

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 30.08.2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος-Εισηγητής, Ευαγγελία Μιχολίτση και Αγγελική Πουλοπούλου σε αναπλήρωση της Άννας Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1480/23.07.2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «..... με δ.τ. «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του (εφεξής αναθέτουσα αρχή), νομίμως εκπροσωπούμενης.

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμό 667/2021 απόφαση της Αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος με το οποίο, εγκρίθηκε το πρακτικό Ι της Επιτροπής Διαγωνισμού, γίνεται δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....».

Με την παρέμβαση επιδιώκεται η απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την με αρ. 1168/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, εγκρίθηκαν οι όροι διακήρυξης του διαγωνισμού και τα τεύχη δημοπράτησης του 1^{ου} Υποέργου. Η Προκήρυξη και η Διακήρυξη δημοσιεύθηκαν στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ και ΑΔΑΜ: αντίστοιχα. Η προθεσμία υποβολής των προσφορών ορίστηκε στις 24/02/2021 και η αποσφράγιση των προσφορών έγινε από την επιτροπή του διαγωνισμού στις 2/03/2021. Στο διαγωνισμό συμμετείχε η προσφεύγουσα και έξι ακόμη οικονομικοί φορείς, οι «.....», «.....» με το διακριτικό τίτλο «.....»,

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

«.....», «.....», «.....» και «.....». Με την με αριθμό 667/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, αποφασίστηκαν τα κάτωθι. «Επικυρώνει το με χρονολογία 12-05-2021, 1ο πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών και οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού για την ανάθεση εκτέλεσης του έργου: «Διαμόρφωση - Αποκατάσταση Διαδρομής του ισόπεδου τμήματος της, το οποίο περιλαμβάνεται στο συνημμένο στην παρούσα απόφαση παράρτημα. Αποφασίζει την απόρριψη της προσφοράς και τον αποκλεισμό από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού των παρακάτω οικονομικών φορέων κατά τα αναφερόμενα στο ανωτέρω πρακτικό : «.....» με το διακριτικό τίτλο «.....», «.....», «.....», «.....» και «.....». 3. Ορίζει προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού κατά τα αναφερόμενα στο ανωτέρω πρακτικό, τον οικονομικό φορέα: «.....», με Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΕΣΗΔΗΣ, ποσοστό μέσης έκπτωσης 43,25% και ποσό προσφοράς Συνόλου Δαπάνης του έργου 1.770.817,28 (χωρίς ΦΠΑ)». Στο εν λόγω πρακτικό, το οποίο εγκρίθηκε με την ως άνω απόφαση, η προσφορά της προσφεύγουσας έγινε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη αμέσως μετά τον προσωρινό μειοδότη, με μέσο ποσοστό έκπτωσης 39,34 %.

2. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016, το νόμιμο παράβολο, με κωδικό, ποσού 15.000,00 Ευρώ.

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

4. Επειδή, η προσφυγή, η οποία ασκείται εν γένει παραδεκτά, σύμφωνα με τα άρθρα 360 επ. του Ν. 4412/2016, είναι εμπρόθεσμη, καθώς ασκείται εντός 10 ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης, η οποία, έλαβε χώρα στις 12/7/2021. Ασκείται δε με προφανές έννομο συμφέρον, καθώς η προσφεύγουσα, επιδιώκει την απόρριψη της προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

του παραπάνω διαγωνιζομένου φορέα και συνεπώς, την ανάθεση σε αυτή της οικείας σύμβασης.

5. Επειδή, στις 23.07.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017. Επ' αυτής ασκήθηκε παραδεκτώς η από 30/07/2021 παρέμβαση. Επιπλέον, το από 14/08/2021 υπόμνημα της παρεμβαίνουσας, δεν δύναται νομίμως να ληφθεί υπόψη, δεδομένου ότι έγινε εκτός του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ήτοι εστάλη αποκλειστικώς με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ και δεν εμφανίζεται είτε στην λειτουργία «επικοινωνία», είτε στα «Συνημμένα Ηλεκτρονικού διαγωνισμού», όπως ορίζει η κείμενη νομοθεσία.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, απέστειλε έγγραφο απόψεων της στην ΑΕΠΠ επί του αιτήματος της προσφεύγουσας στις 04/08/2021 οι οποίες κοινοποιήθηκαν αυθημερόν στην προσφεύγουσα διά του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Επ' αυτών κατετέθη παραδεκτώς το από 09/08/2021 υπόμνημα της προσφεύγουσας.

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.[...]*». Περαιτέρω, το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο *«Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης»* προβλέπει στην παρ. 1 τα εξής *«1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών»*. Το, δε, άρθρο 54 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

4412/2016 με τίτλο «Τεχνικές προδιαγραφές» αναφέρει τα κάτωθι «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. 2. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. 4. Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες. 5. Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις. 6. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 7. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β', δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά. 8. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».9. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές. 10. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει. 11. Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή. 12. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61.[...]. Επίσης, το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού» προβλέπει ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. 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 τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης. ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη,

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. στ) Προσφορά υπό αίρεση[...]

9. Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν. 4412/2016 με τίτλο "Κριτήρια επιλογής" ορίζεται 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 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. ... 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναπετούσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης. Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους. 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος." Εξ ετέρου, με τις διατάξεις του άρθρου 4.2. της Διακήρυξης του επίμαχου διαγωνισμού με τίτλο "Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/Κατακύρωση/Πρόκληση για υπογραφή σύμβασης" ορίζεται ότι: "α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών 13 από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή, γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας ιδ. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή,

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: 1) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας... Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της «λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης. Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού»...".

10. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 22.Δ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της διακήρυξης « Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να πληρούν τις απαιτήσεις τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που ορίζονται στο άρθρο 75 παρ.4 του Ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο προσφέρων αποτελεί ένωση οικονομικών φορέων που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, ισχύουν τα προβλεπόμενα στο άρθρο 76, παρ. 3, σημείο (β) του Ν. 4412/2016, όπως

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, Βεβαίωση εγγραφής του άρθρου 23.4(α). 22.Β. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.), υπό το πρίσμα των μεταβατικών διατάξεων του άρθρου 65 παρ.1 του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112/03-07-2019) ή στα Νομαρχιακά Μητρώα στην κατηγορία/-ιες έργου του άρθρου 21 της παρούσας. Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στα Μητρώα του παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016.

11. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ΄, σελ. 776).

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

12. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τήρησης των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

13. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣΤΕ 2454/09, ΕΑ ΣΤΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕΦΑΘ 271/2011). Περαιτέρω, 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

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

14. Επειδή, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Κατά τα παγίως, δε, κριθέντα, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτατους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι, δε, νοούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές.

15. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι «*Στη διακήρυξη αναφέρεται: «Κριτήρια επιλογής (22.Β - 22.Δ) 22.Β. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.), υπό το πρίσμα των μεταβατικών διατάξεων του άρθρου 65 παρ.1 του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112/Α/03-07- 2019) ή στα Νομαρχιακά Μητρώα στην κατηγορία/-ιες έργου του άρθρου 21 της παρούσας. Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στα Μητρώα του παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. 22.Γ. Οικονομική*

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

και χρηματοοικονομική επάρκεια. 22.Δ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να πληρούν τις απαιτήσεις τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που ορίζονται στο άρθρο 75 παρ.4 του Ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο προσφέρων αποτελεί ένωση οικονομικών φορέων που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, ισχύουν τα προβλεπόμενα στο άρθρο 76, παρ. 3, σημείο (β) του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, Βεβαίωση εγγραφής του άρθρου 23.4(α). (i) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα βασικής κατηγορίας ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς που διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α) και έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (β) ή δύο (2) τεχνικούς που διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (β) ή έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (γ). (ii) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα βασικής κατηγορίας ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση τουλάχιστον στελέχωση τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α). (iii) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα βασικής κατηγορίας ΠΡΑΣΙΝΟΥ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α). (iii) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα πρόσθετης κατηγορίας ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη συμπληρωματική στελέχωσή τους, τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (β) ή δύο (2) τεχνικούς που διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α). (iv) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα πρόσθετης κατηγορίας ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη συμπληρωματική στελέχωσή τους, τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α). Για την εφαρμογή των ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

παραγράφων, οι τεχνικοί του οικονομικού φορέα διακρίνονται στις ί του οικονομικού φορέα διακρίνονται στις ακόλουθες κατηγορίες βάσει των προσόντων τους : (α) Στους τεχνικούς που διαθέτουν κατ' ελάχιστον εμπειρία σχετικά με την εκτέλεση ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ - ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ - ΕΡΓΩΝ ΠΡΑΣΙΝΟΥ : αα) τριών ετών από την έναρξη άσκησης του επαγγέλματός τους, εφόσον τυγχάνουν εφόσον τυγχάνουν διπλωματούχοι ή πτυχιούχοι ΑΕΙ ή άλλων ισοδύναμων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων, ανάλογα με τη χώρα προέλευσης, και ββ) πέντε ετών από την έναρξη άσκησης του επαγγέλματός τους, εφόσον τυγχάνουν πτυχιούχοι ΤΕΙ, ΚΑΤΕΕ και υπομηχανικοί ή πτυχιούχοι ή πτυχιούχοι άλλων ισοδύναμων εκπαιδευτικών άλλων ισοδύναμων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων, ανάλογα με τη χώρα προέλευσης. (β) Στους τεχνικούς που διαθέτουν κατ' ελάχιστον εμπειρία σχετικά με την εκτέλεση ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ : αα) τριών ετών από την έναρξη άσκησης του επαγγέλματός τους, και επιπροσθέτως τρία (3) τρία (3) έτη απασχόλησης σε κατασκευή ή έξι (6) έτη απασχόλησης σε επίβλεψη ή εννέα (9) έτη απασχόλησης σε μελέτη, εφόσον τυγχάνουν διπλωματούχοι ή πτυχιούχοι ΑΕΙ ή άλλων ισοδύναμων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων, ανάλογα με τη χώρα προέλευσης, και ββ) πέντε ετών από την έναρξη άσκησης του v από την έναρξη άσκησης του επαγγέλματός τους, και επιπροσθέτως τρία (3) έτη απασχόλησης σε κατασκευή ή οκτώ(8) έτη απασχόλησης σε επίβλεψη, εφόσον τυγχάνουν πτυχιούχοι ΤΕΙ, ΚΑΤΕΕ και υπομηχανικοί ή πτυχιούχοι ή πτυχιούχοι άλλων ισοδύναμων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων. (γ) Στους τεχνικούς που διαθέτουν κατ' ελάχιστον εμπειρία σχετικά με την εκτέλεση ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ : αα) τριών ετών από την έναρξη άσκησης του επαγγέλματός τους, και επιπροσθέτως έξι (6) έτη απασχόλησης σε κατασκευή ή δώδεκα (12) έτη απασχόλησης σε επίβλεψη ή δεκαοκτώ (18) έτη ψη ή δεκαοκτώ (18) έτη απασχόλησης σε μελέτη, εφόσον τυγχάνουν διπλωματούχοι ή πτυχιούχοι ΑΕΙ ή άλλων ισοδύναμων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων, ανάλογα με τη χώρα προέλευσης, και ββ) πέντε ετών από την έναρξη άσκησης του επαγγέλματός τους, και επιπροσθέτως έξι (6) έτη απασχόλησης σε κατασκευή ή δεκαέξι 6) έτη απασχόλησης σε κατασκευή ή δεκαέξι (16) έτη απασχόλησης σε επίβλεψη, εφόσον τυγχάνουν πτυχιούχοι

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

ΤΕΙ, ΚΑΤΕΕ και υπομηχανικοί ή πτυχιούχοι άλλων ισοδύναμων εκπαιδευτικών ιδρυμάτων. (δ) Στους τεχνικούς, οι οποίοι πέραν της αναφερόμενης στην περίπτωση (γ) εμπειρίας, διαθέτουν επιπρόσθετα απασχόληση τριών (3) ετών σε κατασκευή. (ν) Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να έχουν εμπειρία σε εκτέλεση συναφών με το αντικείμενο της σύμβασης έργων επί κηρυγμένων μνημείων με τις διατάξεις του Ν. 3028/2002, τα οποία να αποδεικνύεται ότι εκτελέσθηκαν από τον οικονομικό φορέα και περαιώθηκαν κατά την τελευταία δεκαετία ο χρόνος λαμβάνεται από την ημερομηνία περαίωσης του έργου έως την ημερομηνία 28 λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών (vi) Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να έχουν λάβει πλήρη γνώση των γενικών και τοπικών συνθηκών εκτέλεσης του έργου, με επίσκεψή τους στον χώρο. 22.Ε. Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ 22.ΣΤ. Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (Δάνεια εμπειρία) Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 23 της παρούσας, εάν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο προσφέρων, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού κατά τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη. Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η ένωση μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων (για τα κριτήρια

