

**Η**

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

**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε την 4<sup>η</sup> Νοεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχάλης Σειραδάκης και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.09.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1368/28.09.2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στην ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., ανώνυμη εταιρία του Δημοσίου, με αποκλειστικό μέτοχο το ..., αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή (άρθ. 2 παρ. 1 περ. 3 ν. 4412/2016) και ανήκει στην Γενική Κυβέρνηση, υποτομέας Κεντρικής Κυβέρνησης (Νομικά Πρόσωπα Κεντρικής Κυβέρνησης και Δημόσιες Επιχειρήσεις (Ν.Π.Δ.Δ., Ν.Π.Ι.Δ.,Α.Ε) (άρθ. 14 ν. 4270/2014) (εφεξής αναθέτων φορέας), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», με το διακριτικό τίτλο «...» η οποία εδρεύει στον ...», (εφεξής παρεμβαίνων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση 1) της υπ' αριθ. .... απόφασης, απόσπασμα πρακτικού της 33ης συνεδρίασης του Δ.Σ. του ... της 11ης.09.2020 - θέμα 14<sup>ο</sup> , με την οποία εγκρίθηκαν τα υπ' αριθ. ....πρακτικό νο. 1 και .... πρακτικό νο. 2 της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την ανωτέρω

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

διακήρυξη, απορρίφθηκε η προσφορά του και ανακηρύχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος η εταιρεία «...», για χρονικό διάστημα ενός έτους, με δικαίωμα παράτασης ενός ακόμη έτους και τιμή 370.728,46 € και 2) κάθε άλλης συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής που σχετίζεται με την ανωτέρω απόφαση και αναφέρεται στον επίμαχο διαγωνισμό.

Με την παρέμβαση του ο παρεμβαίνων επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης βάσει της οποίας κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του, ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος και απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή με την με αριθμό ..... Διακήρυξη, ο αναθέτων φορέας προκήρυξε Διεθνή Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου με αντικείμενο σύμβασης την καθαριότητα των ....., του .....και των λοιπών στεγασμένων χώρων του Λιμένα και η καθαριότητα των χώρων της χερσαίας ζώνης Λιμένων ..., ..., ... και ... αρμοδιότητας ... καθώς και η αποκομιδή των απορριμμάτων από τη χερσαία ζώνη λιμένα ... για δώδεκα (12) μήνες, προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους τριακόσιες εβδομήντα πέντε χιλιάδες διακόσια πενήντα τέσσερα ευρώ και σαράντα λεπτά (375.254,40€)., πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης ισόποσης αξίας και ισόχρονης διάρκειας, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει τιμής.

2.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο, ύψους 1.876,27 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., απόδειξη ηλεκτρονικής πληρωμής της ... της 25.09.2020 και εκτύπωση της ίδιας ημερομηνίας από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο» στο πεδίο κατάσταση).

3.Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ στις 31.07.2020, το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ... .

4.Επειδή, η υπό στοιχείο 1 της παρούσας διαγωνιστική διαδικασία που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας και του χρόνου εκκίνησης της, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 25.09.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 15.09.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, με την με αρ. 1632/28.09.2020 Πράξη της Προέδρου του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής αντίστοιχα.

7. Επειδή, ο προσφεύγων θεμελιώνει προδήλως έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του επιδιώκοντας να του ανατεθεί η σύμβαση. Επομένως, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκείται με προφανές έννομο συμφέρον.

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

8. Επειδή, στις 28.09.2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή, ο παρεμβαίνων άσκησε την από 06.10.2020 παρέμβαση του, ήτοι εμπροθέσμως, δοθείσας της κοινοποίησης της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στις 28.09.2020 ο οποίος ομοίως με προφανές έννομο συμφέρον επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης καθόσον η προσφορά του κρίθηκε αποδεκτή και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος.

10.Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 02.10.2020, τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, νομίμως και παραδεκτώς φέρεται ενώπιον του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και η ασκηθείσα παρέμβαση.

12. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου με την με αρ. ....Απόφαση του αναθέτοντος φορέα αποφασίσθηκε *A. Η έγκριση των υπ' αριθμ. ....Πρακτικό Νο1 και ....Πρακτικό Νο2 της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του Δημόσιου Ηλεκτρονικού Ανοιχτού Διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου δημοσίας σύμβασης "ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΣΤΕΓΑΣΜΕΝΩΝ ΧΩΡΩΝ ΚΑΙ ΧΩΡΩΝ ΤΗΣ ΧΕΡΣΑΙΑΣ ΖΩΝΗΣ ΤΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ..., ..., ... ΚΑΙ ... ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ ... ΚΑΙ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΤΗ ΧΕΡΣΑΙΑ ΖΩΝΗ ΛΙΜΕΝΑ ... "* και *B. Η επιλογή της εταιρείας ...' με Α.Φ.Μ. ... ως προσωρινού Αναδόχου της υπηρεσίας "ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑ ΣΤΕΓΑΣΜΕΝΩΝ ΧΩΡΩΝ ΚΑΙ ΧΩΡΩΝ ΤΗΣ ΧΕΡΣΑΙΑΣ ΖΩΝΗΣ ΤΩΝ ΛΙΜΕΝΩΝ ..., ..., ... ΚΑΙ ... ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ ... ΚΑΙ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΤΗ ΧΕΡΣΑΙΑ ΖΩΝΗ ΛΙΜΕΝΑ ... για χρονικό διάστημα ενός έτους και με δικαίωμα παράτασης ενός επιπλέον έτους, με τιμή ανά έτος το ποσό των τριακοσίων εβδομήντα χιλιάδων επτακοσίων είκοσι οκτώ ευρώ και σαράντα έξι λεπτών (370.728,46€) μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24 %.*Ειδικότερα, στην προσβαλλόμενη

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

αναγράφεται ότι « Η εταιρεία ...' δηλώνει στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) στην σελ. 10 ως μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών 256.113,29€ ενώ σύμφωνα με το άρθρο 2.2.5 της διακήρυξης 'Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια', οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 ίσο με το 100% του συνολικού προϋπολογισμού της υπό ανάθεση υπηρεσίας, ήτοι τριακόσιες εβδομήντα πέντε χιλιάδες διακόσια πενήντα τέσσερα ευρώ και σαράντα λεπτά (375.254,40€). Η εταιρεία '...' δηλώνει στο ΕΕΕΣ ότι παρέχεται αναλυτική περιγραφή των μηχανημάτων στην τεχνική της προσφορά. Στην εν λόγω τεχνική προσφορά συμπεριλαμβάνεται η άδεια κυκλοφορίας για το απορριμματοφόρο ... ενώ το μηχανοκίνητο σάρωθρο ... και το μπαταριοφόρο πλύσεως & στεγνώματος ..., τα οποία αναφέρονται στην τεχνική προσφορά δεν συνοδεύονται από άδεια κυκλοφορίας ή άλλο αποδεικτικό έγγραφο όπως τιμολόγια αγοράς ή ενοικίασης. Επιπλέον η εταιρεία '...' δηλώνει στην τεχνική της προσφορά ότι προκειμένου να καλυφθούν πλήρως οι τεχνικές απαιτήσεις του έργου θα νοικιάσει ανυψωτικό μηχάνημα ενώ σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης 'Αποδεικτικά μέσα' και ειδικότερα στην παρ. Β.4 αναφέρεται ότι για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν κατάλογο με περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης, όπου θα συμπεριλαμβάνονται οι άδειες κυκλοφορίας και τα τιμολόγια αγοράς ή ενοικίασης των απορριμματοφόρων, των ανυψωτικών μηχανημάτων, των σαρώθρων και του μπαταριοφόρου επικαθήμενου μηχανήματος πλύσεως & στεγνώματος ή τα έγγραφα που αποδεικνύουν την κατοχή τους (συμφωνητικά, μισθωτήρια). Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 'Τεχνική Προσφορά' της διακήρυξης 'Η τεχνική προσφορά του υποψήφιου οικονομικού φορέα υποβάλλεται ηλεκτρονικά (μέσω ΕΣΗΔΗΣ) και θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από τον αναθέτοντα φορέα με την παρούσα Διακήρυξη και τα Παραρτήματά της, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, όπως ειδικότερα περιγράφονται στην τεχνική έκθεση ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων

## **Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στα Παραρτήματα της Διακήρυξης.' Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.

**Η εταιρεία '...' έχει καταθέσει μερικό κατάλογο συμβάσεων έργων καθαρισμού που εκτελέστηκαν, κατά τα ζητούμενα 2016, 2017, 2018 όμως από τον έλεγχο των σχετικών συμβάσεων που επικαλείται η εταιρεία δεν προκύπτει η εκτέλεση εργασιών αποκομιδής και διαχείρισης αποβλήτων, όπως ορίζεται στην άρθρο 2.2.6. παρ. Β.4.**

Η εταιρεία ...' έχει υποβάλει όσα ορίζει το άρθρο 2.4.3.1. Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά».

13. Επειδή ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού και θεμελίωσης του συνόλου των προϋποθέσεων παραδεκτού της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, αναγράφοντας, μεταξύ άλλων ότι (ενν.έχει) « άμεσο, προσωπικό και ενεστώζ έννομο συμφέρον ασκώ την παρούσα προδικαστική προσφυγή προβάλλοντας αιτιάσεις κατά της προσβαλλομένης αποφάσεως με την οποία απορρίπτεται η προσφορά μου, με την οποία προσέφερα την χαμηλότερη από οικονομική άποψη τιμή, κατά ποσό χαμηλότερο κατά 18.030,98 € από την τιμή που προσέφερε η ανακηρυχθείσα προσωρινός ανάδοχος (352.697,48 € - 370.728,46 €)», ισχυρίζεται ότι: «Με την παρούσα αιτούμαι την ακύρωση της προσβαλλόμενης (263/2020) αποφάσεως της αναθέτουσας αρχής με την οποία εγκρίθηκαν τα υπ\* αριθ. 8106 και 8203/2020 πρακτικά της επιτροπής διενέργειας, με την οποία απορρίπτεται η προσφορά μου και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος η ως άνω εταιρεία, για τους κατωτέρω νόμιμους, βάσιμους και αληθινούς λόγους:

1) Η διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζει;

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

### «2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 ίσο με το 100% του συνολικού προϋπολογισμού της υπό ανάθεση υπηρεσίας, ήτοι τριακόσιες εβδομήντα πέντε χιλιάδες διακόσια πενήντα τέσσερα ευρώ και σαράντα λεπτά (375.254,40€). Το ύψος του απαιτούμενου κύκλου εργασιών να προέρχεται από την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού και αποκομιδής απορριμμάτων.

Σε περίπτωση που οικονομικός φορέας ασκεί οικονομική δραστηριότητα για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών διαχειριστικών χρήσεων, θα εξετάζεται η εν λόγω προϋπόθεση για το αντίστοιχο διάστημα λειτουργίας.»

Στο Ε.Ε.Ε.Σ. που υπέβαλε η ημετέρα εταιρεία, για την κάλυψη του ως άνω κριτηρίου (μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών τριετίας) εδήλωσε, εκ παραδρομής, το ποσό των 256.113,29 €, αντί του ορθού ποσού 2.560.000,00 €. Ειδικότερα, το δηλωθέν εκ παραδρομής ποσό των 256.113,29 €, σαφώς και υπολείπεται του ελάχιστου ποσού των 375.254,40 €, που απαιτεί ο ως άνω όρος της διακήρυξης. Η ημετέρα εταιρεία, αποδεχόμενη όλους τους όρους της διακήρυξης συμμετείχε στον διαγωνισμό με την πεποίθηση ότι πληροί το εν λόγω κριτήριο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, αφού ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών της κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 ανέρχεται στο ανωτέρω ποσό των 2.560.000,00 €, δηλαδή σε ποσό που υπερκαλύπτει εμφανώς το τεθέν από τη διακήρυξη ελάχιστο όριο των 375.254,40 €. Περαιτέρω στο Ε.Ε.Ε.Σ. η ημετέρα εταιρεία συμπεριέλαβε σε αυτό πλήθος συμβάσεων, που έχει συνάψει προσδιορίζοντας την αναθέτουσα αρχή, το είδος της παρεχόμενης υπηρεσίας και το ποσό εκάστης σύμβασης, ήτοι: ( παρατίθεται πίνακας με τις εκ μέρους του εκτελεσθείσες συμβάσεις όπου αναφέρεται επωνυμία αναθέτουσας αρχής, περιγραφή εργασιών, περίοδος εργασιών ποσό σύμβασης και αποδεικτικό στοιχείο). Από την παράθεση των ως άνω συμβάσεων συνάγεται ευχερώς ότι το συνολικό ύψος του τιμήματος ανέρχεται στο ποσό των .... Δηλαδή σε ποσό που υπερκαλύπτει το ελάχιστο όριο της διακήρυξης για την πλήρωση του εν λόγω κριτηρίου. Με τα δεδομένα αυτά, ο εν λόγω πίνακας των συμβάσεων με το τίμημα εκάστης, αποτελεί

## **Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

επαρκές δικαιολογητικό στοιχείο από το οποίο μπορεί να συναχθεί το συμπέρασμα ότι το δηλωθέν ποσό των 256.113,29 € δεν ανταποκρίνεται στην αλήθεια και την πραγματικότητα, ότι έχει τεθεί εσφαλμένως και εκ παραδρομής. Ούτω, από το συνολικό ποσό των συμβάσεων που εκτελώ συνάγεται ευχερώς ότι ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών μου, κατά την επίδικη τριετία υπερβαίνει το δηλωθέν ποσό των 256.113,29 €.

Περαιτέρω, και ως προς την αποδοχή ή απόρριψη των οικονομικών φορέων, βάσει του κριτηρίου της οικονομικής - χρηματοοικονομικής επάρκειας ισχύει η αρχή ότι ο οικονομικός φορέας μπορεί με την προσκόμιση και άλλων κατάλληλων δικαιολογητικών στοιχείων, στη θέση αυτών που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, να αποδείξει την πλήρωση του εν λόγω κριτηρίου. Στην περίπτωση αυτή, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να αποδέχεται κάθε στοιχείο από το οποίο να αποδεικνύεται η πλήρωση του κριτηρίου τούτου. Έτσι, για την αιτιολογημένη απόρριψη της προσφοράς θα πρέπει ο οικονομικός φορέας να μην αποδεικνύει καθ' οιονδήποτε τρόπο πως έχει την απαιτούμενη ελάχιστη οικονομική - χρηματοοικονομική επάρκεια.

Ακόμη, και σύμφωνα με τις αρχές της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ερευνήσει με βάση τα λοιπά στοιχεία της προσφοράς, κατά πόσον το εσφαλμένα αναγραφόμενο στοιχείο οφείλεται σε παραδρομή ή τυπογραφικό λάθος και αν πράγματι, παρά το σφάλμα αυτό, η αιτούσα έχει προσφέρει το ζητούμενο από τη διακήρυξη στοιχείο. Στην προκειμένη περίπτωση πρόκειται για αριθμητικό λάθος του ποσού που δηλώθηκε ως μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών και η απαίτηση της διακήρυξης για μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον 375.254,40 € προκύπτει εμφανώς από τα υπόλοιπα στοιχεία που αναγράφονται στο ίδιο δικαιολογητικό, δηλαδή το Ε.Ε.Ε.Σ. Με τα δεδομένα αυτά, η απόφαση απόρριψης της προσφοράς μου δεν αιτιολογείται νόμιμα με βάση τα υπόλοιπα στοιχεία του φακέλου της, η δε αναθέτουσα αρχή, κατ' εφαρμογή των ως άνω αρχών, οφείλε να μην απορρίψει την προσφορά μου, αλλά να δεχθεί ταύτην. Συνεπώς, και για τον παρόντα λόγο, η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί.

2. Η διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζει:



## **Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

### *«2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα*

*Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται:*

*α) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών να έχουν παράσχει υπηρεσίες καθαριότητας και αποκομιδής απορριμμάτων επί τουλάχιστον 24 μήνες αθροιστικά, εξάμηνης συνεχόμενης διάρκειας και όχι ευκαιριακά.*

*β) να διαθέτουν κατ' ελάχιστο τον παρακάτω εξοπλισμό:*

- Ένα (1) απορριμματοφόρο*
- Ένα (1) σάρωθρο μηχανοκίνητο*
- Ένα (1) ανυψωτικό μηχάνημα για τις εργασίες καθαρισμού υαλοπινάκων*
- Ένα (1) μπαταριοφόρο επικαθήμενο μηχάνημα πλύσεως και στεγνώματος*
- Τρεις (3) απορροφητικές σκούπες σκόνης*
- Καρότσια καθαριότητας με πλήρη εξοπλισμό για κάθε καθαριστή.*
- Μία (1) μηχανή ..... για καθαρισμό καθίσματος μοκετών, χαλιών κ.λ.π.*

*γ) να είναι εφοδιασμένοι, με όλες τις απαιτούμενες κατά περίπτωση άδειες για την εκτέλεση των εργασιών καθαριότητας, μεταφοράς και διάθεσης (αποκομιδής) στερεών αποβλήτων, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία καθώς και πιστοποιήσεις της χώρας δραστηριοποίησής τους, ήτοι άδεια συλλογής και μεταφοράς στερεών μη επικίνδυνων αποβλήτων,*

### *2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής*

#### *2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών*

*Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς; α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2,2,4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους 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 Ι το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του*

## **Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. (Από τις 2-5-2019, παρέχεται η νέα ηλεκτρονική υπηρεσία Promitheus ESPDsnr (<https://espdint.eprocurement.gov.gr/>) που προσφέρει τη δυνατότητα ηλεκτρονικής σύνταξης και διαχείρισης του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Μπορείτε να δείτε τη σχετική ανακοίνωση στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) Πρβλ και το Διορθωτικό (Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης L 17/65 της 23ης Ιανουαρίου 2018) στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας, με το οποίο επιλύθηκαν τα σχετικά ζητήματα ορολογίας που υπήρχαν στο αρχικό επίσημο ελληνικό κείμενο του Εκτελεστικού Κανονισμού, Μπορείτε να δείτε το σχετικό Διορθωτικό στην ακόλουθη διαδρομή; ...

### **2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα**

A. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2,2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.

...

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

- κατάλογο των εργασιών που εκτελέσθηκαν ή υπηρεσιών που παρασχέθηκαν, κατά τα τρία τελευταία έτη (2016, 2017, 2018), και σχετίζονται με το αντικείμενο του διαγωνισμού (καθαριότητα στεγασμένων και υπαίθριων χώρων, αποκομιδή και διαχείριση αποβλήτων κ.λ.π.), με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Εφόσον ο παραλήπτης των εργασιών είναι δημόσια αρχή ο κατάλογος θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης που εκδίδει η αρχή. Στην περίπτωση που ο παραλήπτης είναι ιδιωτικός φορέας, προσκομίζονται τα αντίστοιχα παραστατικά (τιμολόγια, δελτία παροχής υπηρεσιών κ.λ.π.).

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

- κατάλογο με περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης, όπου θα συμπεριλαμβάνονται οι άδειες κυκλοφορίας και τα τιμολόγια αγοράς (ή ενοικίασης) των απορριμματοφόρων, των ανυψωτικών μηχανημάτων, των σαρώθρων και του μπαταριοφόρου επικαθήμενου μηχανήματος πλύσεως και στεγνώματος ή τα έγγραφα που αποδεικνύουν την κατοχή τους (συμφωνητικά, μισθωτήρια).

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικό προσωρινού αναδόχου.

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, ο αναθέτων φορέας αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2,2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής.»

Από τη συνδυαστική και αληθή ερμηνεία των παρατιθέμενων όρων της διακήρυξης συνάγονται τα εξής:

Στον όρο 2.2.6 προσδιορίζεται η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, που πρέπει να έχουν οι διαγωνιζόμενοι για να αναλάβουν και να εκτελέσουν τη σύμβαση και με ποια αποδεικτικά στοιχεία διαθέτουν τις ικανότητες αυτές. Μεταξύ των στοιχείων αυτών είναι ο αναφερόμενος στον ανωτέρω όρο εξοπλισμός. Όμως, από την ακριβή διατύπωση των όσων αναφέρει η διακήρυξη στον εν λόγω όρο (2.2.6) δεν προκύπτει ότι τα ζητούμενα στο άρθρο αυτό τίθενται υποχρεωτικά και επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Η ανωτέρω ερμηνεία του όρου 2.2.6 της διακήρυξης ενισχύεται από τον όρο 2.2.9.1, στον οποίο αναφέρεται ότι οι διαγωνιζόμενοι για την προκαταρκτική απόδειξη ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής- μεταξύ των οποίων είναι και αυτά της παρ. 2.2.6 - προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής το ευρωπαϊκό ενιαίο έγγραφο σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.).

Ακόμη, η ως άνω ερμηνεία του όρου 2.2.6 της διακήρυξης ενισχύεται έτι περαιτέρω από τον όρο 2.2.9.2, στον οποίο ορίζεται ότι οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης.

Επίσης, από τη διάταξη του όρου 3.2 της διακήρυξης συνάγεται ευθέως ότι τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία, μεταξύ των οποίων είναι και αυτά, από τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των ποιοτικών κριτηρίων της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης, υποβάλλονται κατά το στάδιο της κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο.

Εφόσον, λοιπόν, η διακήρυξη δεν ορίζει στον όρο 2.2.6 ότι η παράθεση των αποδεικτικών στοιχείων των τεχνικών ικανοτήτων στο στάδιο συμμετοχής ζητείται υποχρεωτικά και επί ποινή αποκλεισμού και λαμβανομένου υπ' όψη ότι από τον όρο 2.2.9.1 προς προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή δικαιολογητικών συμμετοχής, απαιτείται ως μοναδικό δικαιολογητικό συμμετοχής το Ε.Ε.Ε.Σ. και ότι τα αποδεικτικά στοιχεία (μισθωτήρια κ.λπ.) προσκομίζονται κατά το στάδιο της κατακύρωσης.

Άλλωστε, η έννοια και ο σκοπός θέσπισης του Ε.Ε.Ε.Σ. είναι ότι η υποβολή του εγγράφου τούτου αντικαθιστά την υποχρέωση υποβολής στο προκαταρκτικό στάδιο την πληθώρα των εγγράφων που απαιτούσε το προϊσχύσαν νομοθετικό καθεστώς περί μη συνδρομής στο πρόσωπο του συμμετέχοντος λόγων αποκλεισμού περί πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής. Το έγγραφο αυτό συνιστά κατ' ουσίαν μία ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 και παρέχει προκαταρκτική απόδειξη με τις αναλυτικώς αναφερόμενες στη διακήρυξη προϋποθέσεις για την πλήρωση κριτηρίων επιλογής κ.λπ.

Στην προκειμένη περίπτωση, όπως συνάγεται από το φάκελο της τεχνικής προσφοράς, υπέβαλε το προβλεπόμενο στη διακήρυξη Ε.Ε.Ε.Σ., στο οποίο περιέλαβε όλα τα απαραίτητα στοιχεία, τα οποία απαιτούνται προκαταρκτικά

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

για την πλήρωση του κριτηρίου του όρου 2.2.6. Συγκεκριμένα στο ΕΕΕΣ δηλώθηκε ότι ο κάτωθι εξοπλισμός θα είναι σύμφωνος με τις προδιαγραφές της διακήρυξης.

-Ένα (1) απορριμματοφόρο

-Ένα (1) σάρωθρο μηχανοκίνητο

- Ένα (1) ανυψωτικό μηχάνημα για τις εργασίες καθαρισμού υαλοπινάκων

- Ένα (1) μπαταριοφόρο επικαθήμενο μηχάνημα πλύσεως και στεγνώματος

- Τρεις (3) απορροφητικές σκούπες σκόνης

- Καρότσια καθαριότητας με πλήρη εξοπλισμό για κάθε καθαριστή.

- Μία (1) μηχανή ..... για καθαρισμό καθισμάτων, μοκετών, χαλιών κ.λ.π.

Με τα δεδομένα αυτά η αναθέτουσα αρχή, η οποία απέρριψε την προσφορά μου για μη πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής επάρκειας, που προβλέπεται στον όρο 2.2.6, εσφαλμένα ερμήνευσε και εφάρμοσε το σχετικό όρο της διακήρυξης και εξαιτίας της εσφαλμένης αυτής ερμηνείας δέχθηκε ότι θα έπρεπε υποχρεωτικά να αποδείξω προκαταρκτικά την πλήρωση των κριτηρίων αυτών, πρέπει να ακυρωθεί.

Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση εσφαλμένα ερμήνευσε τα ως άνω άρθρα της διακήρυξης και ένεκα της εσφαλμένης αυτής ερμηνείας οδηγήθηκε στην απόρριψη της προσφοράς μου. Κατόπιν τούτου, και για τον παρόντα λόγο, πρέπει να ακυρωθεί.

Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., O 278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,αΚ. 27).

Επειδή επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης να γίνεται κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. L7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. L2043, σκέψη 54).

Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο καί, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS *Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C- 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, 0243/89, EU:C: 1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, 087/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, 019/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C- 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μάϊου 2016, *MT Hojgaard και ZiibHn*, C396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, O 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universaie-Bau*, O 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, 0599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manona*, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

Επειδή η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, (απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, *Pirro Pizzo* 027/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51)».

14. Επειδή ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται ότι «Επί των λόγων ακύρωσης της προσφυγής της εταιρίας με την επωνυμία «...»: 1ος λόγος: Στο άρθρο 2.2.5 της σχετικής διακήρυξης αναφέρονται τα ακόλουθα: «2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 ίσο με το 100% του συνολικού προϋπολογισμού της υπό ανάθεση υπηρεσίας, ήτοι τριακόσιες εβδομήντα πέντε χιλιάδες διακόσια πενήντα τέσσερα ευρώ και σαράντα λεπτά (375.254,40€). Το ύψος του απαιτούμενου κύκλου εργασιών να προέρχεται από την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού και αποκομιδής απορριμμάτων». Στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε η εταιρία «...» και ειδικότερα στο πεδίο που αφορά στην πλήρωση των απαιτήσεων που αφορούν στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια δήλωσε το ποσό των 256.113,29 ως μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών, ενώ σύμφωνα με τον όρο της διακήρυξης απαιτείται μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 ίσο με το 100% του συνολικού προϋπολογισμού της υπό ανάθεση υπηρεσίας, ήτοι τριακόσιες εβδομήντα πέντε χιλιάδες διακόσια πενήντα τέσσερα ευρώ και σαράντα λεπτά (375.254,40€). Ο αναθέτων φορέας έχει την ευθύνη της επεξεργασίας, σχεδίασης και προσαρμογής της ηλεκτρονικής φόρμας του ΕΕΕΣ κατά τρόπο ώστε να μπορούν να απαντώνται όλα τα πεδία-ερωτήματα τα οποία είναι κρίσιμα και ουσιώδη για την αξιολόγηση των προσφορών και κατά τρόπο ώστε να ανταποκρίνεται στους όρους της διακήρυξης. Παράλληλα, η ευθύνη της σωστής συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ βαρύνει τους οικονομικούς φορείς. Στο έντυπο που συμπλήρωσε η προσφεύγουσα δήλωσε ποσό που δεν κάλυπτε τις απαιτήσεις της διακήρυξης ως προς την χρηματοοικονομική επάρκεια. Στο στάδιο ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών ο αναθέτων φορέας υποχρεούται να ελέγξει τα κριτήρια που έχει καθορίσει με τη διακήρυξη και όλα τα έγγραφα της σύμβασης και να απορρίψει προσφορές που δεν πληρούν τα

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

συγκεκριμένα κριτήρια. Στην περίπτωση της προσφεύγουσας το ποσό που δηλώθηκε δεν καλύπτει το κριτήριο που έχει τεθεί ως προς την χρηματοοικονομική επάρκεια στη σχετική διακήρυξη, οπότε ο αναθέτων φορέας υποχρεούται να απορρίψει την προσφορά, όπως ρητά προβλέπεται στο άρθρο 2.4.6. της διακήρυξης. Η άποψη της προσφεύγουσας ότι θα μπορούσε ο αναθέτων φορέας να συνάγει το συμπέρασμα ότι το κριτήριο πληρείται λαμβάνοντας υπόψη τις συμβάσεις που αναφέρει η προσφεύγουσα θα οδηγούσε ουσιαστικά σε τροποποίηση των δηλώσεων της προσφεύγουσας και συνακόλουθα της προσφοράς της, ενέργεια που θα ερχόταν σε αντίθεση με την αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων. Κατά συνέπεια ο λόγος αυτός πρέπει να απορριφθεί.

