

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 25-11-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Μαργαρίτα Κανάβα στη θέση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 25-10-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2010/26-10-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ ...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του από 11-11-2021, κατόπιν της από 1-10-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 13-10-2021 κοινοποιηθείσας, με αρ. 370/2021 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτό τον παρεμβαίνοντα, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΑΙ ΑΞΙΟΠΟΙΗΣΗ ΠΑΛΙΑΣ ΑΠΟΘΗΚΗΣ ΤΟΥ ... ΣΤ.. ... ..., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 1.696.114,30 ευρώ, που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ ... την 16-4-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ... Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 5-11-2021 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ..., ποσού Ευρώ 8.480,57.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, ασκείται εκ του δεύτερου αποδεκτού μειοδότη η από 25-10-2021, κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, κατά της από 13-10-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτός ο εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος από 11-10-2021, κατόπιν της από 1-10-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνων και πρώτος αποδεκτός μειοδότης. απεκλείσθη υπό την αιτιολογία εκ του δια της προσβαλλομένης επικυρωθέντος πρακτικού οργάνου αξιολόγησης, Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά το κριτήριο επιλογής 22.Δ της διακήρυξης θεσπίσθηκε το ακόλουθο κριτήριο επιλογής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας «Ο οικονομικός φορέας σύμφωνα με την υπ' αριθμ. ΥΠΠΟΑ/ΓΔΑΜΤΕ/ΥΝΜΤΕΑΑΣΕΚ/314284/32483/6116/28-06-2018 υποχρεούται να διαθέτει συντηρητή αρχαιοτήτων και έργων τέχνης εγγεγραμμένο στα μητρώα του ΥΠΠΟΑ, ο οποίος θα εκτελέσει τις εργασίες καθαρισμού της τοιχοποιίας και των επιμέρους στοιχείων του κτιρίου.», κατά το δε άρ. 23.2 της διακήρυξης, σε συνέχεια και του άρ. 104 παρ. 1 Ν. 4412/2016, τα προσόντα συμμετοχής και δη και τα κριτήρια επιλογής του άρ. 22 της διακήρυξης, πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά κατά τον χρόνο της προσφοράς, της υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ουδόλως δε παραδεκτώς μετέχει προσφέρων που δεν διαθέτει τα οικεία προσόντα, επί σκοπώ απόκτησής τους το πρώτον μετά την εκ μέρους τους ανάληψη της σύμβασης. Άλλωστε, κατ' άρ. 22ΣΤ της διακήρυξης σε συνέχεια του άρ. 78 Ν. 4412/2016, προσφέρων δύναται να μετάσχει παραδεκτώς χωρίς να κατέχει ο ίδιος τους απαιτούμενους για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας πόρους, αλλά στην περίπτωση αυτή, θα πρέπει ήδη κατά τον χρόνο της προσφοράς να στηρίζεται σε τρίτο που διαθέτει τους προς

πλήρωση του κριτηρίου πόρους και δεσμεύεται να διαθέσει αυτούς στον προσφέροντα, αν αυτός αναδειχθεί ανάδοχος. Επιπλέον, το ΤΕΥΔ συνιστά μέσο προκαταρκτικής απόδειξης της ήδη κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς, πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με το άρ. 23.1 της διακήρυξης και το άρ. 79 Ν. 4412/2016 (υπό την έννοια ότι δεν χρειάζονται κατά την προσφορά να υποβληθούν τα δικαιολογητικά οριστικής απόδειξης συνδρομής αυτών, τα οποία υποβάλλονται κατά το καταρχήν στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης, πλην όμως και πάλι, να μην υποβάλλονται τότε, αλλά πρέπει να ανατρέχουν και να αποδεικνύουν τη συνδρομή των οικείων προσόντων ήδη κατά τον χρόνο της προσφοράς) και όχι μέσο ανάληψης δέσμευσης πως ο προσφέρων θα αναλάβει να αποκτήσει τα περί των κριτηρίων επιλογής προσόντα κατά την εκτέλεση και αν αναδειχθεί ανάδοχος. Ο παρεμβαίνων που ουδεμία στήριξη σε τρίτο προς πλήρωση του ανωτέρω κριτηρίου επιλογής επικλήθηκε, ρητά δήλωσε στο ΤΕΥΔ του, ΜΕΡΟΣ IV ΕΝΟΤΗΤΑ Γ και συγκεκριμένα ως προς το ανωτέρω κριτήριο επιλογής περί απασχόλησης συντηρητή αρχαιοτήτων και έργων τέχνης εγγεγραμμένου στο μητρώο ..., ότι «στην περίπτωση που θα ανακηρυχθούμε ανάδοχοι θα προχωρήσουμε στην πρόσληψη» αυτού. Άρα, ρητά συνομολογεί, όπως ουδόλως δια της παρέμβασης αντικρούει, ότι όχι μόνο δεν διέθετε κατά την υποβολή της προσφοράς του το οικείο προσόν και άρα, δεν πληρούσε το κριτήριο επιλογής ανωτέρω, αλλά και ότι εξακολουθεί να μην το διαθέτει και δηλώνει πως δεν θα το διαθέτει καθ' όλα τα στάδια υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως και σύναψης της σύμβασης και προτίθεται να το αποκτήσει μόνο αν αναδειχθεί ανάδοχος και κατόπιν της ανάδειξης αυτής. Επιπλέον, ουδόλως καν δηλώνει συγκεκριμένο συντηρητή, του οποίου τη στήριξη επικαλείται κατά τον χρόνο της προσφοράς του προς πλήρωση του οικείου κριτηρίου επιλογής και με τον οποίο ήδη έχει συμφωνήσει και δη, ήδη εκ του χρόνου της προσφοράς του, ότι θα του παρέχει κατά την εκτέλεση τις οικείες ιδιότητες και προσόντα, ως κατ' άρ. 22.ΣΤ της διακήρυξης, τρίτος παρέχων στήριξη προς πλήρωση κριτηρίου επιλογής. Συνεπώς, κατ' αποδοχή του δεύτερου σχετικού λόγου της προσφυγής, ο παρεμβαίνων είναι άνευ ετέρου

αποκλειστέος, παρέλκει δε προς τούτο η εξέταση του πρώτου λόγου της προσφυγής.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να απορριφθεί η Παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντα.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αρ. 370/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 25-11-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ**