

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 29 Οκτωβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 5-10-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1417/6-10-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του αναθέτοντος φορέα «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Και του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων προσβάλλει το με αρ. 14570/24-9-2020 Έγγραφο του αναθέτοντος, περί αποσφράγισης και αξιολόγησης ΦΑΚΕΛΟΥ Α της διαδικασίας, ζητά να αποκλειστούν οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα "...", στο πλαίσιο της διαδικασίας για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης για "... ΤΟΥ ΑΝΑΘΕΤΟΝΤΟΣ, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 400.000,00 ευρώ, που προκηρύχθηκε με την από "..." δημοσιευθείσα, με αρ. πρωτ. "..." διακήρυξη. Η αναθέτουσα υποβάλλει τις με αρ. πρωτ. 15836/16-10-2020.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. "..." και ποσού 2.000,00 ευρώ, φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, η αρμοδίως φερόμενη, λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου δημοσίευσης της διαδικασίας, ενώπιον της ΑΕΠΠ, προσφυγή ασκείται μετ' εννόμου συμφέροντος εκ του αποδεκτού προσφεύγοντος, που στρέφεται κατά της συναποδοχής του ομοίως αποδεκτού συνδιαγωνιζομένου του και ήδη παρεμβαίνοντος, όσον αφορά το στάδιο της τυπικής αξιολόγησης προσφορών, που αφορά τον ΦΑΚΕΛΟ Α, κατά τα

οριζόμενα στα τεύχη της διακήρυξης. Εμπροθέσμως δε, ασκείται κατόπιν της από 24-9-2020 κοινοποίησης της προσβαλλομένης, την 5-10-2020 κατά παρέκταση της προθεσμίας στην αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα από την 4-10-2020, ημέρα Κυριακή (βλ. ενδεικτ. ΔΕΦΠατρ Ν39/2017 και παγία νομολογία της ΑΕΠΠ), αδιάφορο δε είναι πότε η υπηρεσία της ΑΕΠΠ απέδωσε ΓΑΚ στην προσφυγή, πράγμα που αφορά αποκλειστικά, όχι τον εμπροθέσμως αποστέιλαντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, προσφυγή του, αλλά αποκλειστικά την εσωτερική οργάνωση της ΑΕΠΠ και ουδόλως συνέχεται με το εμπρόθεσμο της προσφυγής, κατ' απόρριψη των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος. Περαιτέρω, ομοίως αβάσιμα ο παρεμβαίνων επικαλείται διαφαινόμενη, υποθετική και πιθανολογούμενη, πάντως μη συντρέχουσα κατά το παρόν στάδιο, μελλοντική πράξη αποκλεισμού του προσφεύγοντος, ως λόγο στέρησης του εννόμου συμφέροντος αυτού, ενώ άλλωστε, ακόμη και αν αυτός μελλοντικά αποκλεισθεί, θα δύναται παραδεκτώς να προσβάλει την αποδοχή συνδιαγωνιζομένων του, εφόσον αμφισβητήσει πάντως τον αποκλεισμό του, αποκλεισμός που όμως δεν δύναται να αμφισβητηθεί κατά το παρόν, αφού δεν έχει καν επέλθει και ο προσφεύγων παραμένει αποδεκτός. Περαιτέρω, ομοίως αβασίμως ο παρεμβαίνων επικαλείται μη ρητή προσβολή της νυν προσβαλλομένης, αφού αναφέρει αυτή στο σώμα της προσφυγής του, στο πεδίο περί κοινοποίησης σε αυτόν της προσβαλλομένης, ενώ ομοίως αβασίμως ο παρεμβαίνων επικαλείται μη εκτελεστικότητα της προσβαλλομένης, επί τη βάση ότι δεν περατώνει οριστικά την αξιολόγηση του ΦΑΚΕΛΟΥ Α της διαδικασίας, ως και του φακέλου Β αυτής, αφού κατά τον όρο 7.4.4-7.4.5 του ΤΕΥΧΟΥΣ 2 της διακήρυξης, η Επιτροπή της διαδικασίας αποφαινεται επί της τυπικής συμμετοχής των μετεχόντων, ήτοι επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, με αυτοτελή πράξη της, που ρητά αναφέρεται πως αυτοτελώς προσβάλλεται με προδικαστική προσφυγή, ούσα ούτως εκτελεστή πράξη. Επιπλέον, η νυν προσβαλλομένη με πλήρη σαφήνεια αναφέρει ότι κρίνει αποδεκτές ως προς τον ΦΑΚΕΛΟ Α, όλες τις προσφορές και άρα, κατά το περιεχόμενο της, περατώνει το στάδιο του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, που κατά τα ανωτέρω συνιστά αυτοτελώς ολοκληρούμενο με αυτοτελή εκτελεστή πράξη, στάδιο της διαδικασίας. Και ναι μεν, όντως, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης, ο αναθέτων, μετά την έκδοση της προσβαλλομένης ζήτησε επιπλέον στοιχεία και δη, ενημερότητες των διαγωνιζομένων, κατ' εφαρμογή του άρ. 6.2.Β της διακήρυξης, τούτο όμως δεν αναιρεί την ήδη εκδοθείσα ως άνω προσβαλλομένη, η οποία ουδόλως ανακλήθηκε έως τώρα ούτε, όπως και ο παρεμβαίνων συνομολογεί, προέβη ο

αναθέτων έως τώρα στην έκδοση οιασδήποτε πράξης περί του σταδίου του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, η οποία ως νεότερη, καταργεί ή τροποποιεί τη νυν προσβαλλομένη, ουδόλως δε η ΑΕΠΠ δύναται δια υποθέσεων περί της κατεύθυνσης, του σκοπού και των μελλοντικών ενεργειών του αναθέτοντος, ο οποίος ανέστειλε, όπως αναφέρει στις Απόψεις του, τη διαδικασία, έως ότου κριθεί η νυν προσφυγή, να στερήσει το έννομο συμφέρον του νυν προσφεύγοντος, που πάντως παραμένει ως ενεστώς και υφιστάμενο κατά τον χρόνο εξέτασης της προσφυγής του, πολλώ δε μάλλον να υπολάβει, υποκαθιστώντας τον αναθέτοντα, την πράξη του, ως ανακληθείσα. Άλλωστε και ο αναθέτων στις Απόψεις του, αναφέρει μεν ότι διαπιστώθηκε έλλειψη στην προσφορά του προσφεύγοντος, όμως ομοίως αναφέρει ότι δεν εκδόθηκε καμία πράξη περαιτέρω και άρα, η ΑΕΠΠ δεν δύναται, υπεισερχόμενη στον ρόλο του αναθέτοντος (ο οποίος ο ίδιος εξάλλου, είχε κάθε αρμοδιότητα να εκδώσει νέα πράξη ενδιάμεσως), προκειμένου δια Απόφασης της επί προσφυγής του αποδεκτού κατά τη μόνη υπαρκτή κατά τον χρόνο εξέτασης της προσφυγής, πράξης, προσφεύγοντος, να λογίσει αυτόν ως αποκλεισθέντα και την πράξη αποδοχής του ανακληθείσα ή ακόμη και να λογίσει την ίδια την προσβαλλομένη ως ανακληθείσα, με αποτέλεσμα να ανακαλέσει ούτως η ΑΕΠΠ τη νυν προσβαλλομένη, αντί να την ανακαλέσει ή να την καταργήσει ο αναθέτων. Αφού επομένως, κατά τον χρόνο της εξέτασης της προσφυγής, η νυν προσβαλλομένη πρώτον, είναι η μόνη πράξη που αφορά το στάδιο ΦΑΚΕΛΟΥ Α της διαδικασίας, χωρίς να έχει εκδοθεί οιαδήποτε μεταγενέστερη πράξη ή να έχει αυτή ανακληθεί και δεύτερον, η πράξη αυτή ορίζει ρητά πως κρίνει όλες τις προσφορές ως αποδεκτές, η νυν προσφυγή ασκείται μετ' εννόμου συμφέροντος και στρέφεται παραδεκτώς κατά υπαρκτής ακόμη στον νομικό κόσμο, εκτελεστής πράξης, η οποία ουδόλως έχει ανακληθεί ή καταργηθεί ή αντικατασταθεί ή καταστεί άνευ αντικειμένου, λόγω οιασδήποτε νεότερης εκτελεστής πράξης, ως δε τέτοια νεότερη πράξη, δεν δύναται να θεωρηθεί η καθ' ερμηνεία της ΑΕΠΠ και κατά δήλωση του μη εκδόσαντος τέτοια πράξη ακόμη, αναθέτοντος, κατεύθυνση και πρόθεση του τελευταίου προς έκδοση νέας πράξης, βάσει προπαρασκευαστικών περί της εκδόσεως της ενεργειών. Όλως δε αορίστως ο παρεμβαίνων επικαλείται παράβαση ουσιώδους τύπου και έλλειψη μέσων αμύνης του, λόγω της προσβολής της νυν προσβαλλομένης, αφενός διότι ουδόλως καθίσταται κατανοητό ως προς τι εμποδίζεται δια της παρεμβάσεως του, να προβάλει ισχυρισμούς κατά των επί της ουσίας ισχυρισμών του προσφεύγοντος, όσον αφορά την προσφορά του και προς υπεράσπιση της αποδοχής της, αφετέρου το όλο ζήτημα περί

του ότι η νυν προσβαλλομένη δεν εμπεριέχει οριστική κρίση, συνίσταται αποκλειστικά σε αιτιάσεις, επί υποθετικής και μελλοντικής βάσης εκ μέρους του παρεμβαίνοντος, χωρίς έρεισμα στο σαφές περί αποδοχής των προσφορών στο στάδιο του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, περιεχόμενο αυτής, ενώ άλλωστε, ουδόλως πάντως συνέχεται με οιαδήποτε παρεμπόδιση του να προβάλλει επί της ουσίας ισχυρισμούς κατά των ισχυρισμών του προσφεύγοντος ούτε εξάλλου, ο παρεμβαίνων εξηγεί τι είδους ισχυρισμούς θα δύνατο να προβάλλει αν κατ' αυτόν είχε εκδοθεί νέα πράξη και ως προς τι θα διέφεραν από όσους θα δύνατο τώρα να προβάλλει, όσον αφορά τη δική του προσφορά και τους λόγους για τους οποίους τώρα εμποδίζεται να τους προβάλλει. Εξάλλου, ακόμη και αν όντως αποκλεισθεί εν συνεχεία ο προσφεύγων, το έννομο συμφέρον του προς αποκλεισμό των συνδιαγωνιζομένων του, θα διατηρηθεί, αν αυτός αμφισβητήσει τη μελλοντική πράξη αποκλεισμού του. Πάντως, βάσιμα ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων την απαράδεκτη εκ του προσφεύγοντος προβολή ισχυρισμών κατά της αξιολόγησης στον ΦΑΚΕΛΟ Β, αφού ουδόλως αυτή έχει περατωθεί δια οιασδήποτε εκτελεστής πράξης, η δε νυν προσβαλλόμενη αφορά αποκλειστικά την αποδοχή των προσφορών επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Α και άρα, οι περί του ΦΑΚΕΛΟΥ Β, ισχυρισμοί του προσφεύγοντος, προβάλλονται απαραδέκτως, προώρως, άνευ εννόμου συμφέροντος και αορίστως, ως στρεφόμενοι κατά μελλοντικής, υποθετικής και νυν ανύπαρκτης, πάντως, πράξης. Ομοίως, αορίστως και απαραδέκτως, στρέφεται η προσφυγή κατά το αιτητικό της και κατά της αποδοχής του οικονομικού φορέα "...", χωρίς να προβάλλεται όμως κανένας σχετικός περί της αποδοχής του ισχυρισμός. Επομένως, η προσφυγή, καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της αποδοχής του παρεμβαίνοντος επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, όπως και η από ασκούμενη, μετ' εννόμου συμφέροντος και εμπροθέσμως, από 15-10-2020, παρέμβαση, πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

**3.** Επειδή, κατ' άρ. 6.2.Α του ΤΕΥΧΟΥΣ 2 της διακήρυξης, ως περιεχόμενο του ΦΑΚΕΛΟΥ Α ορίζονται μεταξύ άλλων η υπεύθυνη δήλωση μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού (ΥΔΜΣΛΑ) και οι δηλώσεις τυχών τρίτων που παρέχουν στήριξη. Κατά τον δε όρο 6.2.6 του ως άνω τεύχους, ορίζεται ότι «6.2.6 Δηλώσεις τυχόν τρίτου που παρέχει στήριξη: Σε περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος έχει επικαλεστεί στήριξη τρίτου:

α. Τη Δήλωση νομιμοποίησης για κάθε ένα τυχόν παρέχοντα στήριξη, συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη σύμφωνα με το Υπόδειγμα που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη. β. Την ΥΔΜΣΛΑ για κάθε ένα τυχόν παρέχοντα στήριξη οικονομικό φορέα, συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη, σύμφωνα με το αντίστοιχο Υπόδειγμα που επισυνάπτεται στη

Διακήρυξη.» και άρα, εφόσον προσφέρουν επικληθεί στήριξη προς πλήρωση κριτηρίου επιλογής, οφείλει να υποβάλει την ως άνω ΥΔΜΣΛΑ και τη δήλωση νομιμοποίησης για κάθε τέτοιο τρίτο που του παρέχει τέτοια στήριξη. Τούτο επιβεβαιώνεται και από τον όρο 3.5 ΤΕΥΧΟΥΣ 1, που μάλιστα ορίζει σε τι συνίσταται τέτοια στήριξη, ως εξής «Εφόσον οι προσφέροντες θα ήθελαν να επικαλεσθούν τη χρηματοοικονομική, τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα Τρίτων προκειμένου να καλύψουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται στις παραπάνω αντίστοιχες παραγράφους, υποχρεούνται να υποβάλουν τα στοιχεία που αποδεικνύουν την ανωτέρω ικανότητα και να δηλώσουν ότι δεσμεύονται να παράσχουν όλες τις απαιτούμενες από την παρούσα Πρόσκληση και τη Διακήρυξη εγγυήσεις. Ειδικότερα στην περίπτωση αυτή, ο προσφέρων έχει την υποχρέωση να αποδείξει με κάθε πρόσφορο τρόπο ότι θα έχει στη διάθεσή του, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, όλα τα απαραίτητα μέσα για την εκτέλεσή της. Τα εν λόγω αποδεικτικά μέσα μπορεί να είναι, ενδεικτικά, έγκυρο ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ του προσφέροντος και του επικαλούμενου Τρίτου ή παρουσίαση εγγυήσεων άλλης μορφής, προκειμένου η ανωτέρω απαιτούμενη ικανότητα να αποδεικνύεται επαρκώς και κατά τρόπο ικανοποιητικό για τη "...". Τα εν λόγω αποδεικτικά μέσα θα πρέπει να συμπεριληφθούν στο Φάκελο Β της προσφοράς. Το αντικείμενο της συνεργασίας μεταξύ του προσφέροντος και του Τρίτου, καθώς και οι παρασχεθείσες εγγυήσεις από τον Τρίτο προς τον προσφέροντα θα συμπεριληφθούν, εφόσον αυτός επιλεγεί ανάδοχος, στη σύμβαση. Στις ως άνω περιπτώσεις, σύμφωνα με το άρθρο 307 του ν. 4412/2016, οι παρέχοντες τη στήριξη πρέπει να πληρούν τα αντίστοιχα κριτήρια επιλογής και μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού με τον προσφέροντα στον οποίο παρέχουν τη στήριξη. Προς τούτο στις προσφορές πρέπει να συμπεριλαμβάνονται, συμπληρωμένα και υπογεγραμμένα από εκπρόσωπο του παρέχοντος τη στήριξη, τα ακόλουθα: • Στο Φάκελο Α: - Δήλωση νομιμοποίησης του παρέχοντος τη στήριξη σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στη διακήρυξη σχετικό υπόδειγμα - Η ΥΔΜΣΛΑ • Στο Φάκελο Β: - Τα δικαιολογητικά των παραγράφων 6.3 του τεύχους 2 της Διακήρυξης ανάλογα με το είδος της επικαλούμενης στήριξης.».

Επομένως, τρίτος που παρέχει στήριξη, με υποχρέωση περαιτέρω, προς τήρηση των διατυπώσεων των ως άνω όρων και την υποβολή των παραπάνω δύο εγγράφων, είναι όποιος τυγχάνει επίκλησης προς πλήρωση των απαιτήσεων του όρου 3.2.Γ του ίδιου ΤΕΥΧΟΥΣ, περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (άλλωστε, ο όρος 3.5 ανωτέρω αναφέρεται σε προϋποθέσεις συμμετοχής των «παραπάνω αντίστοιχ[ων]»

παραγράφων και κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, εν τέλει δεν προβλέπονται κατά τον όρο 3.2.Β, μεταξύ των οποίων συγκαταλέγονται και οι απαιτήσεις για εξοπλισμό ή εγκαταστάσεις, κατά τον όρο 3.2.Γ.2 και οι απαιτήσεις για διάθεση προσωπικού, κατά τον όρο 3.2.Γ.3, οι δε όροι αυτοί ορίζουν τα εξής «3.2.Γ.2 Ο Εργολάβος/Αναδόχος θα καταθέσει πριν από την έναρξη των εργασιών κατάσταση με τα οχήματα και το μηχανικό εξοπλισμό που θα χρησιμοποιηθεί στα πλαίσια εκτέλεσης της Σύμβασης από αυτόν ή/και Υπεργολάβο, αντίγραφο από τις νόμιμες άδειες και τα πιστοποιητικά ελέγχου και επανελέγχου από διαπιστευμένους Φορείς για τα οχήματα και τα ανυψωτικά, τα οποία θα ανανεώνονται με ευθύνη του Εργολάβου/Αναδόχου ή/και του Υπεργολάβου, καθώς και τα ασφαλιστήρια συμβόλαια. Ο εξοπλισμός που θα καλύπτει πλήρως τις υπόψη απαιτήσεις, θα εφοδιάζεται με ειδικό σήμα που θα διατίθεται από το αρμόδιο για την παρακολούθηση και εφαρμογή των όρων της Σύμβασης όργανο της "...". Ουδέν όχημα και εξοπλισμός του Εργολάβου/Υπεργολάβου θα χρησιμοποιείται στα πλαίσια εκτέλεσης της Σύμβασης, εφόσον δεν είναι εφοδιασμένο με το προαναφερόμενο σήμα. Ο εξοπλισμός του Εργολάβου/Αναδόχου θα πρέπει να καλύπτει πλήρως τις απαιτήσεις του Τεύχους της Τεχνικής Περιγραφής. Ο Εργολάβος/Αναδόχος οφείλει να έχει όλες τις άδειες των μηχανικών μέσων που πρόκειται να χρησιμοποιήσει. Σε περίπτωση αντικατάστασης μηχανήματος υποχρεούται να το δηλώσει στην επιβλέπουσα αρχή και να έχει ταυτόχρονα τα προβλεπόμενα των ως άνω παραγράφων. 3.2.Γ.3 Απαιτήσεις για διάθεση προσωπικού Το προσωπικό του Εργολάβου/Αναδόχου να έχει όλες τις απαραίτητες άδειες χειρισμού ή άλλων δεξιοτήτων του προσωπικού που πρόκειται να απασχολήσει στο έργο της σύμβασης.». Η δε απόδειξη πάντως της πλήρωσης των ως άνω κριτηρίων συνιστά αποκλειστικό περιεχόμενο του ΦΑΚΕΛΟΥ Β, κατά τα οριζόμενα στους όρους 6.3.2.β, 6.3.2.γ, 6.3.3 και 6.3.4 του ΤΕΥΧΟΥΣ 2 της διακήρυξης, με τον δε ΦΑΚΕΛΟ Β υποβάλλεται και ο πίνακας ελάχιστου απαιτούμενου μηχανικού-μηχανολογικού εξοπλισμού και όποιες τυχόν απαιτούμενες άδειες, αλλά και το οργανόγραμμα εργοταξιακού προσωπικού, σύμφωνα με τους ανωτέρω όρους, ενώ άλλωστε, κατά τον όρο 6.3.4, συνιστά αντικείμενο αξιολόγησης του σταδίου ΦΑΚΕΛΟΥ Β και το σύνολο των κατ' άρ. 3.5 ΤΕΥΧΟΥΣ 1 αποδεικτικών διάθεσης εκ στηρίζοντων τρίτων των απαιτούμενων προς πλήρωση κριτηρίων επιλογής, πόρων, όπως άλλωστε αποτελεί αντικείμενο του ΦΑΚΕΛΟΥ Β, κατά τον όρο 6.3.2.β1 και η απόδειξη ιδιοκτησιακού καθεστώτος του μηχανικού-μηχανολογικού εξοπλισμού. Περαιτέρω, είναι σαφές πως εφόσον μετέχων

δεν επικληθεί νομοτύπως, ήτοι δια της προσκόμισης των ως άνω ειδικών περί στήριξης εγγράφων, τέτοια στήριξη τρίτου, οι πόροι του τελευταίου δεν δύνανται να λογισθούν υπέρ του προς κάλυψη του οικείου κριτηρίου επιλογής και άρα, λογίζονται ως μη υφιστάμενοι όσον αφορά την προσφορά του προσφέροντος, το ζήτημα της μη κάλυψης όμως του οικείου κριτηρίου συνιστά αντικείμενο, όχι της έγκρισης του νυν σταδίου, ήτοι του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, αλλά του σταδίου του ΦΑΚΕΛΟΥ Β, σύμφωνα με τους όρους 6.3.2.β,γ, 6.3.3 και 6.3.4 του ΤΕΥΧΟΥΣ 2. Τούτο διότι, το μόνο που προκύπτει κατά το στάδιο του ΦΑΚΕΛΟΥ Α από τη μη υποβολή δικαιολογητικών στήριξης τρίτου, δεν είναι κάποια επί αυτού καθαυτού του σταδίου του ΦΑΚΕΛΟΥ Α έλλειψη, αλλά μη δήλωση στήριξης και άρα, δήλωση του προσφέροντος ότι καλύπτει εξ ιδίων πόρων τα κριτήρια επιλογής, που είναι αξιολογητέα στο πλαίσιο του ΦΑΚΕΛΟΥ Β. Εφόσον δε, μετέχων που δεν επικλήθηκε και δη παραδεκτώς κατά τα ανωτέρω και στο στάδιο ΦΑΚΕΛΟΥ Α, σχετική στήριξη τρίτου, προκύψει επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Β ότι εν τέλει χρησιμοποιεί πόρους τέτοιου τρίτου, που όμως δεν έτυχε επίκλησης στο στάδιο ΦΑΚΕΛΟΥ Α, προκειμένου να καλύψει κριτήρια επιλογής, ήτοι να καλύψει ελάχιστες απαιτήσεις που συνιστούν αντικείμενο αξιολογητέο επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Β, τότε θα πρέπει να κριθεί αποκλειστέος στο στάδιο ΦΑΚΕΛΟΥ Β και αυτό διότι δια της μη παραδεκτής δηλώσεως τέτοιας στήριξης, δεν δύνανται να επικληθεί πόρους των τρίτων, άρα, καθ' ο μέρος στηρίζεται σε αυτούς για κάλυψη ελαχίστων απαιτήσεων (του ΦΑΚΕΛΟΥ Β), η προσφορά του είναι ουσιαδώς ελλιπής, όχι διότι δεν δήλωσε ορθά τη στήριξη του επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, αλλά διότι δια της μη δηλώσεως αυτής, εν τέλει καταλήγει να μην πληροί τις απαιτήσεις του ΦΑΚΕΛΟΥ Β. Όπως όμως ήδη αναφέρθηκε ανωτέρω, σκ. 2, το στάδιο του ΦΑΚΕΛΟΥ Β είναι όλως αυτοτελές και περατώνεται με όλως διακριτή εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας, που δεν έχει όμως εισέτι εκδοθεί και η αξιολόγηση επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Β δεν έχει ολοκληρωθεί και περατωθεί δια τέτοιας ανύπαρκτης ακόμη πράξης, η οποία άλλωστε ουδόλως προσβάλλεται, είναι δε μελλοντική και υποθετική. Επομένως, ο προσφεύγων ναι μεν καταρχήν έχει έννομο συμφέρον να προσβάλει την αποδοχή του παρεμβαίνοντος επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, πλην όμως, οι ισχυρισμοί που προβάλλει και οι οποίοι συνίστανται εξ ολοκλήρου σε μη νομότυπη στήριξη του παρεμβαίνοντος σε τρίτους, που του παρέχουν μέσα προς πλήρωση κριτηρίων επιλογής, ήτοι αξιολογητέου αντικείμενου του ΦΑΚΕΛΟΥ Β, δεν στρέφονται εν τέλει ούτε δύνανται να αποδείξουν, και αληθείς ακόμη και αν υποθεθούν, πλημμέλεια του παρεμβαίνοντος και της αποδοχής του επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, αλλά δύνανται μόνο να καταδείξουν σε κατάδειξη πλημμέλειας

επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Β, επί του οποίου όμως ούτε υπάρχει ούτε προσβάλλεται σχετική πράξη της αναθέτουσας ούτε η νυν προσβαλλόμενη αφορά το στάδιο ΦΑΚΕΛΟΥ Β ούτε εξάλλου, είναι γνωστό ακόμη αν ο παρεμβαίνων θα γίνει δεκτός επί του ΦΑΚΕΛΟΥ Β και αν θα προσμετρηθούν υπέρ του οι οικείοι πόροι των τρίτων που επικαλείται ο προσφεύγων στην προσφυγή του ούτε τούτο δύναται να προδικασθεί ούτε νόμιμο αίτημα προσφυγής είναι να προκαταληφθεί μελλοντική και υποθετική πράξη της αναθέτουσας αρχής ούτε το αντικείμενο του αιτητικού της προσφυγής δύναται να μη συνεχεται αποκλειστικά με οτιδήποτε άλλο, πέραν από κεφάλαια της νυν προσβαλλομένης και μόνο. Συνεπώς, δεδομένου ότι η μη τήρηση διατυπώσεων στήριξης σε τρίτο δεν συνιστά πλημμέλεια του σταδίου του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, με αποτέλεσμα οι στρεφόμενοι κατά της αποδοχής επί του σταδίου αυτού, ισχυρισμοί του προσφεύγοντος να προβάλλονται νόμω αβασίμως, αλλά και ότι η τυχόν χρήση απαραδέκτως επικαλούμενων πόρων, προς πλήρωση των ως άνω κριτηρίων επιλογής συνιστά αντικείμενο αξιολόγησης σε επόμενο στάδιο επί του οποίου δεν υφίσταται εκτελεστή πράξη ούτε το αφορά η νυν προσβαλλόμενη, με αποτέλεσμα, οι τυχόν στρεφόμενοι κατά της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος παρά την τυχόν απαράδεκτη επίκληση τέτοιων πόρων προς κάλυψη ελαχίστων απαιτήσεων ΦΑΚΕΛΟΥ Β, ισχυρισμοί του προσφεύγοντος να προβάλλονται προώρως, αορίστως, άνευ ενεστώτος εννόμου συμφέροντος, επί υποθετικής βάσης, βάλλουν κατ' ανύπαρκτης πράξης και σε κάθε περίπτωση είναι απαράδεκτοι. Επομένως, το σύνολο των επιμέρους ισχυρισμών της προσφυγής είναι σε κάθε περίπτωση, απορριπτέοι.

4. Επειδή, κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή. Να γίνει δε δεκτή η Παρέμβαση.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο με αρ. "...” και ποσού 2.000,00 ευρώ.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου με αρ. "...” και ποσού 2.000,00 ευρώ.



Αριθμός Απόφασης: 1467/2020

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29-10-2020 και εκδόθηκε την 16-11-2020.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**