

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα- Μαρία Δρακονταειδή, Πρόεδρος - Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα και Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16-12-2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1550/17-12-2019 της Ένωσης εταιρειών «...» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός ...αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 525/3.12.2019 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το με αρ. πρωτ. 17473/20-11-2019 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου της Επιτροπής Διενέργειας διαγωνισμού και αποφασίστηκε η κατακύρωση του τμήματος 4 του διαγωνισμού στην Ένωση Εταιριών «... Ε.Π.Ε» και

Κατά της παρεμβαίνουσας Ένωσης Εταιριών «...Ε.Π.Ε» (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στη ..., οδός' όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση και κάθε συναφής πράξη ή παράλειψη.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Γερασιμούλα- Μαρία

Δρακονταειδή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 16.12.2019 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου και υπολογίζεται βάσει της προϋπολογισθείσας αξίας χωρίς Φ.Π.Α. και χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης του τμήματος 4 της σύμβασης για το οποίο ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, ήτοι 76.440,00 ευρώ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. ...διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε δημόσιος επαναληπτικός διαγωνισμός κάτω των ορίων με αντικείμενο: «*ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΣΤΡΑΓΓΙΣΜΑΤΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ ...*». Αντικείμενο της σύμβασης αποτελεί η μεταφορά στραγγισμάτων από τις εγκαταστάσεις της αναθέτουσας αρχής στις πλησιέστερες Εγκαταστάσεις Επεξεργασίας Λυμάτων, με αδειοδοτημένο βυτιοφόρο όχημα. Συγκεκριμένα, ζητείται η μεταφορά στραγγισμάτων από τον ΧΥΤΑ ...στην ΕΕΛ ..., από τον ΧΥΤΑ ...στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ ..., από τον ΧΥΤΑ ...στην ΕΕΛ ..., από τον ΣΜΑ Βορειοδυτικού Πολεοδομικού Συγκροτήματος Νομού ...στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ ...και από το Περιβαλλοντικό Πάρκο ...στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Η σύμβαση θα περιλαμβάνει την άντληση των στραγγισμάτων από τις δεξαμενές αποθήκευσης του εκάστοτε χώρου, τη μεταφορά τους στις ανωτέρω εγκαταστάσεις επεξεργασίας λυμάτων (ή σε οποιαδήποτε άλλη διαθέσιμη εγκατάσταση σε περίπτωση αδυναμίας διάθεσης και επεξεργασίας από τις ανωτέρω), καθώς και τη διάθεση αυτών, υπό την ευθύνη του αναδόχου. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : .../Υπηρεσίες Διάθεσης Λυμάτων. Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: «[...]Τμήμα 4: α) μεταφορά στραγγισμάτων από τον ΣΜΑ ΒΔ Π.Σ. Νομού ...στην Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ ..., αξία, χωρίς ΦΠΑ, 17.640,00 ευρώ, β) μεταφορά στραγγισμάτων από το Περιβαλλοντικό Πάρκο ...στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ ..., αξία χωρίς ΦΠΑ 58.800,00 ευρώ». Ο ενδεικτικός προϋπολογισμός της δαπάνης για το σύνολο των τμημάτων ανέρχεται σε 148.890,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ. Σύμφωνα με τη διακήρυξη παρέχεται η δυνατότητα σύναψης σύμβασης δυνάμει ρήτρας δικαιώματος προαίρεσης για την επιπλέον χρονική διάρκεια παροχής των υπηρεσιών μεταφοράς στραγγισμάτων, η οποία θα έχει χρονική ισχύ δώδεκα (12) μήνες από την υπογραφή της. Προσφορές υποβάλλονται για μία ή για περισσότερες ομάδες/τμήματα.

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της παρούσας διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 16-09-2019 με αριθμό Επίσης, καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε συστημικό αύξοντα αριθμό ...για το τμήμα 4 του διαγωνισμού.

4. Επειδή, ο Περιφερειακός Σύνδεσμος Φορέων Διαχείρισης Περιβάλλοντος Κεντρικής Μακεδονίας είναι Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης, μη κεντρική αναθέτουσα αρχή και ανήκει στην Γενική Κυβέρνηση (Υποτομέας ΟΤΑ) και έχει την ευθύνη διαχείρισης των απορριμμάτων (προσωρινή αποθήκευση, μεταφόρτωση, επεξεργασία, ανάκτηση και διάθεση των στερεών αποβλήτων) σε επίπεδο Περιφέρειας.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 16-12-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 5-12-2019. Σημειώνεται ότι η καταληκτική προθεσμία υποβολής της προδικαστικής προσφυγής (15-12-2019) συνέπιπτε με κατά νόμο εξαιρετέα ημέρα κι, επομένως, εμπρόθεσμα ασκήθηκε η κρινόμενη προσφυγή την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν 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.

7. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, σχετικά με την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της αναδειχθείσας ως προσωρινής αναδόχου και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8.Επειδή, στις 18-12-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή, στις 27-12-2019, ήτοι εμπροθέσμως, εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης νόμιμης προθεσμίας, ασκήθηκε η με ίδια ημερομηνία παρέμβαση της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017. Επίσης, με προφανές, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, η παρεμβαίνουσα ασκεί την παρέμβασή της ως μία εκ των δύο συμμετεχόντων των οποίων η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, αναδείχθηκε προσωρινή

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

ανάδοχος και κατακυρώνεται σε αυτήν ο διαγωνισμός, και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, επιδιώκοντας τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

10. Επειδή με την υπ' αριθμό 1944/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

11. Επειδή, στις 30-12-2019 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμ. πρωτ. 19543/27-12-2019 απόψεις της μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε και στους λοιπούς συμμετέχοντες στον διαγωνισμό.

12. Επειδή, η προσφεύγουσα στις 15-01-2020 υπέβαλλε στην ΑΕΠΠ υπόμνημά της προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο υποβλήθηκε εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 365 παρ.1 του Ν.4412/2016, ενόψει της ημερομηνίας εξέτασης της προσφυγής στις 20-01-2020 και, επομένως, γίνεται δεκτό από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

14. Επειδή, στο τμήμα 4 της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, υποβάλλοντας τις με αριθμ. συστήματος 151395 και 152494 προσφορές τους αντίστοιχα. Με την προσβαλλόμενη απόφαση: (α) εγκρίθηκε το με αρ. πρωτ. 17473/20-11-2019 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών μειοδότη (προσωρινού αναδόχου) της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης για το 4^ο τμήμα του διαγωνισμού, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της απόφασης (β) κατακυρώθηκε το 4^ο τμήμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα έναντι του ποσού των 56.784,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (γ) ορίστηκε η επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής της Σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

15. Επειδή, η προσφεύγουσα με την προσφυγή της ισχυρίζεται ότι: «[...] 2. ΛΟΓΟΙ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ. Α) ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΕΣΦΑΛΜΕΝΟ ΚΑΙ ΜΗ ΣΥΝΝΟΜΟ ΤΗΣ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΤΗΣ ΠΛΗΡΟΤΗΤΑΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΤΗΣ ΚΑΘ'ΗΣ ΕΝΩΣΕΩΣ. α) πλημμελής απόδειξη της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Σύμφωνα με τον όρο 2.2.4. Κριτήρια Επιλογής - καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας της διακήρυξης (σελ. 15) κατ' επανάληψη των σχετικά οριζόμενων εκ του άρθρου 75 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζεται κατά ρητό τρόπο: «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 Β.2. (Αποδεικτικά Μέσα) ορίζεται πως «Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν: πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. [Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του του Παραρτήματος ΧΙ Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Η καθ'ης ένωση προκειμένου για την πλήρωση της εν λόγω απαίτησης αναφορικά με το μέλος της ενώσεως εταιρεία ...Ε.Π.Ε. προσκόμισε κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης τις υπ' αριθμ. 3306/2019 και 4135/2019 Βεβαιώσεις του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος (ΤΕΕ Τμήμα Κεντρικής ...),

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

το οποίο όμως δεν συμπεριλαμβάνεται στους ρητά εκ του Προσαρτήματος Α' του Παραρτήματος ΧΙ του ν.4412/2016 επαγγελματικούς θεσμούς (ενώσεις), όπου οι εκάστοτε ανάλογα την δραστηριότητα τους συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν να είναι εγγεγραμμένοι και αντίστοιχα να προσκομίζουν στα πλαίσια της συμμετοχής τους σε δημόσιες διαγωνιστικές διαδικασίες για την απόδειξη της επαγγελματικής τους ικανότητας βεβαιώσεις εγγραφής σε αυτά. Συνεπώς εν προκειμένω ελλιπώς και εσφαλμένα η καθ'ής ένωση προσκόμισε προκειμένου για την απόδειξη της επαγγελματικής ικανότητας του μέλους της εταιρείας «...» βεβαίωση εγγραφής από το ΤΕΕ καθώς η εν λόγω ένωση δεν συμπεριλαμβάνεται στους ρητά οριζόμενους οργανισμούς, ενώ παρέλειψε προκειμένου για την κάλυψη αυτής της βεβαίωσης να προσκομίσει έστω ένορκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση του επαγγέλματός τους σύμφωνα με την εναλλακτική δυνατότητα που παρείχε ο νόμος και η διακήρυξη. Η εν λόγω έλλειψη συνιστά ελάττωμα της προσφοράς που τίθεται επί ποινή αποκλεισμού τόσο εκ των οριζόμενων εκ της διακηρύξεως όσο και εκ του νόμου, και για τον λόγο αυτό η αναθέτουσα αρχή όφειλε να μην αποδεχθεί ως πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε η ένωση αλλά να την αποκλείσει από την συνέχεια της διαδικασίας. β) Πέρα από την ως άνω αυταπόδεικτη επί ποινή αποκλεισμού έλλειψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης της καθ'ής ενώσεως που καθιστά εσφαλμένη και ακυρωτέα την απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η ένωση διαπίστωσε και την ύπαρξη και άλλων πλημμελειών στον προσκομισθέν φάκελο, που σας προβάλλουμε ως προς εξέταση λόγους αποκλεισμού. i) Προκειμένου για την πλήρωση του όρου 2.2.6 που αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα απαιτείται για την διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν εκτελέσει την τελευταία 3ετία (2016 - 2018), τουλάχιστον 1 (μία) σύμβαση αντικειμένου συναφούς με αυτό του παρόντος διαγωνισμού, ελάχιστης ποσότητας ίσης με το 100% της ετήσιας παραγόμενης ποσότητας μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων (σε m3) για το/τα τμήμα/τμήματα για τα οποία υποβάλλεται προσφορά. Περαιτέρω σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2 Β4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: - Κατάσταση των κυριότερων παρόμοιων συμβάσεων, που παρασχέθηκαν την τελευταία τριετία από τον μεμονωμένο διαγωνιζόμενο ή σε περίπτωση κοινοπραξίας, τουλάχιστον από ένα μέλος της διαγωνιζόμενης κοινοπραξίας, με αναφορά στο ποσό, τη χρονική διάρκεια και τον εργοδότη (δημόσιο ή ιδιωτικό φορέα), συνοδευόμενος από αντίγραφα των συμβάσεων και πιστοποιητικά του εργοδότη – δημοσίου φορέα, ή βεβαίωση του ιδιώτη εργοδότη, έτσι ώστε να πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχή και αποτελεσματική παροχή της υπηρεσίας. Για τυχόν ενεργές συμβάσεις που κατά την διενέργεια του διαγωνισμού είναι σε ισχύ και σε εξέλιξη γίνεται δεκτή βεβαίωση καλής εκτέλεσης για τις παρεχόμενες υπηρεσίες έως και 31-12-2018. Εν προκειμένω η καθ'ης ένωση για την πλήρωση των συγκεκριμένων προϋποθέσεων επικαλείται την εκτέλεση συμβάσεων συναφούς αντικείμενου που έχει εκτελέσει ή εκτελεί ακόμα με την Εταιρεία Ύδρευσης και Αποχέτευσης ... (ΕΥΑ...) το μέρος της ένωσης «...» και προς κάλυψη των ζητούμενων εγγράφων προσκόμισε μόνο το υπ' αριθμ. 11281/1020 ΔΕΔΑ/23.5.2019 έγγραφο της αρμόδιας διεύθυνσης της ΕΥΑ..., το οποίο αποτελεί βεβαίωση καλής εκτέλεσης των συμβάσεων που έχει εκτελέσει ή εκτελεί η εταιρεία Ακόμα και αν υποτεθεί πως το εν λόγω έγγραφο καλύπτει την ζητούμενη κατάσταση συμβάσεων θεωρούμε πως η απόδειξη εκ μέρους της καθ'ης για το εν λόγω ζήτημα είναι και πάλι ελλιπής καθώς δεν καλύπτεται η απαίτηση της διακήρυξης που απαιτεί η εν λόγω κατάσταση να συνοδεύεται εφόσον ο εργοδότης είναι δημόσιος φορέας και από αντίγραφα των συμβάσεων. Η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής όλως εσφαλμένα διαπιστώνει την εν λόγω έλλειψη αλλά όλως όψιμα και εσφαλμένα την δικαιολογεί αναφέροντας για το σχετικό ζήτημα πως η καθ'ης ένωση καλύπτεται με την εν λόγω βεβαίωση της ΕΥΑ... υπολαμβάνοντας τον εν λόγω εργοδότη ως ιδιωτικό φορέα. Όμως η θεώρηση της ΕΥΑ... ως ιδιωτικό φορέα και μάλιστα ως ιδιωτικό εργοδότη για την εκτέλεση των εν λόγω συμβάσεων είναι άκρως άστοχη και αβάσιμη καθώς η ΕΥΑ... είναι νομικό πρόσωπο διφυούς χαρακτήρα (δημόσιος φορέας εν ευρεία έννοια) όντας Ανώνυμη Εταιρεία Κοινωφελούς χαρακτήρα με βασικό μέτοχο το

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

Δημόσιο και ειδικότερα αποτελεί για την διαδικασία σύναψης συμβάσεων αναθέτοντα φορέα του άρθρου 224 του ν. 4412/2016 καθόσον ασκεί δραστηριότητα στον τομέα του ύδατος emπίπτοντας στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016. Προς επίρρωση των παραπάνω όπως άλλωστε αναφέρεται και στην ως άνω υπ' αριθμ. 11281/1020 ΔΕΔΑ/23.5.2019 βεβαίωση της ΕΥΑ... η σύμβαση στην οποία γίνεται επίκληση εκ μέρους της εταιρείας ...παροχής υπηρεσιών αδειοδότησης, φόρτωσης, μεταφοράς και τελικής διάθεσης προσωρινά αποθηκευμένης, αφυδατωμένης, ασβεστοποιημένης (με 10% υδράσβεστο - $\text{Ca}(\text{OH})_2$) ιλύος από την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Λυμάτων ... (ΕΕΛ...) της ΕΥΑ... ΑΕ σε γεωργικές καλλιέργειες (βάσει της ΚΥΑ 80568/4225/91) αξίας 950.000,00 ευρώ συνάφθηκε κατόπιν της υπ' αριθμ. 19/2017 διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία διενεργήθηκε υπό το θεσμικό πλαίσιο του ν. 4412/2016 δεδομένης της ΕΥΑ... ως αναθέτοντος φορέα που εντάσσεται στο δημόσιο υπό ευρεία έννοια τομέα. Συνεπώς η παράλειψη εκ μέρους της καθ'ής ενώσεως να προσκομίσει μαζί με την κατάσταση των συμβάσεων και αντίγραφα των συμβάσεων στοιχειοθετεί ελλιπή απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της κατ' απόκλιση από τα ρητώς οριζόμενα εκ της διακηρύξεως και ως εκ τούτου εσφαλμένα και μη σύλληνομα η αναθέτουσα αρχή έκρινε ως πλήρη και επαρκή την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δίχως την προσκόμιση αντιγράφων των συμβάσεων. Γ) Σύμφωνα με τον όρο της διακήρυξης 2.9.2 Β. 1. αναφορικά με την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 ορίζεται ρητά πως οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πέρα από τα ζητούμενα πιστοποιητικά και : «Επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές.». Η καθ'ής ένωση παρέλειψε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης, παρά την ρητή της υποχρέωση να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση με αναφορά τους Οργανισμούς κύριας και Επικουρικής Ασφάλισης

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές. Η αναθέτουσα αρχή όλως εσφαλμένα και κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας και της αμεροληψίας παρά το γεγονός πως διαπιστώνει την εν λόγω παράλειψη σύμφωνα με την προσβαλλόμενη απόφαση, κρίνει πως δεν συντρέχει έλλειψη στο φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δικαιολογώντας τάχα πως η εν λόγω έλλειψη καλύπτεται εκ του γεγονότος πως τα μέλη της ένωσης στις προσκομισθείσες Υ.Δ. τα μέλη της ενώσεως δήλωναν πως δεν έχουν αθετήσει τις υποχρεώσεις τους όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κύριας και επικουρικής κοινωνικής ασφάλισης. Η εν λόγω αιτίαση εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής όμως είναι όλως άστοχη και προσχηματική καθώς είναι προφανές πως η διακήρυξη απαιτούσε η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση που προσκομίζεται κατά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης να έχει το συγκεκριμένο και ακριβές περιεχόμενο με σαφή αναφορά στους Οργανισμούς Ασφάλισης (κύριας και επικουρικής) που ο οικονομικός φορέας καταβάλει εισφορές και όχι αν ο οικονομικός φορέας είναι ασφαλιστικά ενήμερος ή άλλως δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή εισφορών, καθώς κάτι τέτοιο άλλωστε αποτελεί έτσι και αλλιώς αντικείμενο δηλώσεως επί ποινή αποκλεισμού κατά την συμπλήρωση του σχετικού πεδίου στο ΤΕΥΔ και δεν έχρηζε λόγος να επαναλαμβάνεται ακριβώς το ίδιο περιεχόμενο με νέα ίδια δήλωση ως δικαιολογητικό κατακύρωσης. Συνεπώς η αναθέτουσα αρχή κατά τήρηση της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις δημόσιες διαγωνιστικές διαδικασίες λαμβανομένου υπόψη του κανονιστικού περιεχομένου της διακηρύξεως που δεσμεύει τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή, όφειλε να αποκλείσει την καθ'ης εταιρεία από την συνέχεια του διαγωνισμού [...].».

16. Επειδή, η παρεμβαίνουσα με την παρέμβαση της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα εξής: «Α) ΑΝΤΙΚΡΟΥΣΗ ΛΟΓΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ ΚΑΤΑ ΤΗΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΗΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ ΥΠΕΡ ΤΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ...-..... Σημείο 1. Πλημμελής απόδειξη της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας από το μέλος της Ένωσης ...ΕΠΕ. 1. Εφόσον, η προσφορά έγινε από την Ένωση «...» η οποία

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

απαρτίζεται από δυο μέλη και συγκεκριμένα ...90% - ...ΕΠΕ 10%, σε κάθε περίπτωση η απόδειξη της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας από ένα μέλος είναι αρκετή για την εκπλήρωση του συγκεκριμένου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής καθώς ούτε η Διακήρυξη ούτε ο σχετικός νόμος 4412/2016 δεν απαιτούν ρητώς όλα τα μέλη μιας Ένωσης που υποβάλλει φάκελο Προσφοράς να εκπληρώνουν το συγκεκριμένο κριτήριο. Εάν ο νόμος 4412 απαιτούσε στην περίπτωση Ένωσης Εταιρειών την εκπλήρωση του κριτηρίου της καταλληλότητας επαγγελματικής δραστηριότητας (άρθρο 75 παρ.2) από όλα τα μέλη σε όλες τις περιπτώσεις θα το ανέφερε ρητώς. Αντίθετα, δεν περιέχει τέτοια ρητή πρόβλεψη την οποία αντίθετα περιέχει επί παραδείγματι για την ειδική περίπτωση κάποιων συμβάσεων (στις οποίες δεν εμπίπτει η περίπτωση που εξετάζεται): «Ειδικά, στις διαδικασίες σύναψης σύμβασης μελετών ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, η πλήρωση των απαιτήσεων της παρ. 2 του άρθρου 75.....πρέπει να ικανοποιείται από όλα τα μέλη της ένωσης (Άρθρο 19-2)». Εάν σε όλα τα είδη συμβάσεων απαιτούνταν η πλήρωση των απαιτήσεων της παρ.2 του άρθρου 75 του 4412/2016 (καταλληλότητα επαγγελματικής δραστηριότητας) δεν θα χρειαζόταν τέτοια ειδική πρόβλεψη όπως η παραπάνω και επομένως σε όλες τις υπόλοιπες περιπτώσεις, όπως η εξεταζόμενη, ΔΕΝ απαιτείται η πλήρωση της συγκεκριμένης απαίτησης από όλα τα μέλη μιας Ένωσης. Το αυτό ισχύει και για την εξεταζόμενη Διακήρυξη όπου από πουθενά δεν ζητείται ρητώς ότι όλα τα Μέλη μιας Ένωσης πρέπει να καλύπτουν το συγκεκριμένο κριτήριο. Ο ..., το άλλο μέλος της Ένωσης, έχει υποβάλλει Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου Κιλκίς. Άλλωστε η πλήρωση της απαίτησης εκ μέρους του δεν αμφισβητήθηκε ούτε προσβλήθηκε. 2. Η ...έχει υποβάλλει Βεβαίωση Εγγραφής και ειδικού Επαγγέλματος από το Τεχνικό Επιμελητήριο (ΤΕΕ) στο οποίο είναι εγγεγραμμένη. Το ΤΕΕ, ασχέτως αν ρητώς δεν κατανομάζεται στα κείμενα του νόμου και της Διακήρυξης (που άλλωστε αντιγράφει τις αντίστοιχες διατυπώσεις του νόμου) είναι αναγνωρισμένο επαγγελματικό Επιμελητήριο στο οποίο η εταιρεία έχει υποχρέωση εγγραφής καθώς παρέχει και υπηρεσίες μηχανικών (και μάλιστα

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

ως κύρια δραστηριότητα) και το οποίο καλύπτει την απαίτηση για εγγραφή σε οικείο επιμελητήριο. Η βεβαίωση δε του ειδικού επαγγέλματος που παρείχε το Τεχνικό Επιμελητήριο (πληρείται σε κάθε περίπτωση εκ του καταστατικού της εταιρείας το οποίο και υποβλήθηκε και δημοσιευμένο και επικυρωμένο από τις αρμόδιες Αρχές -Πρωτοδικείο καθώς και τους Κωδικούς Δραστηριοτήτων από την ΑΑΔΕ-Taxisnet) δεν μπορεί να θεωρηθεί άκυρη και μη έχουσα αξία, πόσο δε μάλλον όταν φέρει την στρογγυλή σφραγίδα της Ελληνικής Δημοκρατίας. Η μη ρητή ονομαστική αναφορά του Τεχνικού Επιμελητηρίου στο Νόμο και την Διακήρυξη δεν το καθιστά βεβαίως ακατάλληλο ως «Οικείο Επιμελητήριο» αφού οι αναφορές του Νόμου μόνο ως ενδεικτικές μπορούν να εκλαμβάνονται όπως τεκμηριώνει γνωμοδοτώντας και η αρμόδια Υπηρεσία ΜΟΠΑΔΙΣ (Μονάδα Παρακολούθησης Διαγωνισμών και Συμβάσεων) σε παρόμοιο θέμα (Επισυνάπτεται). 3. Η ...ΕΠΕ, ως εκ της εμπορικής της δραστηριότητας, είναι εγγεγραμμένη και στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο (ΓΕΜΗ), είναι τακτοποιημένη οικονομικά και έχει ήδη υποβάλλει σχετικά κατάλληλα Πιστοποιητικά από αυτό (Γενικό Πιστοποιητικό, Πιστοποιητικό Εκπροσώπησης), εμπρόθεσμα και έγκυρα από τα οποία επίσης προκύπτει η εγγραφή στο κατάλληλο εμπορικό μητρώο όσο και το ειδικό επάγγελμα. Η εγγραφή αυτή εκπληρώνει το κριτήριο - απαίτηση που αναφέρεται στην Διακήρυξη ότι «Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους. Το Γενικό Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ το οποίο υποβλήθηκε και επισυνάπτεται αναφέρει μεταξύ άλλων, τον αριθμό εγγραφής, την ημερομηνία εγγραφής καθώς και ότι «δεν υπάρχουν τροποποιήσεις καταστατικού» της εταιρείας που οδηγεί άμεσα στο συμπέρασμα ότι οι δραστηριότητες του καταστατικού το οποίο επίσης υποβλήθηκε μεταξύ των οποίων και η σχετική με Διαχείριση Αποβλήτων ασκούνται νομίμως. 4. Η εγγραφή στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο είναι ταυτόχρονη και αυτόματη με την εγγραφή στο Εμπορικό Επιμελητήριο, βάσει της νομοθεσίας, πράγμα το οποίο μπορεί ανά πάσα στιγμή να επιβεβαιωθεί από αυτές τις Υπηρεσίες. Επομένως η Βεβαίωση Εγγραφής στο ΓΕΜΗ είναι

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

αυταπόδεικτα Βεβαίωση Εγγραφής και στο Εμπορικό Επιμελητήριο, το οποίο δεν τηρεί διαφορετικά μητρώα από το ΓΕΜΗ και δεν διαθέτει και παρέχει διαφορετικές πληροφορίες από το τμήμα ΓΕΜΗ. Με βάση τα ανωτέρω, τεκμηριώνεται τόσο η ουσιαστική συμμόρφωση της ...με την απαίτηση εκπλήρωσης καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, όσο και η τυπική πλήρωση των δικαιολογητικών της κανονιστικής διαδικασίας του διαγωνισμού. Επιπροσθέτως αυτών, από πουθενά δεν προκύπτει ούτε εκ του νόμου ούτε εκ της Διακήρυξης ότι όλα τα μέλη της Ένωσης πρέπει να πληρούν αυτό το κριτήριο και επομένως η -μη αμφισβητούμενη- πλήρωση του από τον ...είναι επαρκής για την πλήρωση του κριτηρίου από την Ένωση "... και πρέπει να απορριφθεί η προσφυγή επί του σημείου αυτού.

Σημείο 2. Ελλιπής απόδειξη τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας με βάση την απαίτηση να έχουν εκτελέσει την τελευταία 3ετία (2016 - 2018), τουλάχιστον 1 (μία) σύμβαση αντικειμένου συναφές με αυτό του παρόντος διαγωνισμού, ελάχιστης ποσότητας ίσης με το 100% της ετήσιας παραγόμενης ποσότητας μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων (σε m³) (σσ με γραπτή διευκρίνιση του φορέα η μονάδα μέτρησης είναι τόνοι) για το/τα τμήμα/τμήματα για τα οποία υποβάλλεται προσφορά. Η τεκμηρίωση της έλλειψης εκ μέρους της προσφεύγουσας είναι ότι: 1) Δεν υπάρχει κατάσταση (παρομοίων) συμβάσεων (υπονοείται η έλλειψη). 2) Η ΕΥΑ... ΑΕ είναι δημόσιος φορέας επομένως απαιτούνταν και αντίγραφα συμβάσεων πλην της Βεβαίωσης Καλής Εκτέλεσης από την ΕΥΑ... ΑΕ, τα οποία δεν υποβλήθηκαν. Κανένα από τα παραπάνω δεν ισχύει, σύμφωνα με τα παρακάτω γεγονότα: Η κατάσταση συμβάσεων έχει υποβληθεί κατά την Διαγωνιστική Διαδικασία δυο φορές. Η πρώτη ήταν με την υποβολή του ΤΕΥΔ της ...ΕΠΕ. Επομένως σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ 6 του νόμου 4412 όσο και βάσει της Πρόσκλησης Υποβολής Δικαιολογητικών της Αναθέτουσας Αρχής 16711/5-11-2019, δεν απαιτούνταν η επανακατάθεση δικαιολογητικών τα οποία ήδη διαθέτει η Αναθέτουσα Αρχή εφόσον αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. Η δεύτερη ήταν κατά την υποβολή της Βεβαίωσης Καλής Εκτέλεσης από την ΕΥΑ... ΑΕ αφού στο περιεχόμενο αυτής παρουσιάζονται σε μορφή Πίνακα-Κατάστασης όλες οι λεπτομέρειες των

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

επιμέρους συμβάσεων που απαιτούνται. Όσον αφορά το νομικό καθεστώς της ΕΥΑ... ΑΕ, βάσει όλων των στοιχείων που την συνοδεύουν, αυτή δεν είναι σε καμία περίπτωση δημόσιος φορέας. Είναι Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου, Ανώνυμη Εταιρεία, υπακούει στους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, εμφανίζει κέρδη και ζημίες, είναι εισηγμένη στο Χρηματιστήριο, δεν υπογράφει με τη στρογγυλή σφραγίδα του δημοσίου και η μετοχική της σύνθεση που εύκολα μπορεί να βρει κανείς στην ιστοσελίδα της εταιρείας <https://www.eyath.gr/enimerosi-ependyton> δείχνει πως το Ελληνικό Δημόσιο δεν είναι ένας από τους μετόχους της εταιρείας. Αντίθετα, οι μέτοχοι που κατέχουν την πλειοψηφία των μετοχών αυτήν την στιγμή αλλά και κατά το διάστημα παροχής των υπηρεσιών εκ μέρους της ..., δηλαδή το ΤΑΙΠΕΔ ΑΕ και το ΕΕΣΥΠ ΑΕ από τους ιδρυτικούς τους νόμους ρητώς δεν νοούνται ως δημόσιοι φορείς. Συγκεκριμένα, ο ιδρυτικός νόμος 3986/2011 του ΤΑΙΠΕΔ προβλέπει ότι το ΤΑΙΠΕΔ «δεν υπάγεται στην κατηγορία των οργανισμών και επιχειρήσεων του ευρύτερου δημόσιου τομέα και δεν εφαρμόζονται σε αυτό, καθώς και στις εταιρείες των οποίων το μετοχικό κεφάλαιο ανήκει εξ ολοκλήρου, άμεσα ή έμμεσα, στο Ταμείο, οι διατάξεις που διέπουν εταιρείες που ανήκουν άμεσα ή έμμεσα στο Δημόσιο...». Παρόμοια ο ιδρυτικός νόμος 4389/2016 του ΕΕΣΥΠ ΑΕ (γνωστού ως Υπερταμείου) (προβλέπει ότι η εταιρεία αυτή «δεν ανήκει στο δημόσιο ή ευρύτερο δημόσιο τομέα, όπως αυτός εκάστοτε ορίζεται. Οι διατάξεις που αναφέρονται σε δημόσιες επιχειρήσεις, υπό την έννοια του ν. 3429/2005 (Α`314), δεν εφαρμόζονται ως προς την Εταιρεία,....». Οι παραπάνω αναφορές, καθιστούν πέραν πάσης αμφιβολίας το νομικό καθεστώς της ΕΥΑ... ΑΕ και την τοποθέτησή της ή όχι στους δημόσιους φορείς έστω και του ευρύτερου δημόσιου τομέα. Τέλος, επισυνάπτεται πιο αναλυτική νομική γνωμάτευση σχετικά με το νομικό καθεστώς της ΕΥΑ... Α.Ε. Πέραν όμως από τις ερμηνείες για το νομικό καθεστώς της ΕΥΑ... ΑΕ, ο τύπος της διακήρυξης και του νόμου επιβάλλει να αντιμετωπιστεί είτε ως δημόσιος φορέας είτε ως ιδιωτικός φορέας και όχι κατά περίπτωση είτε το ένα είτε το άλλο. Η βεβαίωση καλής εκτέλεσης όπως μπορεί κανείς να διαπιστώσει ιδίως όμμασι, δεν φέρει στρογγυλή σφραγίδα. Θα

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

έπρεπε να αντιμετωπιστεί ως δημόσιο έγγραφο και να προσκομιστεί σε απλή φωτοτυπία; Η -όπως και προσκομίστηκαν- με θεώρηση δικηγόρου όπως όλα τα ιδιωτικά έγγραφα; Θα έπρεπε η Αναθέτουσα Αρχή να την αποδεχτεί σε απλή φωτοτυπία παρότι δεν φέρει στρόγγυλη σφραγίδα ερμηνεύοντας ότι η ΕΥΑ... είναι δημόσιο; Η ίδια η προσφεύγουσα μήπως θα θεωρούσε ότι η απλή φωτοτυπία δεν είναι σύννομη; Επομένως, ακόμα και «διφυής» να είναι ο χαρακτήρας της ΕΥΑ... (όρος που χρησιμοποιεί η προσφεύγουσα και που βέβαια δεν είναι φορμαλιστικός καθώς δεν υπάρχουν εταιρείες και δημοσίου και ιδιωτικού δικαίου) κάποιος χαρακτήρας πρέπει να επικρατεί και η τυπικότητα μας οδηγεί στην αντιμετώπιση της ως ιδιωτικού φορέα. Επομένως, σύμφωνα με τα παραπάνω, ορθώς η Αναθέτουσα Αρχή έκανε αποδεκτά τα αποδεικτικά στοιχεία που παρείχε η Ένωση "...» που αποδεικνύουν τα όσα δηλώθηκαν στο ΤΕΥΔ και πληρούν τις απαιτήσεις της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας («προϋπηρεσία σε αντίστοιχες υπηρεσίες») πρέπει να απορριφθεί όσον αφορά το συγκεκριμένο σημείο.

Σημείο 3 Έλλειψη (ή ακαταλληλότητα) υπεύθυνης Δήλωσης «αναφορικά με τους Οργανισμούς Κοινωνικής Ασφάλισης στους οποίους οφείλει να καταβάλλει εισφορές». Η διατύπωση της Διακήρυξης ήταν «Υπεύθυνη Δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές» (σελίδα 18 Διακήρυξης) Το απαιτούμενο περιεχόμενο της συγκεκριμένης Υπεύθυνης Δήλωσης είναι πρόδηλα ασαφές με βάση την παραπάνω διατύπωση. Αυτή η ασάφεια της Διακήρυξης και μόνο είναι ο λόγος για τον οποίο μπορεί και τίθεται θέμα προσφυγής, ασάφεια για την οποία η Ένωση μας δεν είναι υπεύθυνη. Η ερμηνεία της επίμαχης διατύπωσης από μέρος μας ήταν «Δηλώστε μας σε ποιους Οργανισμούς Κοινωνικής Ασφάλισης οφείλετε». Και η απάντησή μας (εννοιολογικά) ήταν « Δεν οφείλουμε σε κανέναν Οργανισμό Κοινωνικής Ασφάλισης και αυτολεξεί «δεν έχω αθετήσει τις υποχρεώσεις μου όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κύριας και επικουρικής

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

κοινωνικής ασφάλισης». Αυτή ήταν η ερμηνεία της απαίτησης της Διακήρυξης και η «απάντηση». Η επίμαχη Υπεύθυνη Δήλωση υπάρχει αλλά θεωρείται από την προσφεύγουσα ακατάλληλη κατά την δική της ερμηνεία. Το πνεύμα και το γράμμα του νόμου όσο και της Διακήρυξης είναι σε αυτό το στάδιο ο Προσωρινός Ανάδοχος να προσκομίσει τα Αποδεικτικά Μέσα για να αποδείξει τα όσα σχετικά δήλωσε στο 1ο στάδιο της διαδικασίας ΤΕΥΔ, τότε αυτό ήδη έχει καλυφθεί πλήρως, σε ότι πιο σχετικό με την απαιτούμενη Υπ Δήλωση, καθώς τόσο ο ...όσο και η ..., τα δύο δηλαδή μέλη της Ένωσης, προσκόμισαν ασφαλιστικές ενημερότητες οι οποίες έγιναν αποδεκτές από την Αναθέτουσα Αρχή και δεν αμφισβητήθηκαν από την Προσφεύγουσα τα οποία μάλιστα καλύπτουν τόσο το διάστημα της υποβολής της Προσφοράς όσο και το διάστημα υποβολής των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης (επικαιροποιημένες ενημερότητες): Α) Αρχικό ΤΕΥΔ των δυο μελών «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν; Απάντηση ΝΑΙ». Β) Αρχικό ΤΕΥΔ και των δυο μελών «Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης; Απάντηση: Όχι». Τα αποδεικτικά μέσα για τα παραπάνω προσκομίστηκαν ορθώς και με εγκυρότητα και προκύπτει πέρα από κάθε αμφιβολία ότι τόσο ο ...όσο και η ...ΕΠΕ προσκόμισαν τη βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, και επαναλαμβάνουν με Ένορκη Δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου ότι δεν οφείλουν πουθενά ασφαλιστικές εισφορές. Ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή η Υπεύθυνη Δήλωση με το περιεχόμενο που υποβλήθηκε και διότι ήδη αυτή η Δήλωση έγινε «κατά την συμπλήρωση του σχετικού πεδίου στο ΤΕΥΔ και «δεν έχρηζε λόγος να επαναλαμβάνεται ακριβώς το ίδιο περιεχόμενο με νέα ίδια δήλωση

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

ως δικαιολογητικό κατακύρωσης». Αυτό, δεν είναι ορθό αφού τόσο η Διακήρυξη όσο και ο νόμος απαιτούν η συμμόρφωση των συμμετεχόντων με την καταβολή φόρων και εισφορών να εκπληρώνεται όχι μόνο κατά την υποβολή προσφοράς αλλά και κατά την υποβολή των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, επομένως διόλου περιττό δεν ήταν να δηλωθεί και σε αυτήν την φάση, αφού κάλλιστα θα μπορούσε να είναι ενήμερος ασφαλιστικά κατά την φάση της υποβολής προσφοράς (ΤΕΥΔ) και να μην είναι κατά την φάση της υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επιπλέον, η Υπεύθυνη Δήλωση όσο και η Ένορκη Βεβαίωση και των δύο μελών της Ένωσης, δεν επιβεβαιώνουν απλώς τις βεβαιώσεις του ΕΦΚΑ που προσκομίστηκαν αλλά τις συμπληρώνουν υπό την έννοια ότι δηλώνεται ότι είναι εκπληρωμένες όλες οι υποχρεώσεις καταβολής (άρα και σε τυχόν άλλους ασφαλιστικούς φορείς. Αν και αυτό όπως αναφέρουμε παρακάτω είναι, κατά την γνώμη μας, περιττό). Αυτό όμως στο οποίο καθόλου δεν αναφέρεται η προσφεύγουσα είναι ποιο Κριτήριο Ποιοτικής Επιλογής καλύπτει και Αποδεικτικό Μέσο ποιου πράγματος θα αποτελούσε μια Υπεύθυνη Δήλωση με το περιεχόμενο το οποίο δίδεται σύμφωνα με την δική της ερμηνεία. Τι παραπάνω θα συμπλήρωνε στις αποδείξεις ή στα τεκμήρια της Αναθέτουσας Αρχής η Υπεύθυνη Δήλωση ότι «ο ασφαλιστικός οργανισμός όπου οφείλουμε καταβολές εισφορών είναι ο ΕΦΚΑ» που προφανώς κατά την ερμηνεία της προσφεύγουσας είναι το ορθό, από την στιγμή που ο ΕΦΚΑ είναι πλέον ο μοναδικός ασφαλιστικός φορέας στην χώρα μας για τον ιδιωτικό τομέα και η ενημερότητα που χορηγεί καλύπτει και την κύρια και την επικουρική ασφάλιση; Επιπλέον των παραπάνω, μπορεί να επισημανθεί ως αναμφισβήτητο γεγονός το ότι μέσα στα κείμενα των Διακηρύξεων υπάρχουν πολλές φορές, απαιτήσεις για δικαιολογητικά τα οποία, καταφανέστατα παραμένουν ως κατάλοιπα παλαιότερων διακηρύξεων, χωρίς όμως να έχουν καμία αξία και σημασία όντας κενό γράμμα (και δεν θα έπρεπε να εκλαμβάνονται ως απαιτήσεις). Για του λόγου το αληθές στην ίδια αυτή Διακήρυξη υπάρχει διατύπωση όπου ζητείται «Έγγραφο καταχώρησης στο Μητρώο επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στη μεταφορά και διαχείριση μη επικίνδυνων αποβλήτων που τηρείται στην αρμόδια Δ/ση του

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής», ένα δικαιολογητικό που δεν μπορούν να παράσχουν όλες οι εταιρείες καθώς αυτό το Μητρώο του ΥΠΕΚΑ δεν τηρείται εδώ και πολλά χρόνια. (Αυτό είναι κάτι γνωστό σε όσους ασχολούνται με την Διαχείριση αποβλήτων αλλά ως τεκμήριο επισυνάπτουμε γραπτή απάντηση της αρμόδιας αρχής σχετικά). Καταφανώς, παρόμοιο κατάλοιπο είναι και η ζητούμενη Υπεύθυνη Δήλωση ΑΝ βεβαίως η πιθανή ερμηνεία της είναι «ονοματίστε τους φορείς κοινωνικής ασφάλισης στους οποίους οφείλετε να καταβάλλετε εισφορές» (ήδη παραπάνω αναφέραμε την δική μας ερμηνεία) όπως εννοεί η προσφεύγουσα. Στα προηγούμενα χρόνια, υπήρχε πράγματι πληθώρα Οργανισμών Κοινωνικής Ασφάλισης και έτσι μια εταιρεία μπορεί να όφειλε εισφορές πχ στο ΙΚΑ και στο ΤΣΜΕΔΕ ή ακόμα και σε τρίτο και τέταρτο φορέα, επομένως είχε νόημα να δηλωθεί υπευθύνως ποιοι είναι αυτοί οι Φορείς, καθώς μπορεί οι υποχρεώσεις σε έναν ασφαλιστικό φορέα να ήταν ικανοποιημένες όχι όμως και σε άλλους φορείς. Σήμερα ο μοναδικός ασφαλιστικός φορέας για τον ιδιωτικό τομέα είναι ο ΕΦΚΑ, ακόμα και παλαιότερα χρέη ασφαλιστικών φορέων μεταβιβάστηκαν σε αυτόν και θα εμφανίζονταν από αυτόν, επομένως μια δήλωση που θα τον κατονόμαζε θα ήταν προδήλως περιττή και δεν θα πρόσθετε τίποτα στα δικαιολογητικά του προσφέροντα. Σύμφωνα με τα παραπάνω, η προδικαστική Προσφυγή που ζητά τον αποκλεισμό της εταιρείας μας εξ αυτής της αιτίας, (έλλειψη ζητούμενης Υπεύθυνης Δήλωσης- σημείο 3) πρέπει να απορριφθεί [...].».

17. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι: «[...]σύμφωνα με το Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/16, για τις συμβάσεις προμηθειών αρμόδιο είναι το Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, ενώ για τις συμβάσεις παροχής υπηρεσιών ορίζεται ότι ο πάροχος υπηρεσιών μπορεί να κληθεί να προβεί σε ένορκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση συγκεκριμένου επαγγέλματος, τούτο όμως εφόσον δεν αποδεικνύεται προσηκόντως η άσκηση του εν λόγω επαγγέλματος (Δημόσιες Συμβάσεις – ν. 4412/2016 Δημ. Πυργάκης σελ.293 Εκδόσεις Νομική Βιβλιοθήκη 2019). Έτσι, για παράδειγμα,

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητήσει και να αρκестεί στην εγγραφή του συμμετέχοντα σε δικηγορικό σύλλογο για να συνάψει σύμβαση παροχής νομικών υπηρεσιών και ουχί, ασφαλώς, σε βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Επαγγελματικό Επιμελητήριο, παρά το γεγονός ότι ο Δικηγορικός Σύλλογος δεν περιλαμβάνεται στα απαριθμούμενα επιμελητήρια (ο.π. σελ.294). Εν προκειμένω, το πιστοποιητικό εγγραφής στο ΤΕΕ της προσωρινής αναδόχου εταιρίας, ..., αναφέρεται ως δραστηριότητα (α/α 23) η Διαχείριση Στερεών, Υγρών & Αερίων Αποβλήτων & η Αντιπροσώπωση αντίστοιχων Οικ. Φορέων και εταιριών Διαχείρισης- Διαχείριση ΧΥΤΑ, μονάδας ΚΔΑΥ (ενδεικτικά και όχι περιοριστικά). Σημειωτέον δε ο νομοθέτης προσδίδει στο ΤΕΕ υπερέχουσα θέση, καθώς είναι αυτό που γνωμοδοτεί προ της απόφασης του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων. Προσέτι, η προσωρινή ανάδοχος έχει δηλώσει στο ΤΕΥΔ II.Γ ότι δεν στηρίζεται σε τρίτους (άλλες οντότητες) για την ικανότητα της να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής, καθώς τα μέλη της ένωσης δεν αποτελούν «τρίτο», ενώ στο άρθρο 2.2.8 (Στήριξη στην ικανότητα τρίτων) αναφέρεται: «υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικ. Φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων». Εν προκειμένω, ένα μέλος της ένωσης προσκόμισε πιστοποιητικό από το Επαγγελματικό Επιμελητήριο, ενώ και τα δύο μέλη καλύπτουν τις ειδικές άδειες συλλογής μεταφοράς μη επικίνδυνων ΑΣΑ και είναι καταχωρημένες στο Μητρώο Επιχειρήσεων ΑΣΑ. Εξάλλου, όπως αναφέρεται και στο ιδιωτικό συμφωνητικό των εταιριών η εκτέλεση της σύμβασης θα πραγματοποιηθεί κατά το 100% από τον ... (ποσοστό συμμετοχής στην ένωση 90%). Ο δε έτερος φορέας η ...συνεισφέρει ως προς την εμπειρία και τα πιστοποιητικά ISO που ζητούνται. 2. Η εν λόγω Διακήρυξη ορίζει στο άρθρο 2.2.3.2: Αποκλείεται Οικονομικός Φορέας αν β) η ΑΑ μπορεί να αποδείξει με κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Εξάλλου, στο άρθ. 2.2.3. (Λόγοι αποκλεισμού) της διακήρυξης αναφέρεται ότι αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ένα συντρέχει ένας ή περισσότεροι λόγοι όπως αναφέρονται στο

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

άρθρο, (ή για ένα από τα μέλη της ενώσεως). Στην περίπτωση της ...– ...η ένωση έχει αποδείξει επαρκώς βάσει των στοιχείων που κατέθεσε ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού. Σε κάθε περίπτωση, το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και με γνώμονα αυτό, και εφόσον δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού για την ένωση, και οι όποιες ελλείψεις παρουσιάζονται στα κριτήρια επιλογής όπου και εκεί η επιτροπή θεώρησε ότι αποδεικνύεται η δυνατότητα να εκτελέσει η ένωση τη σύμβαση, το συμφέρον του ΦΟΔΣΑ, καθώς και το δημόσιο συμφέρον γενικότερα, εξυπηρετείται με την εκτέλεση της παραπάνω σύμβασης από την ένωση ...-..., η προσφορά της οποίας είναι κατά 25,7% χαμηλότερη του ενδεικτικού προϋπολογισμού, ενώ η προσφορά της προσφεύγουσας ένωσης είναι κατά 4,8% μόνο χαμηλότερη από τον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Εξάλλου, κατά την κατευθυντήρια οδηγία 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ σχετικά με την υποβολή αποδεικτικών μέσων των τεχνικών ικανοτήτων δεν αναφέρονται οι συμβάσεις αλλά μόνο τα πιστοποιητικά/βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης και ο κατάλογος συμβάσεων. 3. Η επιτροπή διαπίστωσε ότι στην ΥΔ που αναφέρεται στο αρθρ. 2.2.9.2.Β.1.β οι οργανισμοί κοινωνικής Ασφάλισης δεν αναφέρονται, πρόκειται ωστόσο, για όλως συγγνωστό και επουσιώδες σφάλμα, καθώς η προσωρινή ανάδοχος - ένωση αποδείκνυε πέραν του δέοντος τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παρ. 2.2.3. Επειδή τίθεται ζήτημα εμπροθέσμου αλλά και γενικότερα παραδεκτού των δύο πρώτων λόγων της υπό κρίση προσφυγής, καθώς απαραδέκτως προβάλλονται οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας με την ευκαιρία της προσβολής της μεταγενέστερης πράξης που αφορά στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης (πρβλ. σκέψη 21 απόφασης 920/2019 ΑΕΠΠ). Συγκεκριμένα, με την Απόφαση 472/2019 (ΑΔΑ 97ΡΞΟΞΧΝ-ΦΞΙ) της Ε.Ε. εγκρίθηκαν τα πρακτικά και αναδείχθηκε Προσωρινός Ανάδοχος για το 4ο τμήμα του διαγωνισμού με α/α συστήματος 79645, η ένωση εταιριών «...-...» έναντι του ποσού των 56.784,00€ (πενήντα έξι χιλιάδων επτακοσίων ογδόντα τεσσάρων ευρώ) μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, και η οποία κοινοποιήθηκε μέσω της πλατφόρμας του

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

ηλεκτρονικού διαγωνισμού με α/α 79645 στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς στις 25.10.2019 ενώ η κρισιολογούμενη προδικαστική προσφυγή κατά της απόφασης 525/2019 της Εκτελεστικής επιτροπής υποβλήθηκε ηλεκτρονικά στο διαγωνισμό με α/α 79645 στις 16.12.2019 και ώρα 15:13:17, και έλαβε αρ. πρωτ. εισερχομένου από την υπηρεσία μας 19001/17.12.2019. Επειδή κατά τις επιταγές του άρθρου 376 του Ν.4412/2016, η Α.Ε.Π.Π., κατά την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, δεσμεύεται από τους προβαλλόμενους με την προσφυγή πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς και αποφαίνεται μόνο επί αυτών, ως προβάλλονται. Συνακόλουθα, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, κατά το μέρος που αφορούν το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης είναι αόριστοι, δεδομένου ότι δεν προβάλλονται συγκεκριμένοι ισχυρισμοί αναφορικά με το από ποιο ή ποια συγκεκριμένα σημεία της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου προκύπτει ότι αυτή υποχρεούτο να καταβάλλει εισφορές σε Οργανισμούς Κύριας και Επικουρικής Ασφάλισης πέραν αυτών για τους οποίους προσκόμισε ήδη πιστοποιητικά».

17. Επειδή, με το υπόμνημά της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι: «Α. ΠΡΟΣ ΑΠΟΡΡΙΨΗ ΤΩΝ ΥΠ'ΑΡΙΘΜ. 19543/27.12.2019 ΑΠΟΨΕΩΝ ΤΗΣ ΚΑΘ' ΗΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ ΚΑΙ ΤΗΣ ΥΠ'ΑΡΙΘΜ. 19570/30.12.2019 ΠΑΡΕΜΒΑΣΕΩΣ ΤΗΣ ΚΑΘ'ΗΣ ΕΝΩΣΕΩΣ ΕΤΑΙΡΕΙΩΝ. 1.) Ειδικότερα σχετικά με την επίρρωση του υπό 2).Α.α Λόγο προσφυγής μας που αφορά την πλημμελή απόδειξη της Καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, όπου προβάλλουμε την αιτίαση πως η καθ'ης ένωση θα έπρεπε να αποκλειστεί από την συνέχεια του διαγωνισμού δεδομένου πως οι υπ' αριθμ. 3306/2019 και 4135/2019 Βεβαιώσεις του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος (ΤΕΕ Τμήμα Κεντρικής Μακεδονίας) προς κάλυψη της εν λόγω προϋπόθεσης δεν αποτελούν παραδεκτό τρόπο απόδειξης της ζητούμενης ικανότητας σύμφωνα με τις οριζόμενες διατάξεις του ν. 4412/2016, προς αντίκρουση των απολύτως πρόχειρων και αβάσιμων ισχυρισμών τόσο της καθ'ης αναθέτουσας αρχής όσο και της παρεμβαίνουσας ένωσης, η εταιρεία μας απόστειλε προς το αρμόδιο Τμήμα του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών συγκεκριμένο ερώτημα με το κάτωθι περιεχόμενο:

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

«Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε αν το πιστοποιητικό εγγραφής που εκδίδεται από το αρμόδιο τμήμα μητρώου του Επιμελητηρίου σας, ύστερα από σχετική αίτηση μας κάθε φορά και όπου αναφέρονται οι δραστηριότητες της εταιρείας μας με βάση τους ΚΑΔ που είναι αντίστοιχα δηλωμένοι και ενεργοποιημένοι στην εφορία δύναται να υποκαθίσταται ισοδύναμα από το πιστοποιητικό εγγραφής που εκδίδει το ΓΕ.ΜΗ, όπου αναφέρονται απλά όλοι οι καταστατικοί σκοποί της εταιρείας, προκειμένου να γνωρίζουμε ενόψει της συμμετοχής μας σε δημόσιες διαγωνιστικές διαδικασίες ποιο πιστοποιητικό οφείλουμε να προσκομίζουμε προς παραδεκτή και πλήρη απόδειξη της απαίτησης της ασκήσεως επαγγελματικής δραστηριότητας στο ειδικό αντικείμενο του έργου όπως σχετικά ζητείται από τους σχετικούς όρους της εκάστοτε διακηρύξεως, καθώς κατ' εφαρμογή του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 ορίζεται πως: Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του του Παραρτήματος ΧΙ Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.]. Από το αρμόδιο Τμήμα του Επιμελητηρίου μας απαντήθηκαν επί λέξει τα παρακάτω: «Το πιστοποιητικό εγγραφής για συμμετοχή σε δημόσιους διαγωνισμούς εκδίδεται μόνο από το Μητρώο του Επιμελητηρίου μας και δεν υποκαθίσταται από το πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, το οποίο εκδίδεται από την Υπηρεσία ΓΕΜΗ του ΕΒΕΑ. Υπάρχει η δυνατότητα να αναγράφονται σε αυτό κάποια επιπλέον στοιχεία, σε νόμιμα πάντα πλαίσια (π.χ. ΔΣ, εκπροσώπηση), εφόσον το αιτηθείτε.» Από τα ανωτέρω προκύπτει άνευ ετέρου πως ο μόνος παραδεκτός και σύννομος τρόπος απόδειξης της άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας είναι με την προσκόμιση πιστοποιητικού εκδοθέντος μόνο από το Μητρώο του εκάστοτε αρμοδίου Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου, που είναι εγγεγραμμένος ο συμμετέχων σε διαγωνιστική διαδικασία οικονομικός φορέας. Περαιτέρω όψιμοι και προσχηματικές είναι και οι αιτιάσεις, πως τάχα η

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

προσκόμιση μόνο ενός εκ των μελών της ενώσεως και δει του κ. ...του εν θέματι πιστοποιητικού αρκεί και καλύπτει και την έλλειψη εκ μέρους της εταιρείας ...καθώς ρητά το άρθρο Β.8 σελ. 20 της διακήρυξης αναφέρει: «Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 19 παρ. 2 του ν. 4412/2016.» Ειδικότερα το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 παρ. 3 αναφέρει: «Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2 του άρθρου 75, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του Παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α', με το οποίο να πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμα τους, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα και στα άρθρα 76 και 77, κατά περίπτωση. Για την απόδειξη άσκησης γεωργικού ή κτηνοτροφικού επαγγέλματος, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν σχετική βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος, από αρμόδια διοικητική αρχή ή αρχή Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης.», ενώ η παρ.6 επισημαίνει «Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 19.». Τέλος το άρθρο 19 παρ. 2 ορίζει για το εν λόγω ζήτημα: «Όπου κρίνεται αναγκαίο, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να διευκρινίζουν στα έγγραφα της σύμβασης τον τρόπο με τον οποίο οι ενώσεις οικονομικών φορέων θα πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ή τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας κατά τα άρθρα 75, 76 και 77 εφόσον αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους και είναι σύμφωνο με την αρχή της αναλογικότητας. Ειδικά, στις διαδικασίες σύναψης σύμβασης μελετών ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, η πλήρωση των απαιτήσεων της παρ. 2 του άρθρου 75, καθώς και του άρθρου 77 πρέπει να ικανοποιείται από όλα τα μέλη της ένωσης. Η πλήρωση των απαιτήσεων των παραγράφων 3 και 4 του άρθρου 75, αρκεί να ικανοποιείται από ένα εκ των μελών της ένωσης. Συνεπώς εκ των ανωτέρω, και δεδομένου πως εκ της διακηρύξεως δεν

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

αναφέρεται ειδικά πως αρκεί για την απόδειξη της καταλληλότητας της ασκήσεως επαγγελματικής δραστηριότητας η ικανοποίηση της εν λόγω απαίτησης μόνο από ένα μέλος της ένωσης καλύπτοντας και τα υπόλοιπα μέλη διαφοροποιούμενη από τον γενικό κανόνα που ορίζει την απόδειξη με την προσκόμιση των αντίστοιχων αποδεικτικών μέσων και από όλα τα μέλη της ένωσης, τα διαλαμβανόμενα από την αναθέτουσα αρχή και από την παρεμβαίνουσα αποδεικνύονται εξόχως παραπειστικά και αναληθή, και θα πρέπει να απορριφθούν. 2.) Περαιτέρω αναφορικά με τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας που αφορούν την αιτίαση της προσφυγής μας που αφορά τον χαρακτηρισμό της ΕΥΑ... ως δημόσιο φορέα, είναι προφανής η αμηχανία και η έλλειψη σοβαρών επιχειρημάτων εκ μέρους των καθ' ύλην, δεδομένου πως αναλώνονται να ομιλούν άνευ οιαδήποτε νομικής βάσης και συλλογισμού για το αν ένας φορέας αποτελεί δημόσιο ή όχι φορέα με κριτήριο αν διαθέτει ή όχι στρογγυλή σφραγίδα. Ως είναι αυταπόδεικτο ο εν λόγω ισχυρισμός και κριτήριο διάκρισης είναι απολύτως αυθαίρετος και ανέριστος σε νομικό επίπεδο και από την πλευρά μας εμμένουμε στην θεώρηση της ΕΥΑ... ως δημόσιο αναθέτοντα φορέα και αρχή υπό το καθεστώς και την εφαρμογή του ν.4412/2016 και συγκεκριμένα του άρθρου 224 του ν. 4412/2016 καθόσον ασκεί δραστηριότητα στον τομέα του ύδατος εμπιπώντας στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016. Συνεπώς η παράλειψη εκ μέρους της καθ' ύλην ενώσεως να προσκομίσει μαζί με την κατάσταση των συμβάσεων και αντίγραφα των συμβάσεων στοιχειοθετεί ελλιπή απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της κατ' απόκλιση από τα ρητώς οριζόμενα εκ της διακηρύξεως και ως εκ τούτου εσφαλμένα και μη σύννομα η αναθέτουσα αρχή έκρινε ως πλήρη και επαρκή την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δίχως την προσκόμιση αντιγράφων των συμβάσεων».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)»: « 1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

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[...].».