2ος λόγος: Στο άρθρο 2.2.9.2 (Αποδεικτικά μέσα της διακήρυξης) αναφέρεται: 3 «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016». Παράλληλα, στην παράγραφο Β4 του ίδιου άρθρου αναφέρεται ότι: « Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: - κατάλογο των εργασιών που εκτελέστηκαν ή υπηρεσιών που παρασχέθηκαν, κατά τα τρία τελευταία έτη (2016, 2017, 2018), και σχετίζονται με το αντικείμενο του διαγωνισμού (καθαριότητα στεγασμένων και υπαίθριων χώρων, αποκομιδή και διαχείριση αποβλήτων κ.λ.π.), με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Εφόσον ο παραλήπτης των εργασιών είναι δημόσια αρχή ο κατάλογος θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης που εκδίδει η αρχή. Στην περίπτωση που ο παραλήπτης είναι ιδιωτικός φορέας, προσκομίζονται τα αντίστοιχα παραστατικά (τιμολόγια, δελτία παροχής υπηρεσιών κ.λ.π.). - κατάλογο με περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης, όπου θα συμπεριλαμβάνονται οι άδειες κυκλοφορίας και τα τιμολόγια αγοράς (ή ενοικίασης) των απορριμματοφόρων, των ανυψωτικών μηχανημάτων, των σαρώθρων και του μπαταριοφόρου



## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

επικαθήμενου μηχανήματος πλύσεως και στεγνώματος ή τα έγγραφα που αποδεικνύουν την κατοχή τους (συμφωνητικά, μισθωτήρια)», ενώ σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 'Τεχνική Προσφορά' της διακήρυξης «Η τεχνική προσφορά του υποψήφιου οικονομικού φορέα υποβάλλεται ηλεκτρονικά (μέσω ΕΣΗΔΗΣ) και θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από τον αναθέτοντα φορέα με την παρούσα Διακήρυξη και τα Παραρτήματά της, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, όπως ειδικότερα περιγράφονται στην τεχνική έκθεση ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στα Παραρτήματα της Διακήρυξης» Η προσφεύγουσα εταιρεία «...» δηλώνει στην τεχνική της προσφορά ότι προκειμένου να καλυφθούν πλήρως οι τεχνικές απαιτήσεις του έργου θα νοικιάσει ανυψωτικό μηχάνημα. Η διακήρυξη ξεκάθαρα απαιτεί τα κριτήρια που θέτει να προκύπτουν από έγγραφα και δικαιολογητικά, ώστε να αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης. Ειδικότερα, απαιτείται να προσκομιστεί κατάλογος με περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης, όπου θα συμπεριλαμβάνονται οι άδειες κυκλοφορίας και τα τιμολόγια αγοράς ή ενοικίασης των 4 απορριμματοφόρων, των ανυψωτικών μηχανημάτων, των σαρώθρων και του μπαταριοφόρου επικαθήμενου μηχανήματος πλύσεως & στεγνώματος ή τα έγγραφα που αποδεικνύουν την κατοχή τους (συμφωνητικά, μισθωτήρια). Κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς η προσφεύγουσα δηλώνει ότι δεν έχει το μηχάνημα αλλά προτίθεται να το μισθώσει. **Στην πραγματικότητα δεν υπάρχει ο απαιτούμενος εξοπλισμός κατά δήλωση της προσφεύγουσας, οπότε ουσιαστικά δεν τίθεται θέμα απόδειξης.** Θέμα απόδειξης τίθεται για το μηχανοκίνητο σάρωθρο ... και το μπαταριοφόρο πλύσεως & στεγνώματος ..., τα οποία αναφέρονται στην τεχνική προσφορά αλλά δεν συνοδεύονται από άδεια κυκλοφορίας ή άλλο αποδεικτικό έγγραφο όπως τιμολόγια αγοράς ή ενοικίασης. Η διακήρυξη απαιτεί την ύπαρξη και την απόδειξη συγκεκριμένων κριτηρίων και για το λόγο αυτό και η προσφεύγουσα στην τεχνική της

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

προσφορά αναφέρει το μηχάνημα που έχει στη διάθεσή της και συμπεριλαμβάνει στην έκθεση και την άδεια κυκλοφορίας του. Επομένως και ο δεύτερος λόγος ακύρωσης είναι αβάσιμος και ως τέτοιος πρέπει να απορριφθεί.

15. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, και του άρθρου 2.2.5 και 2.2.9.1 της διακήρυξης ισχυρίζεται ότι: «Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή προβάλλεται από την προσφεύγουσα εταιρεία ότι στο Ε.Ε.Ε.Σ. που υπέβαλε για την κάλυψη του ως άνω κριτηρίου δήλωσε εκ παραδρομής το ποσό των 256.113,29€ το οποίο υπολείπεται κατά 119.141,11 ευρώ του ελάχιστου ποσού των 375.254,40 ευρώ που ορίζεται στην σχετική διακήρυξη του .....ως ελάχιστη απαίτηση για την κάλυψη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, ο εν λόγω ισχυρισμός της προσφευγούσας, ότι εκ παραδρομής δηλώθηκε λανθασμένο ποσό στο ΕΕΕΣ που κατάθεσε στον διαγωνισμό του ....., είναι απορριπτέος καθότι το ΕΕΕΣ, ως απαιτούμενο δικαιολογητικό επουσιώδους χαρακτήρα, αποτελεί Υπεύθυνη Δήλωση η οποία φέρει την υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου της οικονομικού φορέα και ό,τι δηλωθεί σε αυτό θα πρέπει να είναι ορθό και αληθές. Εν αντιθέσει, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν έχει δηλώσει ορθώς τα οριζόμενα στα προαναφερόμενα άρθρα, δεν διαθέτει την εκ του νόμου απαιτούμενη προϋπόθεση και συνεπώς δεν πληροί την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης. **(β) Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα** Παρατίθεται το άρθρο 2.2.6 και το άρθρο 2.2.9.2 Από τον εν λόγω όρο συνεπάγεται ότι τα αποδεικτικά των παραγράφων 2.2.1 έως 2.2.8 θα πρέπει να υποβληθούν προς αξιολόγηση και κατά την υποβολή της προσφοράς αλλά και εφόσον ο οικονομικός φορέας κηρυχθεί ανάδοχος του έργου. Ακόμη και στην περίπτωση που δεχτούμε σύμφωνα με τα όσα αναγράφονται από την προσφεύγουσα εταιρεία στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, ότι το Ε.Ε.Ε.Σ. είναι το μοναδικό δικαιολογητικό που απαιτείται ως προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή δικαιολογητικών συμμετοχής, η προσφεύγουσα εταιρεία έχει υποβάλλει κατά **περίπτωση/επιλογή**

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

**δικαιολογητικό** τα οποία αφορούν τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, όπως Κατάλογο Συμβάσεων Έργων Καθαρισμού, Βεβαιώσεις Καλής Εκτέλεσης Εργασιών Έργων, Πιστοποιητικά ISO (OHSAS 18001:2007, ISO 9001:2015, ISO 14001:2015), προσπέκτους αναλωσίμων και εξοπλισμού, άδεια απορριμματοφόρου και άδεια διαχείρισης μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων Περιφέρειας Ηπείρου (υπ'αριθμ.πρωτ. 70636/20-05-2019). Με αυτά τα δεδομένα θα έπρεπε εντέλει να κατατεθούν όλα τα δικαιολογητικά από την πλευρά της προσφεύγουσας εταιρείας, και όχι επιλεκτικά ορισμένα από αυτά, τα οποία προφανώς τα διαθέτει ήδη κατά την κατάθεση της προσφοράς της.

Σύμφωνα με την διακήρυξη, και ειδικότερα στο άρθρο 2.2.6., οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να έχουν παράσχει υπηρεσίες καθαριότητας και αποκομιδής απορριμμάτων επί τουλάχιστον 24 μήνες αθροιστικά, εξάμηνης συνεχόμενης διάρκειας και όχι ευκαιριακά. Στο θεσμικό πλαίσιο (ά. 1.4.) της σχετικής διακήρυξης αναφέρεται εκτός των άλλων και 'σε εκτέλεση των ανωτέρω νόμων εκδοθεισών κανονιστικών πράξεων, των λοιπών διατάξεων που αναφέρονται ρητά ή απορρέουν από τα οριζόμενα στα συμβατικά τεύχη της παρούσας, καθώς και του συνόλου των διατάξεων του ασφαλιστικού, εργατικού, κοινωνικού, περιβαλλοντικού και φορολογικού δικαίου που διέπει την ανάθεση και εκτέλεση της παρούσας σύμβασης, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά παραπάνω'. Το περιβαλλοντικό δίκαιο περιλαμβάνει νόμους και διατάξεις που αφορούν την προστασία του περιβάλλοντος και την αειφόρο ανάπτυξη. Προς τούτο, σύμφωνα με τον Ν. 4042/Α' 24/13-02- 2012, στο ά.11 ορίζεται ως 'διαχείριση αποβλήτων η συλλογή, μεταφορά, ανάκτηση, και διάθεση αποβλήτων, συμπεριλαμβανομένης της εποπτείας των εργασιών αυτών καθώς και της επίβλεψης των χώρων διάθεσης (disposal sites) και των ενεργειών στις οποίες προβαίνουν οι έμποροι ή οι μεσίτες'. Επιπλέον, στον ίδιο Νόμο ορίζεται ως 'συλλογή, η συγκέντρωση αποβλήτων συμπεριλαμβανομένης της προκαταρκτικής διαλογής και της προκαταρκτικής αποθήκευσης αποβλήτων με σκοπό τη μεταφορά τους σε εγκατάσταση επεξεργασίας αποβλήτων'. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η αποκομιδή αποβλήτων περιλαμβάνει την συλλογή, μεταφορά, ανάκτηση και διάθεση των αποβλήτων σε νόμιμο τελικό αποδέκτη, και η οποία αποδεικνύεται με την εγγραφή στο Ηλεκτρονικό Μητρώο

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

Αποβλήτων (ΗΜΑ), την κατοχή εν ισχύ αδειών συλλογής και μεταφοράς, τη διάθεση κατάλληλου εξοπλισμού (όπως πχ. Απορριμματοφόρα οχήματα), έμπειρου προσωπικού (πχ. Οδηγοί, χειριστές) καθώς και την κατάθεση ετήσιας έκθεσης αποβλήτων.

Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε στην Προσφορά της ΕΕΕΣ καθώς και 'Μερικό Κατάλογο Συμβάσεων Έργων Καθαρισμού', στα οποία δεν γίνεται καμία αναφορά για εργασίες αποκομιδής απορριμμάτων. Το ίδιο ισχύει και για τις κατατιθέμενες Βεβαιώσεις Καλής Εκτέλεσης Έργων οι οποίες αναφέρονται αποκλειστικά στην καλή εκτέλεση έργων καθαριότητας και όχι αποκομιδής απορριμμάτων. 14. Ακόμη και με την προσκόμιση στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κατάλληλων δικαιολογητικών στοιχείων προς απόδειξη της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου, όπως συμβάσεις έργων, το εν λόγω κριτήριο της παροχής των υπηρεσιών αποκομιδής αποβλήτων δεν **πληρείται με ευκρίνεια** καθότι οι εν λόγω συμβάσεις δεν αναφέρονται σε αποκομιδή αλλά κυρίως σε συλλογή απορριμμάτων (σύμφωνα με τον ορισμό στον Ν.4042). Για παράδειγμα, οι Συμβάσεις με την ΕΕΣΣΤΥ αναφέρονται σε συλλογή απορριμμάτων με κατάλληλες συσκευασίες, συγκέντρωση απορριμμάτων σε ειδικούς χώρους, μεταφορά αυτών σε εξωτερικούς κάδους, και τέλος, σε απομάκρυνση αποβλήτων. Η τελευταία υπηρεσία δεν γνωρίζουμε εάν εκτελείται από την προσφεύγουσα εταιρεία καθότι σε καμία σύμβαση δεν αναφέρεται στη λίστα εξοπλισμού, απορριμματοφόρο όχημά ή αρπάγη ή οποιοδήποτε άλλο μέσο απαιτείται για την εκτέλεση της απομάκρυνσης των αποβλήτων σε τελικό νόμιμο αποδέκτη. Η Σύμβαση με τον Δήμο ... αναφέρεται σε υπηρεσίες χειρωνακτικού καθαρισμού και περισυλλογής απορριμμάτων με χρήση όνων. Εσφαλμένα λοιπόν αναφέρεται και στον προσκομισθέντα Πίνακα της κατατιθέμενης από 25/09/2020 Προδικαστικής Προσφυγής, ότι η Σύμβαση με τον Δήμο Ύδρας αφορά και αποκομιδή και διαχείριση απορριμμάτων. Το ίδιο ισχύει και για τις Συμβάσεις με το ....., το Ίδρυμα ..... της ..., τον ....., ..., ... Πανεπιστήμιο στις οποίες αναφέρονται αποκλειστικά εργασίες καθαριότητας καθώς εργασίες συγκέντρωσης απορριμμάτων είτε σε κάδους του Δήμου είτε σε καθορισμένους χώρους, υπηρεσίες που σε καμία περίπτωση δεν αντιστοιχεί με αυτή της αποκομιδής απορριμμάτων.

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

Η αναφορά στην υπηρεσία αποκομιδής και διαχείρισης απορριμμάτων προστέθηκε στον κατάλογο εργασιών στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή και όχι στο ΕΕΕΣ κατά τη διαδικασία υποβολής προσφορών.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν παρέχει αποδεδειγμένα υπηρεσίες αποκομιδής απορριμμάτων και συνεπώς, δεν πληροί το κριτήριο της διακήρυξης που αναφέρεται στην κατοχή συμβάσεων αποκομιδής απορριμμάτων 24μηνιαίας διάρκειας αθροιστικά (ά. 2.2.6, παρ. α), ούτε το κριτήριο της διακήρυξης που αναφέρει ότι το ύψος του απαιτούμενου κύκλου εργασιών θα πρέπει να προέρχεται, εκτός από την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού, και από υπηρεσίες αποκομιδής απορριμμάτων.

Αναφορικά με το κριτήριο του ά. 2.2.6. παρ. β της σχετικής διακήρυξης, η προσφεύγουσα εταιρεία έχει υποβάλλει στον Φάκελο Προσφοράς ΕΕΕΣ στο οποίο δηλώνει ότι θα διαθέσει τον κάτωθι εξοπλισμό σύμφωνα με τις προδιαγραφές της διακήρυξης:

- Ένα (1) απορριμματοφόρο
- Ένα (1) σάρωτρο μηχανοκίνητο
- Ένα (1) ανυψωτικό μηχάνημα για τις εργασίες καθαρισμού υαλοπινάκων
- Ένα (1) μπαταριοφόρο επικαθήμενο μηχάνημα πλύσεως και στεγνώματος
- Τρεις (3) απορροφητικές σκούπες σκόνης
- Καρότσια καθαριότητα με πλήρη εξοπλισμό για κάθε καθαριστή
- Μία (1) μηχανή ..... για καθαρισμό καθισμάτων, μοκέτων, χαλιών κ.λ.π.

Μάλιστα η ίδια δηλώνει στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή και έχει επιπλέον καταθέσει και σχετική Υπεύθυνη Δήλωση στον Φάκελο Προσφοράς της, ότι '...δεσμευόμαστε να προσκομίσουμε σχετικά αποδεικτικά έγγραφα σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2. της σχετικής διακήρυξης στην περίπτωση που ανακηρυχθούμε ανάδοχοι του εν λόγω έργου'. Εν αντιθέσει με όσα αναφέρει στην Υπεύθυνη Δήλωση, στην Τεχνική της προσφορά έχει προσκομίσει άδεια απορριμματοφόρου οχήματος καθώς και προσπέκτους σαρώθρου.

Επιπλέον, στην Τεχνική Περιγραφή αναφέρεται ότι το ανυψωτικό μηχάνημα θα ενοικιαστεί ώστε να καλυφθούν πλήρως οι τεχνικές απαιτήσεις του

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

δημοπρατούμενου έργου. Στην περίπτωση αυτή ο οικονομικός φορέας, σύμφωνα με το ά. 2.2.8. στηρίζεται στην ικανότητα τρίτων όσον αφορά την παράγραφο 2.2.6., καθότι δεν διαθέτει μέρος του εξοπλισμού, και συγκεκριμένα το ανυψωτικό μηχάνημα. Εν αντιθέσει, η προσφεύγουσα εταιρεία στο κατατιθέμενο ΕΕΕΣ, στο Μέρος II αναφέρει ότι δεν θα στηριχθεί στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV (όπου αναφέρεται και η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα )και στα τυχόν κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V.

16. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 254 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ( άρθρο 36 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) 1. Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων. ..

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 310 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 76 παρ. 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» του ν. 4412/2016 ορίζεται «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή δεν λαμβάνεται υπόψη.2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο στις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, όπως ιδίως παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελή σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) και μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα που θεσπίζονται με το νόμο, τις κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση κατά το πρώτο εδάφιο δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση των όρων της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση της παραγράφου 1 δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης. 4. Ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσοнос σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που ο αναθέτων φορέας κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα της συγκεκριμένης προσφοράς σε σχέση με τις λοιπές.

5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για τον αναθέτοντα φορέα, εάν επίκειται αποκλεισμός του προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς.

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

18. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι:  
2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 ίσο με το 100% του συνολικού προϋπολογισμού της υπό ανάθεση υπηρεσίας, ήτοι τριακόσιες εβδομήντα πέντε χιλιάδες διακόσια πενήντα τέσσερα ευρώ και σαράντα λεπτά (375.254,40€). Το ύψος του απαιτούμενου κύκλου εργασιών να προέρχεται από την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού και αποκομιδής απορριμμάτων. Σε περίπτωση που οικονομικός φορέας ασκεί οικονομική δραστηριότητα για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών διαχειριστικών χρήσεων, θα εξετάζεται η εν λόγω προϋπόθεση για το αντίστοιχο διάστημα λειτουργίας.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών να έχουν παράσχει υπηρεσίες καθαριότητας και αποκομιδής απορριμμάτων επί τουλάχιστον 24 μήνες αθροιστικά, εξάμηνης συνεχόμενης διάρκειας και όχι ευκαιριακά. β) να διαθέτουν κατ' ελάχιστο τον παρακάτω εξοπλισμό: - Ένα (1) απορριμματοφόρο - Ένα (1) σάρωθρο μηχανοκίνητο Σελίδα 16 - Ένα (1) ανυψωτικό μηχάνημα για τις εργασίες καθαρισμού υαλοπινάκων - Ένα (1) μπαταριοφόρο επικαθήμενο μηχάνημα πλύσεως και στεγνώματος - Τρεις (3) απορροφητικές σκούπες σκόνης - Καρότσια καθαριότητας με πλήρη εξοπλισμό για κάθε καθαριστή. - Μία (1) μηχανή ..... για καθαρισμό καθισμάτων, μοκετών, χαλιών κ.λ.π. γ) να είναι εφοδιασμένοι, με όλες τις απαιτούμενες κατά περίπτωση άδειες για την εκτέλεση των εργασιών καθαριότητας, μεταφοράς και διάθεσης (αποκομιδής) στερεών αποβλήτων, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία καθώς και πιστοποιήσεις της χώρας δραστηριοποίησής τους, ήτοι άδεια συλλογής και μεταφοράς στερεών μη επικίνδυνων αποβλήτων.

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι



## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους 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 II 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. (Από τις 2-5-2019, παρέχεται η νέα ηλεκτρονική υπηρεσία Promitheus ESPDint (<https://espdint.eprocurement.gov.gr/>) που προσφέρει τη δυνατότητα ηλεκτρονικής σύνταξης και διαχείρισης του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ).....

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.5 και 2.2.8).....

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν : - Οικονομικές καταστάσεις ή αποσπάσματα οικονομικών καταστάσεων, στην περίπτωση που η δημοσίευση των οικονομικών καταστάσεων απαιτείται από τη νομοθεσία της

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας για τις τρεις προηγούμενες του έτους οικονομικές χρήσεις (ετών 2016, 2017 και 2018) ή - Υπεύθυνη δήλωση περί του ύψους του κύκλου εργασιών του οικονομικού φορέα κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 που προέρχεται από υπηρεσίες καθαρισμού και αποκομιδής απορριμμάτων. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: - κατάλογο των εργασιών που εκτελέσθηκαν ή υπηρεσιών που παρασχέθηκαν, κατά τα τρία τελευταία έτη (2016, 2017, 2018), και σχετίζονται με το αντικείμενο του διαγωνισμού (καθαριότητα στεγασμένων και υπαίθριων χώρων, αποκομιδή και διαχείριση αποβλήτων κ.λ.π.), με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Εφόσον ο παραλήπτης των εργασιών είναι δημόσια αρχή ο κατάλογος θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης που εκδίδει η αρχή. Στην περίπτωση που ο παραλήπτης είναι ιδιωτικός φορέας, προσκομίζονται τα αντίστοιχα παραστατικά (τιμολόγια, δελτία παροχής υπηρεσιών κ.λ.π.). - κατάλογο με περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης, όπου θα συμπεριλαμβάνονται οι άδειες κυκλοφορίας και τα τιμολόγια αγοράς (ή ενοικίασης) των απορριμματοφόρων, των ανυψωτικών μηχανημάτων, των σαρώθρων και του μπαταριοφόρου επικαθήμενου μηχανήματος πλύσεως και στεγνώματος ή τα έγγραφα που αποδεικνύουν την κατοχή τους (συμφωνητικά, μισθωτήρια).

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στον ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 302 του Ν.4412/2016 και στα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙ).

**2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.**

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από τον αναθέτοντα φορέα σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 310 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της

## **Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

παραγράφου 2.2.3.4 περ. γ της παρούσας (περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

*3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών.... Ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 310 του ν. 4412/2016.*

19. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

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

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

21.Επειδή σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά στοιχείων που απαιτούνται από αυτήν επί ποινή αποκλεισμού. Επομένως, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51). Ωστόσο, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο Διαγωνισμό και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη Διακήρυξη (ΣΤΕ 18/2011, ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 1616/2008, ΕΑ ΣΤΕ 254/2008 κλπ).

22. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

23. Επειδή, περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). **Ωστόσο, η δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων εκ μέρους του υποψηφίου, κατά τις παραγράφους 1 έως 4 του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, εάν επίκειται αποκλεισμός από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, σύμφωνα με την παράγραφο 5 του ίδιου άρθρου, χωρίς βέβαια να μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).**

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

24. Επειδή, ειδικότερα, ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρ. 102 παρ. 3 και του άρ. 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και αμφότερα με τη σειρά τους πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι, η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή των υποβληθεισών προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Αντίστροφα, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από το ίδιο το περιεχόμενο και αντικείμενο του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης, σύνηθες και ιδιαίτερα ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς και κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, ενώ το σφάλμα πρέπει να είναι τέτοιου είδους, ώστε η αναγωγή του σε απλή, εύλογη και συνήθη, άρα και συγγνωστή, παραδρομή θα πρέπει να είναι αντικειμενικά προφανής στην κρίση κάθε ευλόγως σκεπτόμενου τρίτου και δη των οργάνων αξιολόγησης, τα οποία ακριβώς για αυτόν τον λόγο έχουν την ευχέρεια κατά την ακριβώς παραπάνω κρίση τους και συνεπεία αυτής να καλέσουν κατ' άρ. 102 παρ. 1 τον οικονομικό φορέα για διευκρινίσεις. Περαιτέρω κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος/έλλειψης αποτελεί η τυχόν ασάφεια και ελλειπτικότητα των οικείων

## **Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

όρων της διακήρυξης (βλ και απόφαση με αρ. 818/2018 σκ. 35 ΑΕΠΠ, Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη).

25. Επειδή σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερομένα 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. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και 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 κλπ), με σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο 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 και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. σχετικά και Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ με αρ.13).

26. Επειδή το ΕΕΕΣ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της



## **Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

περίπτωσης ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ίδιου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

27. Επειδή, το ΕΕΕΣ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς. Εν προκειμένω, τόσο το γράμμα του ν. 4412/2016 όσο και το πνεύμα και οι αιτιολογικές σκέψεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ αποσκοπούν στη μείωση του διοικητικού φόρτου των αναθετουσών αρχών και των οικονομικών φορέων, ωστόσο, ο προσφέρων στον οποίο έχει αποφασιστεί να ανατεθεί η σύμβαση ουδόλως απαλλάσσεται της υποχρέωσης προσκόμισης των σχετικών αποδεικτικών στοιχείων, προκειμένου να αποδείξει ότι πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής, ούτε όμως οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις με προσφέροντες που δεν είναι σε θέση να το πράξουν. Περαιτέρω, με τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας, ο οποίος είναι δεσμευτικός ως προς όλα τα μέρη του και ισχύει άμεσα σε κάθε κράτος μέλος (βλ. άρθρο 2 του εν λόγω Κανονισμού), ορίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς πρέπει σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, τις απαιτούμενες πληροφορίες που απαιτούνται να παράσχουν στο ΕΕΕΣ ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών (βλ. αιτιολογική σκέψη 3 του εν λόγω Κανονισμού) αλλά και ότι «Οι οικονομικοί φορείς είναι δυνατόν να αποκλείονται από τη διαδικασία προμήθειας ή να υπόκεινται σε δίωξη σύμφωνα με το εθνικό δίκαιο σε περιπτώσεις σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΠ ή, γενικότερα, κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, ή όταν οι οικονομικοί

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

φορείς έχουν αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσουν τα σχετικά δικαιολογητικά» (Βλ. Παράρτημα 1 «Οδηγίες» του ως άνω Κανονισμού). Επομένως, από το σύνολο των ανωτέρω προκύπτουν αναμφίβολα τα κάτωθι: α) το ΕΕΕΣ αποτελεί προαπόδειξη χάριν απλούστευσης των διαδικασιών ανάθεσης και μείωσης του διοικητικού φόρτου τόσο των αναθετουσών αρχών όσο και των οικονομικών φορέων, β) κατά κανόνα, μόνο ο υποψήφιος ο οποίος αναδεικνύεται προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να αποδείξει, προσκομίζοντας τα οικεία δικαιολογητικά ότι, πληροί τους όρους και προϋποθέσεις που τίθενται από τη διακήρυξη ως υπευθύνως δήλωσε στο ΕΕΕΣ, γ) κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ ο οικονομικός φορέας πρέπει να επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια και προσοχή καθόσον είναι δυνατόν, να αποκλείεται οικονομικός φορέας ή να υπόκειται σε δίωξη εάν κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, προβεί σε σοβαρές ψευδείς δηλώσεις, ή όταν αποκρύπτει πληροφορίες ή όταν δεν δύναται να υποβάλλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά (βλ. μεταξύ πολλών απόφαση ΑΕΠΠ 1028/2020 Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη). Τα ανωτέρω, ερμηνευόμενα υπό το φως της αρχής της τυπικότητας που παγίως διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ουδόλως απαλλάσσουν τον οικονομικό φορέα από την υποχρέωση δήλωσης στο ΕΕΕΣ στο σταθερό χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς του, των απαιτούμενων στοιχείων και πληροφοριών βάσει των όρων της διακήρυξης καθόσον αποτελούν ουσιώδη έλλειψη και καθιστούν υποχρεωτική την απόρριψη της προσφοράς (βλ. μεταξύ άλλων ΣΤΕ ΕΑ Αριθμός απόφασης: 1332/2020 224 117/2019, ΔΕφΚομ Ν49/2018 σκ. 12. ΔΕφΚομ ΑΝ55/2019, αλλά και ΣΤΕ 753, 754/2020).

28. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη,

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣΤΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣΤΕ 4720/2012).

29. Επειδή **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται με τον 1<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής του, ότι ο αναθέτων φορέας δια της προσβαλλόμενης, μη νομίμως απέκλεισε την προσφορά του για τον λόγο ότι στο ΕΕΕΣ στο Μέρος IV Ενότητα Β Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια στο πεδίο Μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών ανέγραψε το ποσό των 256113.29 EUR ( βλ. σελ. 10 του ΕΕΕΣ του προσφεύγοντος) και τούτο διότι προκύπτει ότι το εν λόγω ποσό ανεγράφη εκ παραδρομής καθόσον στο αμέσως επόμενο πεδίο Μέρος IV Ενότητα Γ Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ( βλ. σελ. 11-13 του ΕΕΕΣ του) ανέγραψε πλήθος συμβάσεων με «Περιγραφή» «Ποσό», «Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης» και «Αποδέκτες», ήτοι προέκυπτε από το ίδιο το έγγραφο ότι επρόκειτο για παραδρομή.

**Ο αναθέτων φορέας** ισχυρίζεται ότι στο έντυπο που συμπλήρωσε ο προσφεύγων δήλωσε ποσό που δεν κάλυπτε τις απαιτήσεις της διακήρυξης ως προς την χρηματοοικονομική επάρκεια. Στο στάδιο ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών ο αναθέτων φορέας υποχρεούται να ελέγξει τα κριτήρια που έχει καθορίσει με τη διακήρυξη και όλα τα έγγραφα της σύμβασης και να απορρίψει προσφορές που δεν πληρούν τα συγκεκριμένα κριτήρια. Στην περίπτωση του προσφεύγοντος το ποσό που δηλώθηκε δεν καλύπτει το κριτήριο που έχει τεθεί ως προς την χρηματοοικονομική επάρκεια στη σχετική διακήρυξη, οπότε ο αναθέτων φορέας υποχρεούται να απορρίψει την προσφορά, όπως ρητά προβλέπεται στο άρθρο 2.4.6. της διακήρυξης. Η άποψη του προσφεύγοντος ότι θα μπορούσε ο αναθέτων φορέας να συνάγει το συμπέρασμα ότι το κριτήριο πληρείται λαμβάνοντας υπόψη τις συμβάσεις που αναφέρει ο προσφεύγων θα οδηγούσε ουσιαστικά σε τροποποίηση των δηλώσεων του και συνακόλουθα της προσφοράς του, ενέργεια που θα

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

ερχόταν σε αντίθεση με την αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων. Κατά συνέπεια ο λόγος αυτός πρέπει να απορριφθεί.

**Ο παρεμβαίνων** ισχυρίζεται ότι ο εν λόγω ισχυρισμός του προσφεύγοντος, ότι εκ παραδρομής δηλώθηκε λανθασμένο ποσό στο ΕΕΕΣ που κατάθεσε στον διαγωνισμό του ....., είναι απορριπτός καθότι το ΕΕΕΣ, ως απαιτούμενο δικαιολογητικό «επουσιώδους» χαρακτήρα, αποτελεί Υπεύθυνη Δήλωση η οποία φέρει την υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου της οικονομικού φορέα και ό,τι δηλωθεί σε αυτό θα πρέπει να είναι ορθό και αληθές. Εν αντιθέσει, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν έχει δηλώσει ορθώς τα οριζόμενα στα προαναφερόμενα άρθρα, δεν διαθέτει την εκ του νόμου απαιτούμενη προϋπόθεση και συνεπώς δεν πληροί την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης.

30. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ήτοι βάσει των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της διακήρυξης, το μεν άρθρο 2.2.5 «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» απαιτεί μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 ίσο με 375.254,40€ προερχόμενο **από την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού και αποκομιδής απορριμμάτων**, το δε άρθρο 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» απαιτεί «α) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών να έχουν παράσχει υπηρεσίες **καθαριότητας και αποκομιδής απορριμμάτων** επί τουλάχιστον 24 μήνες αθροιστικά, εξάμηνης συνεχόμενης διάρκειας..» και σε συνδυασμό με τα δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ του προσφεύγοντος, όπου στο Μέρος IV Ενότητα Β «οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα» ( αντιστοιχεί στο άρθρο 2.2.5 της διακήρυξης) δήλωσε Μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών 256113.29 EUR και στην Ενότητα Γ «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ( αντιστοιχεί στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης) δήλωσε ποσά εκτελεσθεισών συμβάσεων τα οποία ως προκύπτει από το ΕΕΕΣ του καλύπτουν ποσοτικά τις χρηματοοικονομικές απαιτήσεις της διακήρυξης, εναργώς συνάγεται ότι ο αναθέτων φορέας όφειλε να ενεργοποιήσει την παρ. 3.1.1 της διακήρυξης που ρητά παραπέμπει στο άρθρο 310 του ν. 4412/2016, περί υποχρεωτικής εκ μέρους του κλήσης του προσφεύγοντος προς παροχή διευκρινήσεων, διότι επίκειτο ο αποκλεισμός

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

του, όπερ και εγένετο, λόγω ασάφειας εγγράφου της προσφοράς του η οποία προκύπτει καταρχήν από την αντιφατικότητα των εκ μέρους του δηλούμενων στην προσφορά του και μάλιστα στο ίδιο το αυτό έγγραφο το ΕΕΕΣ. Επομένως, καταρχήν απορρίπτονται οι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα και του παρεμβαίνοντος περί μη δυνατότητας κλήσης τους προσφεύγοντος και τούτο διότι αφενός ο προσφεύγων δεν παρέλειψε να δηλώσει τα απαιτούμενα εκ της διακήρυξης στοιχεία, ώστε να αποκλεισθεί η προσφορά του άνευ σχετικής προς τούτο κλήσης του από τον αναθέτοντα φορέα, αφετέρου υφίστατο δέσμια αρμοδιότητα του αναθέτοντος φορέα προς κλήση του για παροχή διευκρινήσεων, γενόμενων δεκτών των οικείων ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Σημειώνεται δε ότι σε προφανή παραδρομή προέβη και ο παρεβαίνων με την οικεία παρέμβαση του αναφέροντας ότι το ΕΕΕΣ είναι απαιτούμενο δικαιολογητικό «επουσιώδους» χαρακτήρα.

31. Επειδή, ωστόσο, πέραν του ποσοτικού στοιχείου ( μέσος κύκλος εργασιών) υφίσταται και το ποιοτικό, ήτοι κατά τη διακήρυξη απαιτείτο ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών κατά τα έτη 2016, 2017 και 2018 να προέρχεται **από την εκτέλεση εργασιών καθαρισμού και αποκομιδής απορριμμάτων**, μη δυνάμενα να ιδωθούν ξεχωριστά καθόσον ρητά η διακήρυξη δεν απαιτεί εν γένει υπηρεσίες καθαριότητας αλλά και αποκομιδής απορριμμάτων. Εν προκειμένω, ο προσφεύγων αποκλείσθηκε με την επάλληλη αιτιολογία ότι *«έχει καταθέσει μερικό κατάλογο συμβάσεων έργων καθαρισμού που εκτελέσθηκαν, κατά τα ζητούμενα έτη 2016, 2017, 2018 όμως από τον έλεγχο των σχετικών συμβάσεων που επικαλείται η εταιρεία δεν προκύπτει η εκτέλεση εργασιών αποκομιδής και διαχείρισης αποβλήτων, όπως ορίζεται στον άρθρο 2.2.6. παρ. Β.4»*. Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, στο ΕΕΕΣ του ο προσφεύγων στο Μέρος IV Γ, αναφέρεται μόνο σε υπηρεσίες καθαρισμού και ουδόλως σε εργασίες αποκομιδής απορριμμάτων (βλ. σελ. 11-13 του ΕΕΕΣ του), παρότι ρητά ζητείτο από τη διακήρυξη. Ειδικότερα, σύμφωνα με τα αναγραφέντα στη σκ. 27 της παρούσας, καίτοι το ΕΕΕΣ αποτελεί προαπόδειξη, ουδόλως απαλλάσσεται ο οικονομικός φορέας από την υποχρέωση δήλωσης στο

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

ΕΕΕΣ στο σταθερό χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς του, των απαιτούμενων στοιχείων και πληροφοριών βάσει των όρων της διακήρυξης καθόσον αποτελούν ουσιώδη έλλειψη και καθιστούν υποχρεωτική την απόρριψη της προσφοράς του. Συνεπώς, ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά του. Απαραδέκτως δε ο προσφεύγων προσκομίζει ενώπιον της ΑΕΠΠ με την προσφυγή του εκτελεσθείσες εκ μέρους του συμβάσεις προς απόδειξη των ισχυρισμών του, μη δυνάμενη, εξάλλου, η τελευταία να κρίνει νομίμως το πρώτον καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής ( ΣΕ ΕΑ 54/2018 σκ.8). Το εάν εν τέλει συνέτρεχαν στο πρόσωπο του τα ως άνω κριτήρια επιλογής (2.2.5 και 2.2.6) ουδόλως διαφοροποιούν τα ως άνω κριθέντα και τούτο διότι παρέλειψε να δηλώσει στο ΕΕΕΣ τα απαιτούμενα στοιχεία που αποτελούν αυτοτελή λόγο αποκλεισμού, γνωστό στο μέσο επιμελή υποψήφιο μη δυνάμενου εν τέλει του αναθέτοντος φορέα να τον καλέσει νομίμως προς παροχή διευκρινήσεων προκειμένου να θεραπεύσει την παράλειψη παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης βλ. σκ. 22 και 27 της παρούσας).

32. Επειδή, περαιτέρω, με το 2<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του λόγω μη πλήρωσης του όρου Β.4 που αφορά στην απόδειξη της τεχνικής ικανότητας και τούτο διότι απαιτείτο κατά τους σαφείς όρους της διακήρυξης να προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο και όχι να περιλαμβάνονται στην τεχνική προσφορά.

**Ο αναθέτων φορέας** ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 *'Τεχνική Προσφορά'* της διακήρυξης ξεκάθαρα απαιτείται τα κριτήρια που θέτει να προκύπτουν από έγγραφα και δικαιολογητικά, ώστε να αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης. Ειδικότερα, απαιτείται να προσκομιστεί κατάλογος με περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης, όπου θα συμπεριλαμβάνονται οι άδειες κυκλοφορίας και τα τιμολόγια αγοράς ή ενοικίασης των 4 απορριματοφόρων, των ανυψωτικών μηχανημάτων, των σαρώθρων και του μπαταριοφόρου επικαθήμενου μηχανήματος πλύσεως & στεγνώματος ή τα

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

έγγραφα που αποδεικνύουν την κατοχή τους (συμφωνητικά, μισθωτήρια), γεγονός που δεν έπραξε. Κατά το χρόνο δε υποβολής της προσφοράς ο προσφεύγων στην τεχνική του προσφορά δηλώνει ότι προκειμένου να καλυφθούν πλήρως οι τεχνικές απαιτήσεις του έργου θα νοικιάσει ανυψωτικό μηχάνημα και ότι στην πραγματικότητα δεν υπάρχει ο απαιτούμενος εξοπλισμός κατά δήλωσή του, οπότε ουσιαστικά δεν τίθεται θέμα απόδειξης.

**Ο παρεμβαίνων** ισχυρίζεται ότι, στην Τεχνική Περιγραφή αναφέρεται ότι το ανυψωτικό μηχάνημα θα ενοικιαστεί ώστε να καλυφθούν πλήρως οι τεχνικές απαιτήσεις του δημοπρατούμενου έργου. Στην περίπτωση αυτή ο οικονομικός φορέας, σύμφωνα με το ά. 2.2.8. στηρίζεται στην ικανότητα τρίτων όσον αφορά την παράγραφο 2.2.6., καθότι δεν διαθέτει μέρος του εξοπλισμού, και συγκεκριμένα το ανυψωτικό μηχάνημα. Εν αντιθέσει, η προσφεύγουσα εταιρεία στο κατατιθέμενο ΕΕΕΣ, στο Μέρος ΙΙ αναφέρει ότι δεν θα στηριχθεί στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος ΙV (όπου αναφέρεται και η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) και στα τυχόν κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V.

33. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου και τους όρους της διακήρυξης, τα στοιχεία σχετικά με τον τεχνικό εξοπλισμό και τη διάθεση των απαιτούμενων μηχανημάτων περιλαμβάνονται στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης που αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του εκάστοτε προσφέροντος, για την οποία ισχύει **προαπόδειξη** δια του ΕΕΕΣ. Ουδόλως δε προβλέπεται στη διακήρυξη ότι οι προσφέροντες οφείλουν κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς τους ή στην τεχνική προσφορά τους, να προσκομίσουν κατάλογο με περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού, σχετικές άδειες κυκλοφορίας, τιμολόγια αγοράς ή ενοικίασης, συμφωνητικά και μισθωτήρια του τεχνικού εξοπλισμού. Επομένως, απορριπτέοι ως αβάσιμοι κρίνονται οι οικείοι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα και του παρεμβαίνοντος και τούτο διότι τα επίμαχα έγγραφα αφορούν σε ΑΠΟΔΕΙΞΗ (βλ. άρθρο 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» της διακήρυξης περ. Β.4) των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, και προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο δοθέντος ότι δεν ενεργοποιήθηκε η παρ. 5 του άρθρου 79 του

## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

ν.4412/2016 δηλαδή κατά την υποβολή της προσφοράς τα οικεία στοιχεία προαποδεικνύονται με το ΕΕΕΣ (βλ. άρθρο 2.4.3.1 της διακήρυξης).

34. Επειδή, ωστόσο σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης «Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016». Εν προκειμένω, στο ΕΕΕΣ ο προσφεύγων στο Μέρος IV Ενότητα Γ « τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» παρέπεμψε στην τεχνική προσφορά του για τον απαιτούμενο εξοπλισμό - ανεξαρτήτως ορθότητας της εν λόγω πρακτικής που δεν θίγεται εν προκειμένω- στο Φάκελο με θέμα ΔΙΚ-ΜΕΡΟΣ Α (και όχι τεχνική προσφορά, ως εκ παραδρομής ανέγραψε ο αναθέτων φορέας και εκ παραδρομής και ο προσφεύγων στο ΕΕΕΣ του γιατί ουδένα έτερο αρχείο ανάρτησε στο ΕΣΗΔΗΣ με θέμα Τεχνική Προσφορά πλην της Τεχνικής Προσφοράς Συστήματος), ο προσφεύγων αναφέρει ότι το «Ανυψωτικό μηχάνημα θα ενοικιαστεί ώστε να καλύψει πλήρως τις απαιτήσεις του δημοπρατούμενου έργου» (βλ. σελ 11 Πρόταση προσέγγισης έργου). Επομένως, ως βασίμως ισχυρίζεται ο αναθέτων φορέας με τις οικείες απόψεις του προκύπτει ότι ο προσφεύγων δεν πληρούσε το σύνολο των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που αφορούν στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και τούτο διότι παρά το γεγονός ότι απαιτείτο από τη διακήρυξη **να διαθέτει** (βλ. άρθρο 2.2.6 περ.β της διακήρυξης) **κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς** (βλ. άρθρο 2.2.9.2), ανυψωτικό μηχάνημα είτε ιδιόκτητο είτε μισθωμένο και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.6 περ.θ. Δηλαδή, ως ο ίδιος ο προσφεύγων δηλώνει, ως βασίμως ισχυρίζεται ο αναθέτων φορέας, δεν διαθέτει το επίμαχο μηχάνημα αλλά θα το μισθώσει σε μεταγενέστερο της υποβολής της προσφοράς του χρόνο. Εξάλλου ο προσφεύγων αποδέχθηκε τους σαφείς όρους της διακήρυξης χωρίς να προκύπτει πολλώ δε μάλλον δεν ισχυρίζεται ότι υπέβαλλε προσφορά με επιφύλαξη ως προς τον επίμαχο όρο ή ότι προσέβαλε αυτόν με προδικαστική προσφυγή, ούτε καν έθεσε σχετικό



## Αριθμός απόφασης: 1411/2020

ερώτημα προς διευκρίνιση ως νομίμως εδύνατο. Συνεπώς, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα περί απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος, επί τούτου δε ο προσφεύγων δεν προβάλλει κάποιον ουσιώδη σχετικό ισχυρισμό ως νομίμως εδύνατο, παρά μόνο όλως αβασίμως ισχυρίζεται στην προσφυγή του ότι εσφαλμένα ο αναθέτων φορέας αναφέρει ότι θα έπρεπε υποχρεωτικά να αποδείξει προκαταρκτικά την πλήρωση των κριτηρίων αυτών.

35. Επειδή αναφορικά με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος περί μη υποβολής εκ μέρους του προσφεύγοντος ΕΕΕΣ τρίτου για την εκμίσθωση ανυψωτικού μηχανήματος, προβάλλονται απαραδέκτως, καθόσον τα όρια του ακυρωτικού ελέγχου καθορίζονται, κάθε φορά, με βάση τις αιτιάσεις του προσφεύγοντος, ο οποίος καθορίζει τα αντικειμενικά όρια της Παρέμβασης. Εν ολίγοις, η Παρέμβαση οφείλει να περιορίζεται στους λόγους που προβάλλει ο προσφεύγων και να τους αντικρούει, επιδιώκοντας την ισχύ της προσβαλλόμενης και όχι να εγείρει νομικά ή πραγματικά ζητήματα και τεχνικές κρίσεις, που δεν έχουν εξεταστεί από την αναθέτουσα αρχή (βλ. ΣΤΕ 4484/2009, και Αποφάσεις ΑΕΠΠ 741, 408-409/2020 του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου),

36. Επειδή, περαιτέρω όπως παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία, αν και η αιτιολογία έχει πλημμέλειες εντούτοις η πράξη είναι νόμιμη με άλλη αιτιολογία, το κύρος της πράξης δεν πάσχει ακυρότητα (ΣΤΕ 2239/1970, 4698/1988) εφόσον ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος, ήτοι και με την ορθή αιτιολογία η προσβαλλόμενη είναι ορθή ως προς το διατακτικό της (βλ. Μ. ΠΙΚΡΑΜΕΝΟΣ, *Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος*, εκδ. Σάκκουλα-Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2012, σελ. 344 επόμε.).

37. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

38. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και τούτο διότι τα κριθέντα στις σκ.31 και 34 της παρούσης παρέχουν ένα έκαστο εξ αυτών αυτοτελές έρεισμα για τον αποκλεισμό της προσφοράς του προσφεύγοντος και της αποδοχής του αιτήματος της παρέμβασης (βλ. ΣΤΕ 308/2020).

39. Επειδή, η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

**Αριθμός απόφασης: 1411/2020**

40. Επειδή κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 του Ν. 4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή κατά το σκεπτικό.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 04-11-2020 και εκδόθηκε στις 06-11-2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη**

**Ελένη Λεπίδα**