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα). Η εκτέλεση των όλων εργασιών γίνεται υποχρεωτικά από τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, από έναν από τους συμμετέχοντες στην ένωση αυτή. Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής 23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) 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 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. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά της επόμενης παραγράφου, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Το ΤΕΥΔ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Κατά την υποβολή του ΤΕΥΔ, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα, η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στο άρθρο 22.Α.1 της παρούσας, για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα, για την εφαρμογή του παρόντος, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για τη συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), υποβάλλεται χωριστά

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

από κάθε μέλος της ένωσης. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας δηλώνει στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) την πρόθεσή του για ανάθεση υπεργολαβίας, υποβάλλει μαζί με το δικό του ΤΕΥΔ και το ΤΕΥΔ του υπεργολάβου. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες ενός ή περισσότερων φορέων υποβάλλει μαζί με το δικό του το δικό του ΤΕΥΔ και το ΤΕΥΔ κάθε φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται. 23. 2 . Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 22.ΣΤ της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών, υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 22 Α της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (άρθρου 22B - E). Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 1, 2, 2α και 489 του άρθρου 22 Α. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

23.3 έως 23.10 της παρούσας, υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους. Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: • οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, • οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους .

23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α

23.4. Δικαιολογητικά απόδειξης καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας του άρθρου 22.Β (α) Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα υποβάλλουν βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ στην 2^η τάξη και άνω στην κατηγορία ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ, στην 2η τάξη και άνω στην κατηγορία ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ, στην 2η τάξη και άνω κατηγορία ΠΡΑΣΙΝΟ. Το ως άνω κριτήριο, τίθεται ως αποδεικτικό στοιχείο μόνο για τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς των οποίων οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ ήταν σε ισχύ κατά την 3^η Ιουλίου 2019, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 188 παρ. 5 του Ν. 4635/2019, οι οποίες αντικατέστησαν τις διατάξεις της παρ.6 του άρθρου 65 του ΠΔ 71/19 και εξακολουθούν να ισχύουν. Τα ως άνω δικαιολογητικά υπό α), β) και γ) γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος.

23.5. Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται.

23.6. Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου 22.Δ Η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ. • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει , υπό το πρίσμα των μεταβατικών

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

διατάξεων του άρθρου 65 παρ.1 του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112/Α/03-07-2019) και του άρθρου 188 παρ. 5 του Ν 4635/2019 (Α' 167) • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Δ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016 114 ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Δ. απαίτηση. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 22.Δ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016. (β) Οι αλλοδαποί οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 83 ν. 4412/2016 και στην παράγραφο 9 του παρόντος άρθρου . (γ) Οι αλλοδαποί οικονομικοί φορείς που δεν είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό από οργανισμούς πιστοποίησης κατά τα ανωτέρω, υποβάλλουν ως δικαιολογητικά ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016. (δ) Η απαίτηση του κριτηρίου 22. Δ (ν) θα αποδεικνύεται από τους οικονομικούς φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής • από κατάλογο συναφών με το αντικείμενο της σύμβασης έργων επί μνημείων κηρυγμένων με τις διατάξεις του Ν. 3028/2002 τα οποία εκτελέσθηκαν από τον οικονομικό φορέα και περαιώθηκαν κατά την τελευταία δεκαετία (ο χρόνος λαμβάνεται από την ημερομηνία περαίωσης του έργου έως την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών), συνοδευόμενο από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των έργων. • Από συνοπτικό βιογραφικό σημείωμα, ώστε να αποδεικνύονται τα όσα ζητούνται στην παράγραφο 22. Δ.» Α. Από τον

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

συνδυασμό των διατάξεων της διακήρυξης προκύπτει ότι αναφορικά με τις εργασίες πρασίνου, απαιτείται αφενός μεν καταλληλότητα 2ης τάξης ΜΕΕΠ για έργα Πρασίνου (άρθρο 23.4 της διακήρυξης) και επιπλέον τεχνική ικανότητα με στελέχωση πρασίνου ως βασική κατηγορία (άρθρο 22.Δ. στοιχείο ii της διακήρυξης). Αυτό, σύμφωνα με τον νόμο σημαίνει ότι απαιτείται ο υποψήφιος οικονομικός φορέας να διαθέτει στέλεχος με εξειδίκευση πράσινο (ΜΕΚ πρασίνου) στην Δ τάξη Πρασίνου, σύμφωνα με την νομοθεσία περί ΜΕΕΠ και ΜΕΚ που είναι σε ισχύ. Επισημαίνεται ότι η κατάταξη σε τάξεις και κατηγορίες ακόμη και σήμερα εξακολουθεί να διέπεται από τα άρθρα 100 και 103 ν. 3669/2008, λόγω μη ολοκλήρωσης των σχετικών διαδικασιών του ΠΔ 71/2019. Στην σχετική διάταξη του άρθρου 103 ν. 3669/2008 καθώς και τον σχετικό πίνακα πρασίνου, προκύπτουν τα παραπάνω. Επιπλέον απόδειξη σχετικά με την απαίτηση της διακήρυξης για αυξημένη εμπειρία στις εργασίες πρασίνου, αποτελεί και το γεγονός ότι το άρθρο 22.Δ, δέχεται στις παραγράφους iii και iv για τις Οικοδομικές εργασίες και τις κατηγορίες Οικοδομικά και ΗΜ ως πρόσθετες για τον υποψήφιο οικονομικό φορέα, ενώ για τις εργασίες πρασίνου απαιτεί ο υποψήφιος οικονομικός φορέας να είναι μόνο βασική κατηγορία (στο ii του 22.Α). Στο ίδιο συμπέρασμα οδηγούμαστε και από την ανάγνωση των λοιπών τευχών δημοπράτησης, ειδικά του προϋπολογισμού και της τεχνικής περιγραφής. Από τα ανωτέρω, προκύπτει σαφώς ότι το υπόψη έργο είναι ένα σύνθετο έργο με ειδικές απαιτήσεις ειδικά λόγω της εκτέλεσης του πάνω σε αρχαιολογικό μνημείο. Τούτο σημαίνει ότι ο ανάδοχος πρέπει να διαθέτει επιπλέον ικανότητες για την έντεχνη εκτέλεση αυτού. Το γεγονός αυτό σε συνδυασμό με τον προϋπολογισμό του έργου, ο οποίος έχει εργασίες πρασίνου 1.022.537,55 ευρώ (768.825,23 αρχικές εργασίες + 138.388,54 εκ 18 % ΓΕ και ΟΕ + 115.323,78 15 % αναθεώρηση) πλέον 245.409,01 ευρώ ΦΠΑ, δηλαδή σύνολο 1.267.946,56 ευρώ, είναι προφανές ότι απαιτεί στέλεχος με ιδιαίτερη εμπειρία στο πράσινο. Αυτός είναι εξάλλου και ένας βασικός λόγος που επιλέχθηκε η 2η τάξη πρασίνου ως κατάλληλη. Η επιλογή συνεπώς στελέχους μη έχοντος τα προσόντα ΜΕΚ πρασίνου Δ τάξης, είναι μη σύμφωνη τόσο με το γράμμα, όσο και το πνεύμα της διακήρυξης. Συνεπώς η εταιρεία, η οποία, όπως προκύπτει από το

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

υποβληθέν από αυτήν ΤΕΥΔ, διαθέτει ΜΕΚ Γ τάξης πρασίνου, και ειδικά το μέλος της εταιρείας κατέχει ΜΕΚ Δ Οικοδομικά και ΜΕΚ Γ Πρασίνου. πρέπει να αποκλειστεί, λόγω μη πλήρωσης του κριτηρίου της τεχνικής ικανότητας. Επιπλέον των ανωτέρω, το γεγονός ότι η κατηγορία Πρασίνου είναι στην εν λόγω εταιρεία πρόσθετη και όχι βασική, όπως απαιτεί η διακήρυξη, προκύπτει από την με αριθμό πρωτ. βεβαίωση του τμήματος ΜΕΕΠ και Μ.Ε.ΕΠ.Ι.Ε. της διεύθυνσης .. του ΥΜΕ (επισυνάπτεται), η οποία εκδόθηκε κατόπιν αιτήσεως μας. Επί δε της σαφήνειας του παραπάνω όρου της διακήρυξης πρέπει να αναφερθούν τα παρακάτω: Ο συγκεκριμένος όρος περί απαίτησης τεχνικής ικανότητας ΜΕΚ πρασίνου Δ τάξης είναι εντελώς σαφής και απαιτείται σύμφωνα με τα παραπάνω (άρθρο 23.1) να αποδειχθεί προαποδεικτικά. Είναι δε απόλυτα αδύνατο η συγκεκριμένη διατύπωση να δημιουργήσει αμφιβολία στον “εύλογα ενημερωμένο και κανονικά επιμελή υποψήφιο”. Επί του θέματος αυτού βλέπε ΑΕΠΠ 1476/2020 σκ 24,25. Στην προκείμενη περίπτωση ΟΛΟΙ ΟΙ ΛΟΙΠΟΙ ΥΠΟΨΗΦΙΟΙ ΠΛΗΝ του προσωρινού αναδόχου εξέλαβαν με όμοιο τρόπο την εν λόγω διάταξη της διακήρυξης. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των ΤΕΥΔ όλων των υποψηφίων: α) η υποψήφια “..... με το διακριτικό τίτλο «.....», στηρίχθηκε για την πλήρωση του κριτηρίου αυτού σε δάνεια εμπειρία της επιχείρησης, η οποία κατέχει το με αριθμό ... ΜΕΚ Δ Πρασίνου (τούτο ανεξάρτητα αν απαγορεύεται η δάνεια εμπειρία, δεδομένου ότι η κατοχή του πτυχίου πρασίνου είναι κριτήριο καταλληλότητας) β) η “.....” κατήλθε με το μέλος αυτής, ο οποίος διαθέτει το με αριθμό ... ΜΕΚ Δ Πρασίνου γ) Η “.....” κατήλθε με το μέλος αυτής, η οποία διαθέτει το ΜΕΕΠ ... 2ης τάξης Πρασίνου μοναδικής κατηγορίας, άρα βασική κατηγορία δ) Η κατήλθε με το μέλος αυτής , στην στελέχωση της οποίας υπάρχει η κ. με ΜΕΚ Δ Πρασίνου ε) Τέλος εκτός από εμάς, που το μέλος μας κ. Σιδερή κατέχει ΜΕΚ Δ Πρασίνου ειδική περίπτωση είναι η “.....”. Στην εν λόγω ένωση το μέλος κατέχει ΜΕΚ Γ πρασίνου (... ΜΕΚ) και η 2η τάξη Πράσινο. Η ένωση αναγνωρίζοντας την αναγκαιότητα ΜΕΚ Δ Πρασίνου, επιχείρησε την λεγόμενη “αναβαθμισμένη Κοινοπραξία”, προσλαμβάνοντας έτερο μέλος με 1η τάξη πρασίνου, τον κ., πλην όμως αποκλείστηκε επειδή

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

του αναθέτει την εκτέλεση του 50 % των εργασιών πρασίνου. Από τα παραπάνω σαφώς συνάγεται ότι καμία “αμφισημία σε συγκεκριμένο όρο η προδιαγραφή ικανή να δημιουργήσει στον επαρκώς ενημερωμένο υποψήφιο δικαιολογημένη αμφιβολία ως προς την ορθή διαμόρφωση της προσφοράς του” υπάρχει ενόψει του γεγονότος ότι όλοι οι λοιποί υποψήφιοι εξέλαβαν με τον ίδιο τρόπο τον ως άνω όρο. Με βάση τα παραπάνω η προσφορά της υποψηφίας δεν πληροί τον παραπάνω όρο της τεχνικής ικανότητας και για τον λόγο αυτό η εταιρεία πρέπει να αποκλειστεί από την παραπέρα πορείας της διαγωνιστικής διαδικασίας. Β. Επιπλέον των ανωτέρω η ως άνω υποψήφια δεν πληροί και έτερο όρο της τεχνικής ικανότητας και δη αυτόν του 22.Δ περίπτωση (ν) που ορίζει : “Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να έχουν εμπειρία σε εκτέλεση συναφών με το αντικείμενο της σύμβασης έργων επί κηρυγμένων μνημείων με τις διατάξεις του Ν. 3028/2002, τα οποία να αποδεικνύεται ότι εκτελέσθηκαν από τον οικονομικό φορέα και περαιώθηκαν κατά την τελευταία δεκαετία ο χρόνος λαμβάνεται από την ημερομηνία περαίωσης του έργου έως την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών ” Τούτο προκύπτει από το υποβληθέν από αυτή ΤΕΥΔ, στο μέρος IV Γ 1 του οποίου με τίτλο «τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» και ειδικότερα «Κατά την διάρκεια της περιόδου αναφοράς...» ουδέν συμπλήρωσε, ενώ όλοι οι υπόλοιποι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν στον εν λόγω διαγωνισμό, στο εν λόγω χωρίο του ΤΕΥΔ ανέφεραν τις συμβάσεις του άρθρου 22.Δ περίπτωση (ν) της διακήρυξης. Η ως άνω δήλωση είναι απαραίτητη σύμφωνα με την διακήρυξη, δεδομένου ότι πρέπει να αποδεικνύεται προαποδεικτικά ότι ο υποψήφιος διαθέτει την ειδική εμπειρία του άρθρου αυτού της διακήρυξης, όπως προκύπτει από την διάταξη του 23.1 της διακήρυξης, η οποία περιλαμβάνει και την διάταξη του άρθρου 22.Δ περίπτωση (ν) στα αναφερόμενα στο ΤΕΥΔ. Σε καμία δε περίπτωση δεν καλύπτει η απάντηση «ναι» που έχει δώσει η ως άνω υποψήφια στο μέρος IV α του ΤΕΥΔ «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής», δεδομένου ότι όπως αναφέρεται στο ίδιο χωρίο του ΤΕΥΔ «Ο οικονομικός φορέας πρέπει να συμπληρώσει αυτό το πεδίο μόνο στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχει δηλώσει στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης που

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

αναφέρονται στην διακήρυξη, ότι ο οικονομικός φορέας μπορεί να συμπληρώσει μόνο την Ενότητα Α του Μέρους V χωρίς να υποχρεούται να συμπληρώσει οποιαδήποτε άλλη ενότητα του Μέρους V:», ενώ πουθενά στην διακήρυξη δεν αναφέρεται ότι αρκεί η συμπλήρωση μόνο αυτής της ενότητας (βλέπε και ΑΕΠΠ 533/2021 σκ 42). Με βάση τα παραπάνω η προσφορά της υποψηφίας δεν πληροί τον παραπάνω όρο της τεχνικής ικανότητας και για τον λόγο αυτό η εταιρεία πρέπει να αποκλειστεί από την παραπέρα πορείας της διαγωνιστικής διαδικασίας. Γ. Τόσο η υπό Α παράβαση, όσο και η υπό Β δεν δύναται να συμπληρωθούν κατ εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 102 ν. 4412/2016 τόσο υπό την παλαιά εκδοχή όσο και υπό την νέα. Όπως είναι γνωστό, η τυπικότητα που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες οδηγεί στον κανόνα της απόρριψης μίας προσφοράς η οποία δεν συμμορφώνεται στους όρους της διακήρυξης. Ο κανόνας αυτός, όμως, δεν είναι απόλυτος και η νομολογία διαμόρφωσε τις προϋποθέσεις υπό τις οποίες θα ήταν υπερβολικός ένας αποκλεισμός, ακόμη και αν η προσφορά δεν είναι απολύτως σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης. Έκρινε, λοιπόν, το ΔΕΕ, ερμηνεύοντας τη διάταξη του άρθρου 51 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, ότι η ενωσιακή νομοθεσία δεν αντιτίθεται στη διόρθωση ή τη συμπλήρωση, σε επιμέρους σημεία, των δεδομένων που αφορούν στην προσφορά, ιδίως όταν χρήζουν, προφανώς, μιας απλής διευκρίνισης, ή για να απαλειφθούν πρόδηλα εκ παραδρομής σφάλματα, διατυπώνοντας, παράλληλα, ορισμένες επιταγές που οριοθετούν αυτή την ευχέρεια να ζητηθεί εγγράφως από τους διαγωνιζόμενους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, που έγκειται ιδίως στην υποχρέωση να τηρείται η αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων, το αίτημα να περιλαμβάνει όλα τα σημεία της προσφοράς που χρήζουν διευκρίνισης και να μην μπορεί να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος υποψήφιος νέα προσφορά[Με βάση τα παραπάνω στην περίπτωση μας αρμόζει η νομολογία 2 (υπόθεση C-336/12, Manona A/S, σκέψεις 39 και 40), όπου τίθεται ως κριτήριο για την αποδοχή της διευκρίνισης ο αντικειμενικά εξακριβώσιμος προϋπάρχων χαρακτήρας των στοιχείων που διευκρινίζονται. Δηλαδή για να γίνει δεκτή μια διευκρίνιση θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι το περιεχόμενο της προϋπήρχε της προσφοράς και

αυτό να είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμο. Και επιπλέον να μην είναι επί ποινή αποκλεισμού. Στην περίπτωση μας τα ελλείποντα είναι επί ποινή αποκλεισμού και επιπλέον είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμο ότι η έλλειψη των προϋπάρχει της προσφοράς του υποψηφίου, τόσο αναφορικά με την κατοχή του ΜΕΚ Δ πρασίνου, όσο και με την ειδική εμπειρία, η ύπαρξη της οποίας δεν προκύπτει από πουθενά».

16. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει, ότι «: 1. Αναφορικά με τον 1ο λόγο ➤ Τα κριτήρια επιλογής αναδόχου ρυθμίζονται στο άρθρο 75 του Ν. 4412/2016 και στο άρθρο 22.Δ της Διακήρυξης. Στο άρθρο 75 Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) και συγκεκριμένα στην παρ.4 ορίζεται ότι: "4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης. Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους." ➤ Στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού του έργου αναφέρεται στο κεφάλαιο Γ ότι :“ Η σύμβαση ανατίθεται βάσει του κριτηρίου του άρθρου 14 της παρούσας, σε προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή βάσει της παρ. Α του άρθρου 22 της παρούσας και πληροί τα κριτήρια επιλογής των παρ. Β, Γ, Δ και Ε του άρθρου 22 της παρούσας." Συγκεκριμένα : 1. στο Άρθρο 22:

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

Κριτήρια ποιοτικής επιλογής "... 22.Β. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.), υπό το πρίσμα των μεταβατικών διατάξεων του άρθρου 65 παρ.1 του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112/Α/03-07-2019) ή στα Νομαρχιακά Μητρώα στην κατηγορία/-ες έργου του άρθρου 21 της παρούσας. Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στα Μητρώα του παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια.....22.Δ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να πληρούν τις απαιτήσεις τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που ορίζονται στο άρθρο 75 παρ.4 του Ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο προσφέρων αποτελεί ένωση οικονομικών φορέων που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, ισχύουν τα προβλεπόμενα στο άρθρο 76, παρ. 3, σημείο (β) του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, Βεβαίωση εγγραφής του άρθρου 23.4(α). (i) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα βασικής κατηγορίας ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς που διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α) και έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (β) ή δύο (2) τεχνικούς που διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (β) ή έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (γ). (ii) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα βασικής κατηγορίας ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α). (ii) Οι οικονομικοί φορείς, ημεδαπής ή αλλοδαπής σε έργα βασικής κατηγορίας

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

ΠΡΑΣΙΝΟΥ οφείλουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση τουλάχιστον ενός στελέχωση τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα του στοιχ. (α)." 2. στο Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, παράγραφος 23.4. Δικαιολογητικά απόδειξης καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας του άρθρου 22.Β "(α) Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα υποβάλλουν βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ στην 2η τάξη και άνω στην κατηγορία ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ, στην 2η τάξη και άνω στην κατηγορία ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ, στην 2η τάξη και άνω κατηγορία ΠΡΑΣΙΝΟ. Το ως άνω κριτήριο, τίθεται ως αποδεικτικό στοιχείο μόνο για τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς των οποίων οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ ήταν σε ισχύ κατά την 3η Ιουλίου 2019, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 188 παρ. 5 του Ν. 4635/2019, οι οποίες αντικατέστησαν τις διατάξεις της παρ.6 του άρθρου 65 του ΠΔ 71/19 και εξακολουθούν να ισχύουν." Συνέπεια των παραπάνω σχετικά με τις εργασίες Πρασίνου, απαιτείται σύμφωνα με το 1ο κριτήριο καταλληλότητας (άρθρο 23.4 της Διακήρυξης) 2η τάξη ΜΕΕΠ για έργα Πρασίνου και επιπλέον τεχνική ικανότητα (άρθρο 22.Δ (ii) της Διακήρυξης) με στελέχωση πρασίνου ως βασική κατηγορία. Κατά συνέπεια και βάση της ισχύουσας νομοθεσίας περί ΜΕΕΠ και ΜΕΚ ο υποψήφιος οικονομικός φορέας θα πρέπει να διαθέτει στέλεχος με εξειδίκευση στο πράσινο. Ωστόσο κατά την συνεδρίαση της Επιτροπής Διαγωνισμού στη φάση αυτή του Διαγωνισμού, ελέγχεται (1) η εγκυρότητα και η ακρίβεια των εγγυητικών επιστολών, (2) η ομαλότητα των οικονομικών προσφορών (3) η ψηφιακή υπογραφή όλων εγγράφων της προσφοράς και τέλος (4) τα αναφερόμενα στα υποβληθέντα ΤΕΥΔ, όπου οι υποψήφιοι δηλώνουν υπεύθυνα ότι τα στοιχεία που συμπληρώνονται σε αυτά είναι αληθή. Η Ε.Δ. μέσω της ιστοσελίδας www.yrexhd15.gr έλεγξε τα στοιχεία που δηλώνονται διαπιστώνοντας τα ακόλουθα: Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η εταιρία έχει δηλώσει σωστά υπεύθυνα στην ΤΕΥΔ στο « Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής, Α: Καταλληλότητα. 1) Ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος στα σχετικά επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

στην Ελλάδα ή στο κράτος μέλος εγκατάστασής του, ότι είναι εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.Ε.Π με αρ. 25845 που διαθέτει 2ης τάξης πτυχίο Πρασίνου και γι' αυτό έγινε αποδεκτή από την Επιτροπή Διαγωνισμού. Στην επόμενη φάση του Διαγωνισμού η εταιρία, ως υποψήφιος ανάδοχος, θα κληθεί να καταθέσει τα δικαιολογητικά του άρθρου 23.3-23.10 της Διακήρυξης του έργου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 παρ.1 του Ν. 4412/2016 όπως σήμερα ισχύει και το άρθρο 4.2.α,β,γ της Διακήρυξης και θα ελεγχθεί για το αν πληροί το κριτήριο «της βασικής κατηγορίας ΠΡΑΣΙΝΟΥ». Κατά συνέπεια ο λόγος αυτός της προσφυγής προτείνεται ανεπίκαιρα (απαράδεκτα) στην παρούσα φάση, διότι ελέγχεται στην επόμενη φάση του διαγωνισμού και συνεπώς είναι απαράδεκτος. 2. Αναφορικά με τον 2ο λόγο. Σύμφωνα με το 1ο Πρακτικό (νέο) του Διαγωνισμού η εταιρία “", δεν έχει συμπληρώσει στο μέρος IV .Γ. του ΤΕΥΔ , την εμπειρία σε συναφή έργα που ζητείται στο άρθρο 22.Δ.ν της διακήρυξης, όμως αναφέρει στο μέρος IV .α του ΤΕΥΔ ότι πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Επίσης δηλώνει τα στοιχεία του πτυχίου του. Λαμβάνοντας υπόψη το άρθρο 9 και 23 της διακήρυξης, η επιτροπή αποφάσισε να ζητηθούν από τους 2 παραπάνω οικονομικούς φορείς, μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ, τα αντίστοιχα αποδεικτικά στοιχεία της παρ. 23 της διακήρυξης. Σε συνέχεια, η επιτροπή απέστειλε σχετικό μήνυμα στους 2 φορείς, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, στις 9-3-2021 και 10-3-2021 , με προθεσμία υποβολής έως 17-3-2021. Μετά την εμπρόθεσμη απάντηση των συμμετεχόντων και συγκεκριμένα : -με Α/Α ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ 1....-με Α/Α ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ 3....., με e-mail στις 11.03.2021, μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ...» ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ Τα νέα μέλη της επιτροπής έλεγξαν ξανά τα υποβαλλόμενα, συνημμένα των e-mail, δικαιολογητικά και τα έκανε αποδεκτά, οπότε γίνονται ομόφωνα αποδεκτές οι προσφορές των συμμετεχόντων με α/α 1 και 3.” Συνεπώς, η εταιρία κατέθεσε ΤΕΥΔ το οποίο όμως είχε ελλείψεις και για το λόγο αυτό κλήθηκε νόμιμα από την Επιτροπή Διαγωνισμού, βάσει της Κατευθυντήριας Οδηγίας 23 “Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)” και των άρθρων 9 και 23 της Διακήρυξης, να προσκομίσει τα συμπληρωματικά στοιχεία–

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

δικαιολογητικά που αποδεικνύουν ότι η προσωρινή ανάδοχος πληρούσε τους όρους της Διακήρυξης, όπως και έπραξε. Κατά συνέπεια αβάσιμα προτείνεται το αντίθετο από τον προσφεύγοντα και ο σχετικός λόγος πρέπει να απορριφθεί».

17. Επειδή, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι «Είμαστε ο μοναδικός οικονομικός φορέας ο οποίος δεν συμμετείχαμε στο διαγωνισμό ως κοινοπραξία ή ένωση οικονομικών φορέων και εκτός του γεγονότος ότι οι τεχνικοί μας καλύπτουν όλες τις ζητούμενες εμπειρίες, καλύπτουμε τις απαιτούμενες προϋποθέσεις. Και συνεχίζοντας παρατίθεται αυτούσιο το άρθρο 23.4(α) που επίσης επικαλείται ο προσφεύγων και απαιτεί από τους προσφέροντες, εκτός των άλλων, να βρίσκονται στην 2η τάξη ΜΕΕΠ Πρασίνου(κάτι το οποίο το καλύπτουμε). Για αυτό και γινόμαστε δεκτοί από την επιτροπή διαγωνισμού. Οι υπόλοιποι συμμετέχοντες εφ' όσον δεν είναι ένας αυτούσιος οικονομικός φορέας (όπου ένας φορέας να διαθέτει όλα τα απαιτούμενα ΜΕΚ του διαγωνισμού)και καταφεύγουν στη λύση της κοινοπραξίας ή ένωσης, προκειμένου να μπορέσουν να συμμετέχουν στο διαγωνισμό δεν θα μπορούσαν να έχουν ΜΕΚ Γ και να είναι στην κατηγορία ΜΕΕΠ 2ας τάξης, διότι αυτή η δυνατότητα της αναβάθμισης, δίνεται μόνο στους οικονομικούς φορείς διαθέτουν όλα τα ΜΕΚ όπως εμείς. Επομένως ο ισχυρισμός είναι ψεύτικος και αναληθής, διότι το ΜΕΕΠ στην κατηγορία Πρασίνου είναι δευτέρας τάξης όπως απαιτεί διακήρυξη και έχουμε το νόμιμο δικαίωμα να λαμβάνουμε σε διαγωνισμούς που απαιτούν ΜΕΕΠ 2ας τάξης εργασιών Πρασίνου. Γι' αυτό άλλωστε και γίναμε δεκτοί. Όσο αφορά τον δεύτερο λόγο που επικαλείται η προσφεύγουσα, παρατίθεται αυτούσιο το άρθρο 9 ,της διακήρυξης που δίνει τη δυνατότητα στην επιτροπή διαγωνισμού να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλλει.».

18. Επειδή, γίνεται παγίως δεκτό ότι η ορθή συμπλήρωση όλων των πεδίων του ΕΕΕΣ/ ΤΕΥΔ αποτελεί υποχρέωση των διαγωνιζόμενων φορέων, η παράλειψη σεβασμού της οποίας οδηγεί, άνευ ετέρου, σε αποκλεισμό της αίτησης συμμετοχής τους, χωρίς να είναι δυνατή η εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, περί παροχής διευκρινίσεων (βλ., μεταξύ πολλών, ΔΕΦΑΘ

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

σε Συμβ. 30/2019). Στο ίδιο πλαίσιο, αναφορικά με την ορθή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ/ ΤΕΥΔ, έχει κριθεί ότι, «σε περίπτωση, όπως η παρούσα, στην οποία η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση προσφέροντος δεν περιλαμβάνει ορισμένα από τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη στοιχεία, η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται (και δεν επιτρέπεται) ούτε να καλέσει τον διαγωνιζόμενο σε συμπλήρωση της δήλωσής του, προς κάλυψη των αντίστοιχων ουσιωδών ελλείψεων της, ούτε να θεωρήσει ότι τα ελλείποντα στοιχεία της υπεύθυνης δήλωσης μπορούν να αναπληρωθούν από το περιεχόμενο άλλων εγγράφων της προσφοράς του διαγωνιζόμενου, τα οποία απαιτούνται από τη διακήρυξη, όπως τα αποδεικτικά στοιχεία της αλήθειας του περιεχομένου της παραπάνω υπεύθυνης δήλωσης...» (βλ. ΣΤΕ ΕΑ 346/2017, σκ. 11. βλ., επίσης, ΣΤΕ ΕΑ 239/2019, 240/2019, 163/2020). Συνεπώς, σε περίπτωση ελλιπούς ή/ και ανακριβούς ΕΕΕΣ/ ΤΕΥΔ, η οικεία προσφορά είναι άνευ ετέρου απορριπτή, χωρίς η Αναθέτουσα Αρχή να νομιμοποιείται να καλέσει τον διαγωνιζόμενο προς παροχή διευκρινίσεων, ούτε να θεωρήσει ότι το ελλείπον ή το ανακριβές στοιχείο του ΕΕΕΣ/ ΤΕΥΔ μπορεί να αναπληρωθεί από το περιεχόμενο άλλων στοιχείων της προσφοράς του διαγωνιζόμενου. Τέλος όπως κρίθηκε από το ΣΤΕ, η παράλειψη απάντησής σε ένα ερώτημα του ΤΕΥΔ δεν δύναται να συναχθεί από τις απαντήσεις που έδωσε ο οικονομικός φορέας σε άλλα ερωτήματα, ακόμα και εντός του ίδιου ΤΕΥΔ (βλ. την απόφαση ΣΤΕ ΕΑ 234/2020, σκ. 11, σύμφωνα με την οποία «...η παράλειψη απάντησης στο συγκεκριμένο ερώτημα συνιστά ουσιώδη παράλειψη κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, διότι ο οικονομικός φορέας παραλείπει να δηλώσει, αν πληροί ένα εκ των κριτηρίων χρηματοοικονομικής επάρκειας, το οποίο τίθεται επί ποινή αποκλεισμού, και δεν δύναται η ελλείπουσα απάντηση επί του συγκεκριμένου ερωτήματος να συναχθεί από τις απαντήσεις που έδωσε ο οικονομικός φορέας σε άλλα ερωτήματα, ακόμη και εντός του ίδιου κεφαλαίου του ΕΕΕΣ...»).

19. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω από την επισκόπηση του φακέλου κρίνονται τα κάτωθι. Η μη κατοχή ΜΕΚ Δ Πρασίνου από την παρεμβαίνουσα, προκύπτει από αυτό καθαυτό το υποβληθέν ΤΕΥΔ (σημείο Γ στοιχείο 6 του ΤΕΥΔ) αυτής, όπου ρητά αναφέρεται ότι ο εκ των εταίρων

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

αυτής κατέχει ΜΕΚ Πρασίνου Γ. Αναφορικά, με το επίκαιρο της προβολής του λόγου προσφυγής, λεκτέα είναι τα κάτωθι. Στην οικεία διακήρυξη αναφέρεται, ότι «Άρθρο 4: Διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών/ Κατακύρωση/Σύναψη σύμβασης/Προδικαστικές προσφυγές/Προσωρινή δικαστική προστασία 4.1 Ηλεκτρονική Αποσφράγιση/Αξιολόγηση/Έγκριση πρακτικού α) Μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, αυτός ορίζεται στο άρθρο 18 αυτός παρούσας, και πριν την ηλεκτρονική αποσφράγιση, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί αυτός προσφέροντες τον σχετικό κατάλογο συμμετεχόντων, αυτός παράγεται από το υποσύστημα. Β) Στη συνέχεια, τα μέλη αυτός Επιτροπής Διαγωνισμού¹⁶, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο 18 αυτός παρούσας, προβαίνουν σε ηλεκτρονική αποσφράγιση του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και του υποφακέλου "Οικονομική Προσφορά". Γ) Στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού», αναρτάται από την Επιτροπή Διαγωνισμού ο σχετικός κατάλογος μειοδοσίας, προκειμένου να λάβουν γνώση οι προσφέροντες. Δ) Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει, κατά σειρά μειοδοσίας, σε έλεγχο αυτός ολόγραφης και αριθμητικής αναγραφής των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης και αυτός ομαλής μεταξύ αυτός σχέσης, βάσει αυτός παραγωγής σχετικού ψηφιακού αρχείου, μέσα από το υποσύστημα. Για την εφαρμογή του ελέγχου ομαλότητας, χρησιμοποιείται από την Επιτροπή Διαγωνισμού η μέση έκπτωση προσφοράς , σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 95 και 98 του ν. 4412/2016. Ε) Αυτός οι οικονομικές προσφορές, μετά αυτός τυχόν αναγκαίες διορθώσεις, καταχωρίζονται, κατά τη σειρά μειοδοσίας, στο πρακτικό αυτός επιτροπής, το οποίο και υπογράφεται από τα μέλη αυτός. στ) Στη συνέχεια, η Επιτροπή Διαγωνισμού, την ίδια ημέρα, ελέγχει τα δικαιολογητικά συμμετοχής του άρθρου 24.2, αρχίζοντας από τον πρώτο μειοδότη. Αν η ολοκλήρωση του ελέγχου αυτού δεν είναι δυνατή την ίδια μέρα, λόγω του μεγάλου αριθμού των προσφορών ελέγχονται τουλάχιστον οι δέκα (10) πρώτες κατά σειρά μειοδοσίας. Στην περίπτωση αυτή η διαδικασία συνεχίζεται αυτός επόμενες εργάσιμες ημέρες». Στο δε άρθρο 24.2. αναφέρεται: «Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

περιέχει τα ακόλουθα: - α) το *Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)* (Το ΤΕΥΔ συμπληρώνεται προσαρμοζόμενο σύμφωνα με τους όρους της προκήρυξης των εγγράφων της σύμβασης που αναφέρονται στην παρούσα προκήρυξη του διαγωνισμού) - β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας» Συνεπώς, με βάση την αρχή της τυπικότητας της διακήρυξης, αλλά και την διάταξη του άρθρου 98 του ν. 4412/2016, στην φάση αυτή της διαγωνιστικής διαδικασίας ελέγχεται το ΤΕΥΔ, δηλαδή ελέγχεται η προαπόδειξη -μεταξύ άλλων- και του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας, το οποίο, είναι η στελέχωση με ΜΕΚ Πρασίνου Δ τάξης. Η ίδια η αναθέτουσα αρχή εξάλλου, σε αυτήν την φάση απέκλεισε λοιπούς υποψηφίους οι οποίοι δεν διέθεταν την τεχνική ικανότητα που απαιτεί η διακήρυξη, όπου στην σελίδα 14 της προσβαλλόμενης απόφασης, υπό σημείο 1 αναφέρεται, ότι «...και όχι της 2^{ης} που ζητείται στις παρ. 22.Γ.α., 22.δ και 23.4 της διακήρυξης». Συνελόντι ειπείν, η αναθέτουσα αρχή προέβη στον έλεγχο μέσω του ΤΕΥΔ της τήρησης του κριτηρίου της τεχνικής ικανότητας του άρθρου 22.Δ. της διακήρυξης και όπως προκύπτει από το σχετικό πρακτικό επί του θέματος υπήρξε διαφοροποίηση δύο μελών της επιτροπής, με ρητή αναφορά στην βασική κατηγορία πρασίνου. Με βάση τα παραπάνω ο έλεγχος της τεχνικής ικανότητας των υποψηφίων διενεργείται σε αυτήν την φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας, και εάν δεν διενεργηθεί, σχετικοί λόγοι που αφορούν την νομιμότητα της τεχνικής ικανότητας δεν δύνανται παραδεκτως να προβληθούν σε επόμενο στάδιο. Συναφώς όπως διαλαμβάνεται και στην σχετική με αριθμό 79 υποσημείωση της διακήρυξης «τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 22.Β-22.Ε εξετάζονται κατά την διαδικασία ελέγχου της καταλληλότητας του προσφέροντος να εκτελέσει τη σύμβαση (κριτήρια on-off). Συνεπώς, η ως άνω έλλειψη του κατατεθέντος ΤΕΥΔ δεν δύναται νόμιμα να αναπληρωθεί κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016 ως ισχύει, επειδή, δεν αποτελεί συμπλήρωση ήδη υπάρχοντος και νομίμως υποβληθέντος στοιχείου της προσφοράς, αλλά και δεδομένης της μη ύπαρξης αντικειμενικής δυνατότητας εξακρίβωσης και αποσαφήνισης του προγενέστερου ή μη της ύπαρξης της επίμαχης ειδικής εμπειρίας, κατά τα ήδη ειδικώς κριθέντα. Επέκεινα, σε ότι αφορά τον επιπρόσθετο προβαλλόμενο λόγο της προσφυγής που αναφέρει ότι δεν

Αριθμός απόφασης: 1433/2021

προκύπτει από πουθενά η ειδική εμπειρία της παρεμβαίνουσας ως αναγκαίο στοιχείο επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς της, αυτός απορρίπτεται ως αναπόδεικτος, άριστος μη ερειδόμενος στα στοιχεία του φακέλου και συνεπώς τυγχάνει απορριπτέος. Με αυτές τις σκέψεις, η εξεταζόμενη προσφυγή γίνεται δεκτή και η περί του αντιθέτου παρέμβαση απορρίπτεται.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή γίνεται δεκτή και απορρίπτεται η περί του αντιθέτου παρέμβαση.

21. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω το κατατεθέν παράβολο της προσφεύγουσας πρέπει να της επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 30 Αυγούστου 2021 και εκδόθηκε στις 03 Σεπτεμβρίου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Μιχαήλ Οικονόμου

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Παναγιώτα Καλαντζή