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 19 «Οικονομικοί φορείς (άρθρο 19 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν.4412/2016: «[...] 2. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων μπορούν να συμμετέχουν ενώσεις οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων των προσωρινών συμπράξεων. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν από τις εν λόγω ενώσεις να περιβληθούν συγκεκριμένη νομική μορφή για την υποβολή προσφοράς ή την αίτηση συμμετοχής. Όπου κρίνεται αναγκαίο, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να διευκρινίζουν στα έγγραφα της σύμβασης τον τρόπο με τον οποίο οι ενώσεις οικονομικών φορέων θα πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ή τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας κατά τα άρθρα 75, 76 και 77 εφόσον αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους και είναι σύμφωνο με την αρχή της αναλογικότητας[...] 4. Στις περιπτώσεις υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, όλα τα μέλη της ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής αλληλέγγυα και εις ολόκληρον. Σε περίπτωση ανάθεσης της σύμβασης στην ένωση, η ευθύνη αυτή εξακολουθεί μέχρι πλήρους εκτέλεσης της σύμβασης».

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» του Ν.4412/2016: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. Τα έγγραφα της σύμβασης [...]περιέχουν ιδίως: «[...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.) [...] 3. Τα έγγραφα της σύμβασης συντάσσονται

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα και προαιρετικά και σε άλλες γλώσσες, συνολικά ή μερικά. Σε περίπτωση ασυμφωνίας μεταξύ των τμημάτων των εγγράφων της σύμβασης που έχουν συνταχθεί σε περισσότερες γλώσσες, επικρατεί η ελληνική έκδοση[...].

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 73 «Λόγοι αποκλεισμού» του Ν.4142/2016: «[...]2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία [...]».

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 75 «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν.4412/2016: « 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α` ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού.[...] 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. 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 80 Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν.4412/2016: « 1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους. 2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73:[...] β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β` του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας [...] Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1, στις περιπτώσεις α` και β` της παραγράφου 2 και στην περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη-μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους -μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. 3. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2 του άρθρου 75, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α`, με το οποίο να πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα και στα άρθρα 76 και 77, κατά περίπτωση [...] 5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α`, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών. [...] 9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α`, μπορεί να εξειδικεύονται στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53 [...] «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ` της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση [...].

24. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών»: «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[...]».

25. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 « Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν.4412/2016: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: «1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός 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 του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.». 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

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 αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.».

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης [είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου] είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105.

26. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 345 «Πεδίο εφαρμογής»: « 1. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμβάσεων του παρόντος νόμου, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τη φύση τους».

27. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής»: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής [...]».

28. Επειδή, σύμφωνα με ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΧΙ «ΜΗΤΡΩΑ» του ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α' του Ν.4412/2016: «Τα σχετικά επαγγελματικά και

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

εμπορικά μητρώα καθώς και οι δηλώσεις και τα πιστοποιητικά που αντιστοιχούν σε κάθε κράτος μέλος είναι: [...]στην Ελλάδα, το «Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων— ΜΕΕΠ» του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων καθώς και τα νομαρχιακά μητρώα στην περίπτωση των δημόσιων συμβάσεων έργων, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της παρ. 1 του άρθρου 76, το «Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο» και το «Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού» στην περίπτωση των συμβάσεων προμηθειών στην περίπτωση των συμβάσεων υπηρεσιών, ο πάροχος υπηρεσιών μπορεί να κληθεί να προβεί σε ένορκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση του συγκεκριμένου επαγγέλματος[...].».

29. Επειδή, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΧΙΙ «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΜΕΣΑ ΓΙΑ ΤΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ», ΜΕΡΟΣ ΙΙ, ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑ Α' του Ν.4412/2016: «Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: [...] ιι) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία[...].».

30. Επειδή, στη διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζονται τα ακόλουθα: «[...] 2.1.3 «Παροχή Διευκρινίσεων»: «Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο (6) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών – διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο[...]], 2.2.1 «Δικαίωμα συμμετοχής»: «1. Δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών[...] 2. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και των προσωρινών συμπράξεων, δεν απαιτείται να περιβληθούν συγκεκριμένη νομική μορφή για την υποβολή προσφοράς. 3. Στις περιπτώσεις υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, όλα τα μέλη της ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής αλληλέγγυα και εις ολόκληρον[...]], 2.2.3 «Λόγοι αποκλεισμού»: «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης [...]», Κριτήρια Επιλογής, 2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας»: «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Ειδικότερα απαιτείται - πλέον της εγγραφής τους στο οικείο Επιμελητήριο να διαθέτουν:- Άδεια συλλογής και μεταφοράς μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, η οποία περιλαμβάνει τον κωδικό ΕΚΑ 19 08 05 (λάσπη από επεξεργασία αστικών λυμάτων), σύμφωνα με την ΚΥΑ ΗΠ 50910/2727/03.- Έγγραφο καταχώρησης στο Μητρώο επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στη μεταφορά και διαχείριση μη επικίνδυνων αποβλήτων που τηρείται στην αρμόδια Διεύθυνση του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής [...], 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα»: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν εκτελέσει την τελευταία 3ετία (2016 - 2018), τουλάχιστον 1 (μία) σύμβαση αντικειμένου συναφές με αυτό του παρόντος διαγωνισμού, ελάχιστης ποσότητας ίσης με το 100% της ετήσιας παραγόμενης ποσότητας μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων (σε m³) για το/τα τμήμα/τμήματα για τα οποία υποβάλλεται προσφορά. Διευκρινίζεται ότι: Σύμφωνα με το έγγραφο 8618/27-05-2019 της υπηρεσίας και με δεδομένο ότι το κριτήριο ανάθεσης του διαγωνισμού, καθώς και ο ενδεικτικός προϋπολογισμός αναφέρεται στην ποσότητα των στραγγισμάτων με μονάδα μέτρησης τον τόνο (tn), διευκρινίζεται ότι η παραπάνω απαίτηση της ετήσιας παραγόμενης ποσότητας μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων, θα πρέπει να δοθεί σε τόνους, 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

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016 [...]B. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...]β) για τις παραγράφους 2.2.3.23 και 2.2.3.4 περίπτωση β΄ πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας. Επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στου οποίου οφείλει να καταβάλει εισφορές [...]B. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν: - πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο - Άδεια συλλογής και μεταφοράς μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, η οποία περιλαμβάνει τον κωδικό ΕΚΑ 19 08 05 (λάσπη από επεξεργασία αστικών λυμάτων), σύμφωνα με την ΚΥΑ ΗΠ 50910/2727/03 -

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

Έγγραφο καταχώρησης στο Μητρώο επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στη μεταφορά και διαχείριση μη επικίνδυνων αποβλήτων που τηρείται στην αρμόδια Δ/νση του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: - Κατάσταση των κυριοτέρων παρόμοιων συμβάσεων, που παρασχέθηκαν την τελευταία τριετία από τον μεμονωμένο διαγωνιζόμενο ή σε περίπτωση κοινοπραξίας, τουλάχιστον από ένα μέλος της διαγωνιζόμενης κοινοπραξίας, με αναφορά στο ποσό, τη χρονική διάρκεια και τον εργοδότη (δημόσιο ή ιδιωτικό φορέα), συνοδευόμενος από αντίγραφα των συμβάσεων και πιστοποιητικά του εργοδότη – δημοσίου φορέα, ή βεβαίωση του ιδιώτη εργοδότη, έτσι ώστε να πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχής και αποτελεσματική παροχή της υπηρεσίας. Για τυχόν ενεργές συμβάσεις που κατά την διενέργεια του διαγωνισμού είναι σε ισχύ και σε εξέλιξη γίνεται δεκτή βεβαίωση καλής εκτέλεσης για τις παρεχόμενες υπηρεσίες έως και 31-12-2018[...]Β.8. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 19 παρ. 2 του ν. 4412/2016 [...]», 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: [...]3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, 3.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου»: «1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή 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 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

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

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 [...]2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της προηγούμενης παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης 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 αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας (παρ.12β του αρθρ. 43 του ν.4605/2019). 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, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τ.Ε.Υ.Δ., είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. [...] Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης.

31. 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 (Ολ ΣΤΕ 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)».

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

33. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

34. 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

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

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 τους 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 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, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C- 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C- 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C- 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., 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).

35. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51).

36. Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012) ή επ' ευκαιρία αυτής. Συνεπώς, λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης ή και προγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998, 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 εππαμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99 , σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00 , σκέψεις 32 έως 66).

37. Επειδή, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

38. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου...», «οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

70/2002). Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

39. Επειδή, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΣΤΕ 2723/2018, ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008).

40. 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 αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών,

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

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).

41. Επειδή το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στην επίμαχη Διακήρυξη, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης, όπου σύμφωνα με πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (C-496/99 της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σελ. I-3801, σκ.115, C336/12 της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, σκ. 40).

42. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το μέλος της παρεμβαίνουσας ένωσης εταιρειών «...Ε.Π.Ε.», προς απόδειξη της καταλληλότητας του για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, προσκόμισε, κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τις υπ' αριθμ. 3306/2019 και 4135/2019 Βεβαιώσεις του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος (ΤΕΕ Τμήμα Κεντρικής Μακεδονίας) και όχι πιστοποιητικό επαγγελματικού ή βιομηχανικού ή

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

βιοτεχνικού επιμελητηρίου, κατά παράβαση των οριζόμενων στα άρθρα 2.2.4, 2.2.9.2. Β' και 3.2 της διακήρυξης.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι η προσφυγή ασκήθηκε ανεπιπικαίρως στις 16-12-2019 κατά της με αριθμ. 525/2019 απόφασης της Εκτελεστικής επιτροπής, ενώ, με προηγούμενη απόφαση αυτής και συγκεκριμένα με την με αριθμ. 472/2019 απόφαση, που κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 25-10-2019, εγκρίθηκαν τα πρακτικά του διαγωνισμού και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος για το 4ο τμήμα του διαγωνισμού. Περαιτέρω, στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/16 αναφορικά με τις συμβάσεις παροχής υπηρεσιών ορίζεται ότι ο πάροχος υπηρεσιών μπορεί να κληθεί να προβεί σε ένορκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση συγκεκριμένου επαγγέλματος, εφόσον δεν αποδεικνύεται προσηκόντως η άσκηση του εν λόγω επαγγέλματος. Πλην, όμως, εν προκειμένω οι προσκομιζόμενες βεβαιώσεις του ΤΕΕ έχουν υπερέχουσα θέση καθώς σε αυτές αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ως δραστηριότητα (α/α 23) η Διαχείριση Στερεών, Υγρών & Αερίων Αποβλήτων & η Αντιπροσώπευση αντίστοιχων Οικ. Φορέων και εταιριών Διαχείρισης- Διαχείριση ΧΥΤΑ, μονάδας ΚΔΑΥ. Επίσης, όπως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, αν και το μέλος της Ένωσης δεν συνιστά τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται η ένωση, το άρθρο 2.2.8 της διακήρυξης ορίζει ότι *«υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών Φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων»*. Δεδομένου, επομένως, ότι το ένα από τα δύο μέλη προσκόμισε πιστοποιητικό από το Επαγγελματικό Επιμελητήριο, η προσφορά πρέπει να γίνει δεκτή.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα με την παρέμβασή της ισχυρίζεται ότι ουδόλως από τη διακήρυξη προκύπτει ότι η πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής αφορά και τα δύο μέλη της ένωσης εταιρειών. Το δε ΤΕΕ, αν και δεν αναφέρεται στο κείμενο του νόμου, αποτελεί αναγνωρισμένο και «κατάλληλο» επαγγελματικό επιμελητήριο. Άλλωστε τα πιστοποιούμενα με την βεβαίωση του ΤΕΕ γεγονότα και ιδιότητες της παρεμβαίνουσας

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

προκύπτουν και από το καταστατικό της εταιρείας και του Κωδικούς Δραστηριοτήτων της ΑΑΔΕ. Επίσης, η ...ΕΠΕ είναι εγγεγραμμένη και στο ΓΕΜΗ, το οποίο της έχει παραχωρήσει βεβαίωση περί μη τροποποίησης του Καταστατικού άρα μη μεταβολής της δραστηριότητάς της. Σε κάθε δε περίπτωση η εγγραφή στο ΓΕΜΗ υποδεικνύει και την εγγραφή στο Εμπορικό Επιμελητήριο που χρησιμοποιεί τις ίδιες πληροφορίες με το ΓΕΜΗ.

43.Επειδή, όπως προκύπτει από τα άρθρα 2.2.4, 2.2.9.2 Β.2, 2.4.6 και 3.2 της διακήρυξης, αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, οι συμμετέχοντες στη παρούσα διαγωνιστική διαδικασία οικονομικοί φορείς απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της. Προς απόδειξη τούτου ειδικά οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται, με ποινή τον αποκλεισμό τους, να προσκομίζουν κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης βεβαίωση εγγραφής τους στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, σε ισχύ τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επιπλέον δε τούτου απαιτείται: (α) άδεια συλλογής και μεταφοράς μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, η οποία περιλαμβάνει τον κωδικό ΕΚΑ 19 08 05 (λάσπη από επεξεργασία αστικών λυμάτων), σύμφωνα με την ΚΥΑ ΗΠ 50910/2727/03 και (β) έγγραφο καταχώρησης στο Μητρώο επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στη μεταφορά και διαχείριση μη επικίνδυνων αποβλήτων που τηρείται στην αρμόδια Διεύθυνση του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής.

44. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης και τα δύο μέλη της παρεμβαίνουσας ένωσης εταιρειών δήλωσαν τα ακόλουθα στο ΤΕΥΔ τους αναφορικά με την πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 2.2.4 της διακήρυξης: *«Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής. Α: Καταλληλότητα. Ο οικονομικός φορέας πρέπει να παράσχει πληροφορίες μόνον όταν τα σχετικά κριτήρια επιλογής έχουν προσδιοριστεί από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα στη σχετική προκήρυξη/γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης*

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

που αναφέρονται στην προκήρυξη /γνωστοποίηση. Εγγραφή στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο Ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος στα σχετικά επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος μέλος εγκατάστασής του, όπως περιγράφεται στο παράρτημα XI της οδηγίας 2014/24/ΕΕ· οι οικονομικοί φορείς από ορισμένα κράτη μέλη μπορεί να οφείλουν να συμμορφώνονται με άλλες απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα αυτό. Απάντηση: Ναι Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι». 45. Επειδή, περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα ένωση εταιρειών, κατόπιν της κατ' άρθρο 3.2 της διακήρυξης πρόσκλησης προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπέβαλε αναφορικά με το μέλος της «...» : (α) το με αριθμ. πρωτ. 18477/23-09-2019 πιστοποιητικό εγγραφής στο Επαγγελματικό Επιμελητήριο ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΓΓΡΑΦΗΣ 1») και (β) το με αριθμ. πρωτ. 18571/06-11-2019 πιστοποιητικό εγγραφής στο Επαγγελματικό Επιμελητήριο ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΓΓΡΑΦΗΣ 2») προς απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου του άρθρου 2.2.4 της διακήρυξης κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και κατά τον χρόνο της κατακύρωσης, αντίστοιχα. Αναφορικά δε με το έτερο μέλος της, ήτοι την εταιρεία «...ΕΠΕ» και προς απόδειξη του ανωτέρω κριτηρίου υπέβαλε: (α) Τη με αριθμ. πρωτ. 3306/26-09-2019 βεβαίωση ΤΕΕ (βλ. αρχείο «ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΤΕΕ 1») και (β) τη με αριθμ. πρωτ. 4135/11-11-2019 βεβαίωση ΤΕΕ (βλ. αρχείο «ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΤΕΕ 2»), προς απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου του άρθρου 2.2.4 της διακήρυξης κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και κατά τον χρόνο της κατακύρωσης, αντίστοιχα. Πλην, όμως, σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στην προηγούμενη σκέψη και την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί καθώς δεν υποβλήθηκε σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη. Το δε πιστοποιητικό από το ΤΕΕ που υποβλήθηκε δεν μπορεί νομίμως να υποκαταστήσει τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πιστοποιητικά.

46.Επειδή, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι ο ανωτέρω λόγος της προσφυγής προβλήθηκε ανεπίκαιρα τυγχάνει απορριπτέος καθώς τα

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

παραπάνω δικαιολογητικά/αποδεικτικά μέσα του κριτηρίου του άρθρου 2.2.4 της διακήρυξης, τα οποία προαποδεικτικώς αποδείχθηκαν με τη συμπλήρωση του σχετικού πεδίου του ΤΕΥΔ, προσκομίστηκαν, ως προβλέπεται από τη διακήρυξη, μετά την πρόσκληση προς υποβολή των δικαιολογητικών μειοδότη κατά το άρθρο 3.2 της διακήρυξης. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι σύμφωνα με το Προσάρτημα Α' της διακήρυξης ειδικά για τις συμβάσεις υπηρεσιών αρκεί η υποβολή ένορκης βεβαίωσης όταν το σχετικό κριτήριο δεν αποδεικνύεται από άλλα έγγραφα κι ότι, εν προκειμένω, επομένως αρκούσε η βεβαίωση του ΤΕΕ, τυγχάνει, ομοίως, απορριπτέος ενόψει της αρχής της τυπικότητας, η οποία συνεπάγεται ότι η διακήρυξη του διαγωνισμού δεσμεύει τόσο τους συμμετέχοντες όσο και την ίδια την αναθέτουσα αρχή, η οποία στο παρόν στάδιο ουδόλως δύναται να αμφισβητήσει τη νομιμότητα των όρων που η ίδια έθεσε. Ομοίως απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος τυγχάνει και ο έτερος ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι, ως προκύπτει από το περιεχόμενο των προσκομιζόμενων βεβαιώσεων του ΤΕΕ που υποδεικνύουν την εξειδίκευση της εταιρείας σε αντικείμενο συναφές με της διακήρυξης, αυτές διαθέτουν υπερέχουσα θέση σε σχέση με άλλα πιστοποιητικά, καθώς η παρεμβαίνουσα δεν είχε τη δυνατότητα βάσει του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης να προσκομίσει τις ανωτέρω βεβαιώσεις. Επίσης, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι αρκεί η προσκόμιση της σχετικής βεβαίωσης από το ένα μέλος της ένωσης ενόψει των οριζόμενων στο άρθρο 2.2.8 της διακήρυξης ερείδεται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι εν προκειμένω η εταιρεία «...ΕΠΕ» στηρίζεται στις ικανότητες του έτερου μέλους «...» για την πλήρωση του σχετικού κριτηρίου, ενώ από τα υποβληθέντα ΤΕΥΔ προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα ένωση εταιρειών δεν στηρίζεται στις ικανότητες τρίτου φορέα ούτε του άλλου μέλους της ένωσης προς πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Έτι περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας ότι, σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με το ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ των δύο μελών της παρεμβαίνουσας ένωσης εταιρειών, η εκτέλεση του έργου θα πραγματοποιηθεί κυρίως από την εταιρεία «...», τυγχάνει απορριπτέος αφού

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

ως ρητώς ορίζεται στη διακήρυξη (άρθρο 2.2.), αφενός μεν στις περιπτώσεις υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, όλα τα μέλη της ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής αλληλέγγυα και εις ολόκληρον και, αφετέρου σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2 Β8, οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα κατά περίπτωση προβλεπόμενα δικαιολογητικά των κριτηρίων επιλογής, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, αδιακρίτως του ποσοστού συμμετοχής του στην ένωση ή της μεταξύ των μελών της ένωσης κατανομής των εργασιών κλπ.

47.Επειδή, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι ουδόλως προκύπτει από τη διακήρυξη η υποχρέωση πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και από τα δύο μέλη της ένωσης τυγχάνει απορριπτέος ενόψει της ως άνω ρητής πρόβλεψης του άρθρου 2.2.9.2 Β8 της διακήρυξης, που έχει τεθεί με ποινή τον αποκλεισμό της προσφοράς. Περαιτέρω δε οι λοιποί ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι και το πιστοποιητικό που εκδίδει το ΤΕΕ είναι αναγνωρισμένο και «κατάλληλο», ότι τα πιστοποιούμενα με την βεβαίωση του ΤΕΕ γεγονότα και ιδιότητες της παρεμβαίνουσας προκύπτουν και από το καταστατικό της εταιρείας και του Κωδικούς Δραστηριοτήτων της ΑΑΔΕ, όπως, επίσης και ότι ... ΕΠΕ είναι εγγεγραμμένη και στο ΓΕΜΗ, προβάλλονται αλυσιτελώς ενόψει της αρχής της τυπικότητας που διέπει το διαγωνισμό και συνεπάγεται τη δέσμευση της προσφέρουσας από τους όρους της διακήρυξης, που αποτελούν το κανονιστικό της πλαίσιο και η οποία δεν επιτρέπει την υποκατάσταση των ζητούμενων πιστοποιητικών από άλλα. Κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός.

48.Επειδή σύμφωνα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα σε ό,τι αφορά την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του μέλους της ...ΕΠΕ, κατά παράβαση του άρθρου 2.2.9.2 Β4 της διακήρυξης, δεν προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κατάλογο κυριότερων συμβάσεων αλλά, ακόμα και αν η προσκομιζόμενη, με αριθμ. 11281/1020 ΔΕΔΑ/23.5.2019, βεβαίωση

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

καλής εκτέλεσης σύμβασης της εταιρείας ΕΥΑ... Α.Ε. θεωρηθεί ως «κατάλογος συμβάσεων», δεν προσκόμισε αντίγραφα των συμβάσεων με τον εργοδότη – δημόσιο φορέα, τα οποία έχουν τεθεί με ποινή τον αποκλεισμό.

49.Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι η ανωτέρω έλλειψη στην προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν θεωρήθηκε ουσιώδης καθώς αφενός μεν το δημόσιο συμφέρον επιβάλλει την αποδοχή της προσφοράς της, που είναι η οικονομικότερη από τις δύο υποβληθείσες και αφετέρου κατά την κατευθυντήρια οδηγία 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ σχετικά με την υποβολή αποδεικτικών μέσων των τεχνικών ικανοτήτων δεν αναφέρονται οι συμβάσεις αλλά μόνο τα πιστοποιητικά/βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης και ο κατάλογος συμβάσεων. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι εν προκειμένω δεν απαιτούνταν η υποβολή αντιγράφου των συμβάσεων καθώς η εταιρεία ΕΥΑ... Α.Ε., της οποίας συμβάσεις προσκόμισε προς πλήρωση του σχετικού κριτηρίου, είναι ιδιωτικός και όχι δημόσιος φορέας καθώς και ότι σε κάθε περίπτωση έχει προσκομίσει κατάλογο κυριότερων συμβάσεων τόσο με το ΤΕΥΔ όσο και την προσκομιζόμενη βεβαίωση καλής εκτέλεσης.

50.Επειδή, όπως προκύπτει από τα άρθρα 2.2.6, 2.2.9.2 Β.4, 2.4.6 και 3.2 της διακήρυξης, αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, οι συμμετέχοντες στη παρούσα διαγωνιστική διαδικασία οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν εκτελέσει την τελευταία 3ετία (2016 - 2018), τουλάχιστον 1 (μία) σύμβαση αντικειμένου συναφούς με αυτό του παρόντος διαγωνισμού. Προς απόδειξη τούτου προσκομίζουν, με ποινή τον αποκλεισμό της προσφοράς τους, κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης κατάσταση των κυριότερων παρόμοιων συμβάσεων, που παρασχέθηκαν την τελευταία τριετία από τον μεμονωμένο διαγωνιζόμενο ή σε περίπτωση κοινοπραξίας, τουλάχιστον από ένα μέλος της διαγωνιζόμενης κοινοπραξίας, με αναφορά στο ποσό, τη χρονική διάρκεια και τον εργοδότη (δημόσιο ή ιδιωτικό φορέα), συνοδευόμενο από αντίγραφα των συμβάσεων και πιστοποιητικά του εργοδότη – δημοσίου φορέα ή βεβαίωση του ιδιώτη εργοδότη, έτσι ώστε να πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχής και αποτελεσματική παροχή της υπηρεσίας. Για τυχόν ενεργές συμβάσεις που κατά την διενέργεια

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

του διαγωνισμού είναι σε ισχύ και σε εξέλιξη γίνεται δεκτή βεβαίωση καλής εκτέλεσης για τις παρεχόμενες υπηρεσίες έως και 31-12-2018. Συνεπώς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.9.2 Β4 της διακήρυξης η κατάσταση των κυριότερων συμβάσεων, συνοδευόμενη από τα αντίγραφα των συμβάσεων, προσκομίζεται σε κάθε περίπτωση είτε ο εργοδότης είναι δημόσιος είτε ιδιωτικός φορέας. Περαιτέρω δε, επιπλέον των ανωτέρω, εφόσον ο εργοδότης είναι δημόσιος φορέας απαιτείται η προσκόμιση πιστοποιητικού ενώ αν ο εργοδότης είναι ιδιωτικός φορέας απαιτείται η προσκόμιση βεβαίωσης.

51. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, η παρεμβαίνουσα προς πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 της διακήρυξης επικαλείται, εκτός των συμβάσεων του μέλους της «...», συμβάσεις της εταιρείας «...ΕΠΕ» με αποδέκτη την ΕΥΑ... Α.Ε. Ειδικότερα, στο υποβληθέν ΤΕΥΔ της ανωτέρω εταιρείας στο κεφάλαιο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» περιλαμβάνεται κατάλογος ως εξής:

1. Σύμβαση Παροχή υπηρεσίας αδειοδότησης, φόρτωσης, μεταφοράς και τελικής διάθεσης προσωρινά αποθηκευμένης, αφυδατωμένης, ασβεστοποιημένης ιλύος από την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Λυμάτων ... (ΕΕΛ...) της ΕΥΑ... ΑΕ σε γεωργικές καλλιέργειες (βάσει της ΚΥΑ 80568/4225/91) (και χρονική παράταση αυτής)(18.592,96 τόνοι)

Ποσό

369999 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

07.08.2014 - 08.11.2015

Αποδέκτες

Ε.Υ.Α. ... Α.Ε.

2. Σύμβαση Για την παροχή υπηρεσίας αδειοδότησης, φόρτωσης, μεταφοράς και τελικής διάθεσης προσωρινά αποθηκευμένης, αφυδατωμένης, ασβεστοποιημένης ιλύος από την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Λυμάτων ... (ΕΕΛ...) της ΕΥΑ... ΑΕ σε γεωργικές καλλιέργειες (βάσει της ΚΥΑ 80568/4225/91)(13.527,97 τόνοι)

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

Ποσό

229999 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

03.08.2015 - 02.08.2017

Αποδέκτες

Ε.Υ.Α. Α.Ε.

3. Περιγραφή

Σύμβαση Παροχή υπηρεσίας αδειοδότησης, φόρτωσης, μεταφοράς και τελικής διάθεσης προσωρινά αποθηκευμένης, αφυδατωμένης, ασβεστοποιημένης ιλύος από την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Λυμάτων ... (ΕΕΛ...) της ΕΥΑ... ΑΕ σε γεωργικές καλλιέργειες (βάσει της ΚΥΑ 80568/4225/91) (και χρονική παράταση αυτής)(10.665,42 τόνοι)

Ποσό

239999 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

25.07.2016 - 24.07.2018

Αποδέκτες

Ε.Υ.Α. ... Α.Ε.

4. Περιγραφή Σύμβαση Για την παροχή υπηρεσίας που αφορά «παραλαβή, μεταφορά, αξιοποίηση και τελική διάθεση της προσωρινά αποθηκευμένης ασβεστοποιημένης (με 30% άνυδρο οξείδιο του ασβεστίου – CaO) ιλύος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας Λυμάτων Τουριστικών Περιοχών ... (ΕΕΛ ΑΙΝΕΙΑ)»(3.027,31 τόνοι)

Ποσό

139600 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

27.07.2016 - 26.07.2018

Αποδέκτες

5.Περιγραφή.Σύμβαση Παροχής υπηρεσίας αδειοδότησης, φόρτωσης, μεταφοράς και τελικής διάθεσης προσωρινά αποθηκευμένης, αφυδατωμένης,

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

ασβεστοποιημένης (με 10% υδράσβεστο) ιλύος από την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Λυμάτων ... (ΕΕΛ...) της ΕΥΑ... ΑΕ σε γεωργικές καλλιέργειες (βάσει της ΚΥΑ 80568/4225/91)(37.383,16 τόνοι)

Ποσό

950000 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

12.10.2017 - 12.04.2020

Αποδέκτες

Ε.Υ.Α. Α.Ε.

52.Επειδή, περαιτέρω, στην προσκομιζόμενη με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης με αριθμ. 11281/23-05-2019 βεβαίωση καλής εκτέλεσης της ΕΥΑ... Α.Ε. περιλαμβάνεται κατάλογος με τις ίδιες ανωτέρω συμβάσεις.

53. Επειδή, συνεπώς, αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν υποβλήθηκε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κατάλογος κυριότερων συμβάσεων της εταιρείας ...ΕΠΕ, δεδομένου μάλιστα ότι από τη διακήρυξη δεν προκύπτει συγκεκριμένη δομή/μορφή για την υποβολή του καταλόγου, αλλά μόνο τα κρίσιμα στοιχεία αυτού (ποσό, χρονική διάρκεια και εργοδότης), τα οποία πλήρως προκύπτουν από τον περιλαμβανόμενο στην προαναφερθείσα βεβαίωση καλής εκτέλεσης κατάλογο. Πλην, όμως, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτει η υποβολή αντιγράφων των συμβάσεων του καταλόγου, που σύμφωνα με όσα ήδη αναφέρθηκαν (σκέψη 51) έπρεπε να υποβληθούν ανεξάρτητα του χαρακτηρισμού του εργοδότη ως δημοσίου ως ιδιωτικού φορέα. Η εν λόγω παράλειψη του μέλους της παρεμβαίνουσας συνιστά παραβίαση των τιθέμενων με ποινή τον αποκλεισμό όρων της διακήρυξης. Επομένως ο ανωτέρω λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός.

54.Επειδή ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι σύμφωνα με το πρότυπο της ΕΑΑΔΗΣΥ δεν απαιτείται καν η προσκόμιση αντιγράφου των συμβάσεων, αλλά μόνο του καταλόγου των παραδόσεων τυγχάνει απορριπτός ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος αφού η αναθέτουσα αρχή δεσμεύεται από τη διακήρυξη που η ίδια κατήρτισε και αποτελεί το

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, όπως άλλωστε και οι συμμετέχοντες. Επίσης, αλυσιτελής είναι και η από μέρους της επίκληση του δημοσίου συμφέροντος ενόψει της χαμηλότερης προσφοράς της παρεμβαίνουσας καθώς λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΕΑ ΣΤΕ 840/2008, ΔΕφΑθ ασφ. 263/2013). Ακόμη, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας περί του ιδιωτικού χαρακτήρα της ΕΥΑ... ΑΕ τυγχάνουν απορριπτέοι ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι στο σύνολό τους αφού τα αντίγραφα των συμβάσεων έπρεπε να υποβληθούν σε κάθε περίπτωση υπό την εκδοχή του εργοδότη είτε δημοσίου είτε ιδιωτικού φορέα.

55.Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα παρέλειψε να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την προβλεπόμενη στο άρθρο 2.2. 9.2 Β. 1. υπεύθυνη δήλωση.

56.Επειδή, αναφορικά με τον παραπάνω λόγο της προσφυγής η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η εν λόγω παράλειψη αποτελεί όλως συγγνωστό και επουσιώδες σφάλμα της παρεμβαίνουσας, η οποία απέδειξε πέραν του δέοντος τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παρ. 2.2.3.της διακήρυξης. Επίσης, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι ο όρος 2.9.2 Β. 1. της διακήρυξης είναι ασαφής και το περιεχόμενό του καλύπτεται από την σχετική ασφαλιστική ενημερότητα που προσκόμισε και για τα δύο μέλη της. Άλλωστε δεν προκύπτει ποιο είναι το αποδεικτέο γεγονός που καλύπτει μια τέτοια δήλωση, αποτελεί κατάλοιπο του παρελθόντος όπου υπήρχαν περισσότεροι ασφαλιστικοί φορείς και, σε κάθε περίπτωση, η δική της προσφορά είναι η καλύτερη από οικονομικής άποψης.

57.Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3, 2.2.9 Β1, 2.2.9.2 Β8, 2.2.6, 3.2 της διακήρυξης προκύπτει ότι ο διαγωνιζόμενος για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.2, μεταξύ των οποίων και η μη καταβολή ασφαλιστικών εισφορών, θα πρέπει, με ποινή τον αποκλεισμό της προσφοράς του, να υποβάλλει με τα δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

κατακύρωσης, σχετικό πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας (ασφαλιστική ενημερότητα) και, επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές. Στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα η υπεύθυνη δήλωση αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης, στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές.

58.Επειδή, οι παραπάνω ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι καθώς η διακήρυξη προβλέπει στον όρο 2.2.9 Β1 επιπλέον της ασφαλιστικής ενημερότητας δικαιολογητικό προς απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.2 της διακήρυξης. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας, η οποία δεν αμφισβητεί το γεγονός ότι δεν υπέβαλε την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση, περί ασάφειας της διακήρυξης, άλλως πρόκλησης σύγχυσης μεταξύ του συγκεκριμένου ζητούμενου αποδεικτικού μέσου και της ζητούμενης ασφαλιστικής ενημερότητας, επιπλέον δε, της μη κάλυψης από την συγκεκριμένη απαίτηση συγκεκριμένου κριτηρίου/ λόγου αποκλεισμού, πρέπει να απορριφθούν ως προβαλλόμενοι ανεπιδικάτως κατά τα ανωτέρω εκτεθέντα (σκέψη 36). Περαιτέρω, απορριπτέοι τυγχάνουν οι λοιποί ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας, οι οποίοι αφενός μεν απαραδέκτως αναφέρονται σε ζητήματα σκοπιμότητας των όρων της διακήρυξης και αφετέρου, ανεπιδικάτως στρέφονται κατά των όρων της διακήρυξης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

59. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση στο σύνολό της.

60. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

61. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

62. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 149 / 2020

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 525/3.12.2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε την 10^η Φεβρουαρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ**