών τελευταίας τριετίας 300.000 ευρώ, δοθέντος ότι η πλήρωση και των τριών αυτών μεγεθών απαιτούνται σωρευτικά, κατά την προρρηθείσα διάταξη, προς εγγραφή στην δεύτερη τάξη του ΜΕΕΠ, στην οποία και είναι γραμμένη η εταιρεία «». Ως εκ τούτου, προκύπτει ότι με την ανωτέρω απάντησή της στο Τ.Ε.Υ.Δ. που υπέβαλε στις 29.06.2020, όπου ανέγραψε στο Μέρος IV – Β πεδίο 6 αυτού, η εταιρεία «» πληροί το υπόψη κριτήριο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Την αυτή απάντηση, ήτοι «(α) ΜΕΕΠ , ΑΡ. ΜΕΕΠ : ...] β... γ) ΑΡ. ΜΕΕΠ: ... , ΚΑΤΗΓΟΡΙΕΣ: ΟΔΟΠΟΙΙΑ 2^η τάξη ΜΕΕΠ, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ 2^η τάξη, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2^η τάξη ΜΕΕΠ, ΛΙΜΕΝΙΚΑ 1^η τάξη ΜΕΕΠ, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ –ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ 1^η τάξη ΜΕΕΠ», επαναλαμβάνει και με το από 09.07.2020 εκ νέου συμπληρωμένο υποβληθέν Τ.Ε.Υ.Δ. της - η εταιρεία «»-, την οποία αυτολεξή προσθέτει και στα πεδία 1 και 2 του Μέρους IV – Β, κατόπιν πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής. Επομένως και σε κάθε περίπτωση, νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκανε αποδεκτή την προσφορά της υπόψη εταιρείας, καθόσον αυτή αναφέρει ότι είναι γραμμένη στο ΜΕΕΠ για έργα οδοποιΐας στη δεύτερη τάξη και ως εκ τούτου πληρούται η απαίτηση για «*Οικονομική και χρηματοοικονομική*

Αριθμός απόφασης: 1319 / 2020

επάρκεια» του όρου 22 Γ της Διακήρυξης περί ίδιων κεφαλαίων τουλάχιστον ίσων με 100.000 ευρώ, πάγιων στοιχείων, αξίας τουλάχιστον ίσης με 50.000 ευρώ και ελάχιστο κύκλο εργασιών τελευταίας τριετίας 300.000 ευρώ, σωρευτικά, κατά τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω. Κατ' ακολουθίαν, νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκρινε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας « ... », αφού πληρούται το επί ποινή αποκλεισμού κριτήριο ποιοτικής επιλογής και κατά τούτο ο λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να καταπέσει (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 6 Οκτωβρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 19 Οκτωβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου