

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 31 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα- Μαρία Δρακονταειδή, Πρόεδρος, Ειρήνη Αποκάρδου Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23-12-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1582/24-12-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ΕΠΕ» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., οδός ..., αρ. ..., ΤΚ ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ... «...» (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 141/θέμα 7ο/11-12-2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής και το εγκριθέν με αυτή, υπό ημερομηνία 6-12-2019 και με αριθ. πρωτ. 15265/9-12-2019 πρακτικό αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού καθώς και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της για το Τμήμα 2 του Διαγωνισμού, λόγω μη απόδειξης πλήρωσης της «Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας» κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί επαράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 23.12.2019 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από τη

Αριθμός απόφασης: 209/2020

σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση τον ενδεικτικό προϋπολογισμό του Τμήματος 2 ΚΛΙΝΗ 3 ΤΜΗΜΑΤΩΝ της σύμβασης, ήτοι 80.645,16 ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό πρωτ. ...διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό για το Υποέργο 1 «Προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη του Νοσοκομείου ... «...»», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής, προϋπολογισμού 301.000€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

3.Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη στις 27.06.2019 με ηλεκτρονικά μέσα στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης προς δημοσίευση (2019/S ...) ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με ΑΔΑΜ ...στις 19.07.2019, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε για το Τμήμα 2 αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 23.12.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 13.12.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 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. γ) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της

Αριθμός απόφασης: 209/2020

προσφοράς της..

7. Επειδή στις 27.12.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό κρίση προσφυγής σε όλους τους ενδεχόμενα ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

8.Επειδή με την με αριθμό 1978/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή στις 30-12-2019 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα.

10.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η 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.

11.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: « [...] 1. Η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού απέρριψε την προσφορά της Εταιρίας μας για το είδος της διακήρυξης με α/α 2 (Κλίνη 3 τμημάτων), κρίνοντας ότι, κατά παράβαση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης για την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής σχετικά με την «Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα» και συγκεκριμένα του όρου οι οικονομικοί φορείς να έχουν υλοποιήσει επιτυχώς τουλάχιστον μίας (1) αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, σύμφωνα με τον οποίο «Αντίστοιχη ορίζεται η προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό», «... Ο οικονομικός φορέας ...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ, στην προσφορά του για την «Κλίνη 3 τμημάτων» έχει αναγράψει στο ΕΕΕΣ ότι διαθέτει τεχνική και επαγγελματική εμπειρία με ποσά προμήθειας 37310 €, 43416 € και 50925 €, ποσά τα οποία είναι μικρότερα από τον προϋπολογισμό της προμήθειας του συγκεκριμένου είδους, δηλαδή 80.645,16 € χωρίς ΦΠΑ». Πλην όμως, η ανωτέρω παρατεθείσα αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς μας δεν είναι νόμιμη, σύμφωνα με όσα αναφέρουμε κατωτέρω.

Αριθμός απόφασης: 209/2020

2. Ειδικότερα, από πλευράς κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, στη σελ. 15 της διακήρυξης (παρ. 2.2.6 και 2.2.9.2) ορίζεται ότι:

«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 ολοκληρώσει επιτυχώς την υλοποίηση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας και να υποβάλουν τον κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν κατά τα τελευταία τρία (3) έτη. Αντίστοιχη ορίζεται η προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό.

...2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

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

α) Κατάλογο στον οποίο αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις προμηθειών του συγκεκριμένου είδους κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, με μνεία για κάθε παράδοση του παραλήπτη, είτε εμπίπτει στο Δημόσιο είτε στον Ιδιωτικό Τομέα, του είδους της προμήθειας, της ποσότητας, της αξίας, και της ημερομηνίας παράδοσης. Ο κατάλογος θα πρέπει να περιλαμβάνει την παράδοση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας, κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, είτε στον Δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα. Αντίστοιχη ορίζεται η προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό...».

Περαιτέρω, στο άρθρο 3.2 της Διακήρυξης προβλέπονται μεταξύ άλλων τα εξής:

«3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η επιτροπή διαγωνισμού ειδοποιεί ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («υποψήφιο ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα, που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) των δικαιολογητικών, όπως καθορίζονται στο παρόν άρθρο, ως αποδεικτικά στοιχεία για την

Αριθμός απόφασης: 209/2020

πλήρωση των κριτηρίων της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.

Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους...

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για 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....».

Από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης καθίσταται πρόδηλο ότι η απόδειξη της Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του εκάστοτε προσφέροντος οικονομικού φορέα πραγματοποιείται κατά το στάδιο κατακύρωσης της σύμβασης, μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας Αρχής για την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, συγκεκριμένα δε, με την υποβολή καταλόγου στον οποίο αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις προμηθειών του συγκεκριμένου είδους κατά τα τελευταία τρία (3) έτη. Εξάλλου, η πρόβλεψη της διακήρυξης για την παράδοση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη προμήθειας, ως τέτοιας νοούμενης αυτής που έχει ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό από το αντίστοιχο τμήμα της υπό ανάθεση σύμβασης, έχει την έννοια ότι, εφόσον ο υποψήφιος έχει να επιδείξει (1) μια μόνο σύμβαση, αυτή δεν πρέπει να υπολείπεται του οικονομικού αντικειμένου της προκείμενης, και όχι ότι αποκλείεται ο συνυπολογισμός των τυχόν περισσότερων συμβάσεων, εφόσον πάντως το άθροισμά τους υπερβαίνει την αξία της παρούσας προμήθειας.

Αριθμός απόφασης: 209/2020

3. *Εν προκειμένω, όπως ήδη αναφέρθηκε, η Εταιρία μας συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό για τα Τμήματα α/α 1 και 2 αυτού, με την προσήκουσα υποβολή πλήρους φακέλου προσφοράς, σύμφωνα και με τους όρους της Διακήρυξης. Πλην όμως, η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, έκρινε ως απορριπτικά την προσφορά της Εταιρίας μας για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού, επικαλούμενη ως αιτιολογία απόρριψης την εκ μέρους μας εσφαλμένη συμπλήρωση του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης αναφορικά με την απόδειξη της «Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας», δοθέντος ότι δε δηλώσαμε στο σχετικό πεδίο του εντύπου, προϋπάρχουσες παρεμφερείς συμβάσεις προμήθειας ίσου ή μεγαλύτερου προϋπολογισμού.*

Πλην όμως, η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού κατέληξε στην ως άνω κρίση της όλως εσφαλμένως και κατά πρόδηλη παράβαση των ανωτέρω διαλαμβανομένων όρων της Διακήρυξης. Ειδικότερα, όπως ήδη αναφέρθηκε, με τη Διακήρυξη του διαγωνισμού ορίσθηκε ως κριτήριο επιλογής, μεταξύ άλλων, και η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων αναδόχων, για την απόδειξη της οποίας απαιτήθηκε η προσκόμιση αναλυτικού καταλόγου των κυριότερων παραδόσεων προμηθειών του συγκεκριμένου είδους, καθώς και βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης αντιστοίχων συμβάσεων. Το σύνολο δε των συγκεκριμένων εγγράφων πρέπει να προσκομισθεί κατά το στάδιο της υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης υπέρ του προσωρινού αναδόχου, επιφυλλασσομένης της αναθέτουσας Αρχής να ζητήσει την προσκόμιση αυτών και σε οποιοδήποτε άλλο στάδιο της διαδικασίας.

Από την άλλη πλευρά, ουδόλως συνάγεται ότι, με εξαίρεση την περίπτωση που έχει υλοποιηθεί από τον υποψήφιο μία (1) μόνο προμήθεια, δεν μπορεί να συνυπολογιστεί η αξία πλειόνων συναφών συμβάσεων, εφόσον η αξία τους αθροιζόμενη υπερβαίνει την αντίστοιχη εκτιμώμενη δαπάνη της σύμβασης.

Εν προκειμένω, η Εταιρία μας συμμορφούμενη πλήρως προς το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, υπέβαλε για το Τμήμα 2 αυτού, που αφορά με την προμήθεια «Κλινών 3 τμημάτων», πλήρη και προσήκουσα προσφορά, ενώ προς το σκοπό της πληρέστερης κατά το δυνατόν παρουσίασης των τεχνικών ικανοτήτων και της επαγγελματικής μας εμπειρίας

Αριθμός απόφασης: 209/2020

ήδη από το αρχικό στάδιο της αξιολόγησης, συμπεριλάβαμε στο ΕΕΕΣ κατάλογο με τρεις (3) από τις κυριότερες παραδόσεις που πραγματοποιήσαμε τα τελευταία τρία (3) χρόνια, συνολικής αξίας 131.021,00, οι οποίες αθροιστικά υπερβαίνουν την εκτιμώμενη αξία του τμήματος 2, που ανέρχεται σε 80.645,16 ευρώ. Συνεπώς, ακόμη και κατά το στάδιο της προαπόδειξης, είχαμε τεκμηριώσει επαρκώς την τεχνική και επαγγελματική μας ικανότητα.

Παρά ταύτα, και επειδή από απλή συγγνωστή παραδρομή δε είχαμε δηλώσει κα αυτοτελείς συμβάσεις αξίας μεγαλύτερης από αυτή του Τμήματος 2, προβήκαμε πάραυτα, μετά τη σχετική διαπίστωση, και πριν ακόμη εκδοθεί οποιαδήποτε απόφαση της Διοίκησης, στην υποβολή της από 25-10-2019 επιστολής μας προς την αναθέτουσα Αρχή, με την οποία αφενός αναφερθήκαμε σε πλημμέλειες της προσφοράς της εταιρίας ...» και αφετέρου κάναμε μνεία τριών ακόμη συμβάσεων, αξίας 379.314,00 ευρώ, 109.634,20 ευρώ και 172.532,40 ευρώ αντίστοιχα, που εκτελέσαμε εντός της τελευταίας τριετίας, ώστε στο πλαίσιο της κατά το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 δυνατότητας της αναθέτουσας Αρχής να λαμβάνει υπόψη στοιχεία προς διευκρίνιση και συμπλήρωση των προσφορών (η οποία κατά την παρ. 5 του άρθρου καθίσταται υποχρέωση, εφόσον απειλείται αποκλεισμός του διαγωνιζομένου) να συνεκτιμηθούν κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής, υπό το δεδομένο μάλιστα ότι θα επρόκειτο για συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών (τα οποία, όπως προαναφέραμε, μπορούσαν και αφ' εαυτών, να τεκμηριώσουν την τεχνική και επαγγελματική μας ικανότητα) και όχι για τροποποίηση της προσφοράς μας. Τούτο μάλιστα, ενόψει και του ότι ο κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων της τελευταίας τριετίας συνιστά δικαιολογητικό κατακύρωσης σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης και επομένως υποβάλλεται κατά το τελικό στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Παρά ταύτα, η αναθέτουσα Αρχή, κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού και κατ' εσφαλμένη ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης, έκρινε απορριπτέα την προσφορά της Εταιρίας μας, παρότι δεν έπασχε από καμία πλημμέλεια, και μάλιστα τέτοιας σοβαρότητας που δεν επέτρεπε τη συμμετοχή μας στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία.

4. Συνεπώς, σύμφωνα με όσα προαναφέραμε, η απόρριψη της προσφοράς μας για το λόγο ότι εσφαλμένα αναγράψαμε στο Ε.Ε.Ε.Σ., προς

Αριθμός απόφασης: 209/2020

προκαταρκτική απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της Εταιρίας μας, ποσά προμηθειών που είναι μικρότερα από τον προϋπολογισμό του είδους 2, δεν αιτιολογείται νομίμως. Γ. Πρέπει, λοιπόν, για τους λόγους που αναλυτικά έχουν εκτεθεί πιο πάνω, να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες πράξεις, κατά το μέρος που κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της Εταιρίας μας για το είδος (Τμήμα) της διακήρυξης της με α/α 2 [...].».

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται αυτολεξεί ότι : «[...] 1. Η υπ'αρ. ...Διακήρυξη περιλαμβάνει τον όρο της παρ. 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», σύμφωνα με τον οποίο: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν ολοκληρώσει επιτυχώς την υλοποίηση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας και να υποβάλουν τον κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν κατά τα τελευταία τρία (3) έτη. Αντίστοιχη ορίζεται η προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό». 2. Η εταιρεία «...Ε.Π.Ε.», στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) της προσφοράς που υπέβαλε για το Τμήμα 2: «Κλίνη 3 τμημάτων», έχει αναγράψει ότι διαθέτει τεχνική και επαγγελματική εμπειρία με ποσά προμήθειας 37310 €, 43416 € και 50925 €, τα οποία είναι μικρότερα από τον προϋπολογισμό της προμήθειας του συγκεκριμένου είδους, δηλαδή 80.645,16 € χωρίς ΦΠΑ.

3. Η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, με το υπ. αριθμ. 15265/9-12-2019 πρακτικό της, απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας, διότι κατά τον έλεγχο του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Έγγραφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ), διαπίστωσε ότι η εν λόγω εταιρεία δεν πληροί το κριτήριο επιλογής της παρ. 2.2.6 «Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα» της Διακήρυξης και ειδικότερα την απαίτηση να διαθέτει «τουλάχιστον μία (1) προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό».

4. Μέσω της προσφυγής που κατέθεσε, η εταιρεία ισχυρίζεται ότι ο όρος 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» έχει την έννοια ότι, εφόσον ο υποψήφιος έχει να επιδείξει (1) μια μόνο σύμβαση, αυτή δεν πρέπει να

Αριθμός απόφασης: 209/2020

υπολείπεται του οικονομικού αντικειμένου της προκειμένης, και όχι ότι αποκλείεται ο συνυπολογισμός των τυχόν περισσότερων συμβάσεων, εφόσον το άθροισμά τους υπερβαίνει την αξία της παρούσας προμήθειας. Ο ισχυρισμός αυτός είναι αβάσιμος, δεδομένου ότι, σε αυτήν την περίπτωση, ο όρος της Διακήρυξης θα περιλάμβανε την λέξη «αθροιστικά» ή μια παρεμφερή έκφραση και όχι την σαφή απαίτηση για «τουλάχιστον μία (1), αντίστοιχη με τη προκηρυσσόμενη, προμήθεια ...με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό».

5. Οι παράγραφοι 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» και 3.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου- Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» της Διακήρυξης, στις οποίες αναφέρεται η προσφεύγουσα εταιρεία, σε καμία περίπτωση δεν αφορούν την υποβολή στοιχείων τα οποία δεν έχουν ήδη αναφερθεί στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των απαιτούμενων κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που προβλέπει η Διακήρυξη (παρ. 2.2.9.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών»).

6. Με την από 25/10/2019 επιστολή που κατέθεσε η προσφεύγουσα εταιρεία μέσω ΕΣΗΔΗΣ, δηλαδή μετά την 01/08/2019, που ήταν η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών και επομένως απαράδεκτα, αναφέρει τα κάτωθι :

□ «Προς πλήρωση του παραπάνω όρου της διακήρυξης η εταιρεία μας κατέθεσε κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν τα τελευταία τρία (3) χρόνια, πλην όμως εκ παραδρομής (όπως διαπιστώσαμε εκ των υστέρων) μας διέφυγε η αναφορά σε προμήθεια ίσου ή μεγαλύτερου προϋπολογισμού, από την προκηρυσσόμενη, που είχε υλοποιήσει η εταιρεία μας.....» και

□ «Ειδικά ως προς την εταιρεία μας οι παραπάνω προϋποθέσεις που απαιτεί ο σχετικός όρος πληρούνται πέραν πάσης αμφιβολίας, πλην όμως από ανθρώπινο λάθος στη διαχείριση του φακέλου δεν συμπληρώθηκε ορθά ο κατάλογος». Από τα παραπάνω που η ίδια η προσφεύγουσα εταιρεία δηλώνει, είναι προφανής η παραδοχή της ότι δεν συμπλήρωσε το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) με τα ορθά στοιχεία, επικαλούμενη λόγους ανθρώπινου λάθους. Τυχόν στοιχεία τα οποία ενδεχομένως διαθέτει, αλλά δεν κατέθεσε μέχρι την 01/08/2019, καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ούτε τεκμηριώνει, ως όφειλε, βάσει του εντύπου ΕΕΕΣ της

Αριθμός απόφασης: 209/2020

υποβληθείσας προσφοράς της, δεν ενδιαφέρουν και δεν λαμβάνονται υπόψη.

7. Όπως αναφέρεται και στο υπ. αριθμ. 15265/9-12-2019 πρακτικό της Επιτροπής, η εν λόγω έλλειψη δεν εμπίπτει ρητά σε κάποια από τις περιπτώσεις για τις οποίες, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/16, δύναται να ζητηθούν διευκρινίσεις ή συμπληρώσεις επί των εγγράφων που έχουν υποβληθεί.

8. Ακόμη είναι αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας πραγματοποιείται κατά το στάδιο κατακύρωσης της σύμβασης μετά από πρόσκληση της Αναθέτουσας Αρχής. Και δεν ευσταθεί αφ ενός μεν διότι δεν θα ήτο δυνατό άλλως να βαθμολογηθεί η προσφέρουσα εταιρεία κατά το παρόν στάδιο, αφ ετέρου δε διότι, ως προελέχθη, κατά το στάδιο της κατακύρωσης υποβάλλονται ηλεκτρονικά και σε φυσική μορφή τα ήδη πρωθύστερα δηλωθέντα στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) στοιχεία και πίνακες που τεκμηριώνουν όσα εκεί αναφέρονται και όχι νέα στοιχεία.

9. Επίσης η πλήρωση του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας αποτελεί υποχρεωτικό και απαράβατο όρο της Διακήρυξης και οποιαδήποτε απόκλιση ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς (παρ. 2.4.6 της Διακήρυξης).

Για τους ανωτέρω λόγους, δεν ευσταθούν οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εταιρείας και ζητούμε την απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής της».

13. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν.4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση

Αριθμός απόφασης: 209/2020

ορισμένων οικονομικών φορέων.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [.....]».

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 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. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως : [.....] ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, [.....] ζ) την πηγή χρηματοδότησης και τον τρόπο πληρωμής, [.....] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, 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, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87[...] ιθ) οποιοσδήποτε τροποποιήσεις με τη μορφή σαφών, ακριβών και κατηγορηματικών ρητρών αναθεώρησης, συμπεριλαμβανομένων, ενδεχομένως ρητρών αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεων, κατά το άρθρο 132 [...]».

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: « 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Αριθμός απόφασης: 209/2020

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 [...].

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους.

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».

16. Επειδή στο άρθρο 79 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες

Αριθμός απόφασης: 209/2020

αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84.

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

Κατά την απάντηση οικονομικού φορέα στο ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης για τυχόν σύναψη συμφωνιών με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, η συνδρομή περιστάσεων, όπως η τριετής παραγραφή της παραγράφου 10 του άρθρου 73 ή η εφαρμογή της διάταξης της παραγράφου 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, αναλύεται στο σχετικό πεδίο που προβάλλει κατόπιν θετικής απάντησης, ενώ ισχύουν τα όσα αναφέρονται στο προηγούμενο εδάφιο για την προσκόμιση δικαιολογητικών.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης δημόσιας σύμβασης, που είτε εκκινούν μετά τη θέση σε ισχύ της παρούσας διάταξης είτε έχουν εκκινήσει νωρίτερα αλλά δεν έχει ακόμη συμπληρωθεί και υποβληθεί στο ΕΕΕΣ, οι τυχόν προηγούμενες αρνητικές απαντήσεις στο ανωτέρω ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης, από οικονομικούς φορείς οι οποίοι

Αριθμός απόφασης: 209/2020

εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 44 παράγραφος 3β του ν. 3959/2011, δεν στοιχειοθετούν τον λόγο αποκλεισμού του άρθρου 73 παράγραφος 4 περίπτωση ζ' ή/και θ' του παρόντος νόμου και δεν απαιτείται να δηλωθούν κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και κάθε αντίστοιχου εντύπου.

Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς.

2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλειστούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και

δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30).

Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων.

Αριθμός απόφασης: 209/2020

3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή [...]

5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82 [...]

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 80 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «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 [...]

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 [...]

Αριθμός απόφασης: 209/2020

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης.

ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

στ) Προσφορά υπό αίρεση.

ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95.

η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους [...].».

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/2016: « 1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η

Αριθμός απόφασης: 209/2020

αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.

2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η

Αριθμός απόφασης: 209/2020

αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές.

5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 103 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 προθεσμίας 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 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 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

Αριθμός απόφασης: 209/2020

άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, 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 υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

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: 209/2020

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 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 [...]».

21. Επειδή στο άρθρο 104 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 [...]».

22. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

23.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του

Αριθμός απόφασης: 209/2020

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».

24.Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η «Προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη του Νοσοκομείου ... «...»», συνολικού προϋπολογισμού 301.000,00 € με το ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) :

α/α	CPV	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ
1	33192160-1	ΦΟΡΕΙΟ ΑΣΘΕΝΩΝ, ΜΕΤΑΒΛΗΤΟΥ ΥΨΟΥΣ
2	33192100-3	ΚΛΙΝΗ 3 ΤΜΗΜΑΤΩΝ
3	33122000-1	ΣΥΣΤΗΜΑ ΟΠΤΙΚΗΣ ΒΙΟΜΕΤΡΙΑΣ ΜΗ ΕΠΑΦΗΣ
4	38000000-5	ΚΑΜΕΡΑ ΒΥΘΟΥ ΟΦΘΑΛΜΟΥ ΜΕ ΦΛΟΥΡΑΓΓΕΙΟΓΡΑΦΙΑ
5	38434540-3	ΣΥΣΚΕΥΗ ΤΟΠΟΓΡΑΦΙΑΣ ΠΡΟΣΘΙΟΥ / ΟΠΙΣΘΙΟΥ ΚΕΡΑΤΟΕΙΔΟΥΣ
6	38510000-3	ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΟ ΜΙΚΡΟΣΚΟΠΙΟ, ΟΦΘΑΛΜΟΛΟΓΙΚΟ
7	33122000-1	ΣΧΙΣΜΟΕΙΔΗΣ ΛΥΧΝΙΑ

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

Αριθμός απόφασης: 209/2020

ΤΜΗΜΑ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ	ΤΕΜΑΧΙΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ ΦΠΑ
1	ΦΟΡΕΙΟ ΑΣΘΕΝΩΝ, ΜΕΤΑΒΛΗΤΟΥ ΥΨΟΥΣ	2	6.000,00 €
2	ΚΛΙΝΗ 3 ΤΜΗΜΑΤΩΝ	40	100.000,00 €
3	ΣΥΣΤΗΜΑ ΟΠΤΙΚΗΣ ΒΙΟΜΕΤΡΙΑΣ ΜΗ ΕΠΑΦΗΣ	1	45.000,00 €
4	ΚΑΜΕΡΑ ΒΥΘΟΥ ΟΦΘΑΛΜΟΥ ΜΕ ΦΛΟΥΡΑΓΓΕΙΟΓΡΑΦΙΑ	1	44.000,00 €
5	ΣΥΣΚΕΥΗ ΤΟΠΟΓΡΑΦΙΑΣ ΠΡΟΣΘΙΟΥ / ΟΠΙΣΘΙΟΥ ΚΕΡΑΤΟΕΙΔΟΥΣ	1	42.000,00 €
6	ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΟ ΜΙΚΡΟΣΚΟΠΙΟ, ΟΦΘΑΛΜΟΛΟΓΙΚΟ	1	40.000,00 €
7	ΣΧΙΣΜΟΕΙΔΗΣ ΛΥΧΝΙΑ	2	24.000,00 €

Προσφορές υποβάλλονται είτε για όλα τα τμήματα, είτε για ορισμένα μόνο τμήματα, υπό την προϋπόθεση να αφορούν για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας των συνολικών τμημάτων ή ενός μόνο τμήματος. Δεν υπάρχει περιορισμός στον αριθμό των τμημάτων στα οποία μπορεί να προσφέρει ο συμμετέχων.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 301.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: € 242.741,94 ΦΠΑ : 58.258,06).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 4 μήνες.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στα Παραρτήματα I και II της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής ανά είδος [...]

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 ολοκληρώσει επιτυχώς την υλοποίηση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας και να υποβάλουν τον κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν κατά τα τελευταία τρία (3) έτη. Αντίστοιχη ορίζεται η προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό [...]

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Αριθμός απόφασης: 209/2020

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς:

α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα III, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος III.

Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν.

Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.

Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης.

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

A. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των

Αριθμός απόφασης: 209/2020

δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4- 2.2.8).

Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2 και 2.2.3.4.

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016.

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

α) Κατάλογο στον οποίο αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις προμηθειών του συγκεκριμένου είδους κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, με μνεία για κάθε παράδοση του παραλήπτη, είτε εμπίπτει στο Δημόσιο είτε στον Ιδιωτικό Τομέα, του είδους της προμήθειας, της ποσότητας, της αξίας, και της ημερομηνίας παράδοσης. Ο κατάλογος θα πρέπει να περιλαμβάνει την παράδοση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας, κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, είτε στον Δημόσιο είτε στον Ιδιωτικό

Αριθμός απόφασης: 209/2020

τομέα. Αντίστοιχη ορίζεται η προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό.

β) Βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, συνεργασίας και περάτωσης συμβάσεων αντίστοιχων προμηθειών από Δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς:

εάν ο αποδέκτης είναι Δημόσιος φορέας, πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια Δημόσια αρχή,

εάν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση του πελάτη ή απλή δήλωση του οικονομικού φορέα [...]

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 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:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι

Αριθμός απόφασης: 209/2020

αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά,

ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ. γ της παρούσας (περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

ζ) η οποία είναι υπό αίρεση,

η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η επιτροπή διαγωνισμού ειδοποιεί ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («υποψήφιο ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα, που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) των δικαιολογητικών, όπως καθορίζονται στο παρόν άρθρο, ως αποδεικτικά στοιχεία για την πλήρωση των κριτηρίων της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.

Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή.

Τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα μπορεί να γίνονται αποδεκτά και με απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβεια τους.

Αριθμός απόφασης: 209/2020

Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση.

Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός προθεσμίας δέκα(10) ημερών, 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.

Όσοι δεν έχουν αποκλεισθεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις Ν. 4412/16 . 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 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, 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,

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς

Αριθμός απόφασης: 209/2020

μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για 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 [...]».

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

26. 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 επιτυγχανόταν 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).

Αριθμός απόφασης: 209/2020

27. 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).

28. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος 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, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

29. 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, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας,

Αριθμός απόφασης: 209/2020

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.

30. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

31. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

32. 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 70/2002).

33. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ,

Αριθμός απόφασης: 209/2020

δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

34. Επειδή περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Εντούτοις, το Δικαστήριο έχει κρίνει επίσης ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, στο πλαίσιο διαδικασιών προκήρυξης κλειστού διαγωνισμού εμπιππουσών στην οδηγία 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 31ης Μαρτίου 2004, περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (ΕΕ 2004, L 134, σ. 114), αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39, όσον αφορά το στάδιο προεπιλογής των προσφερόντων]. Επιπλέον, η αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης

Αριθμός απόφασης: 209/2020

Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Τέλος, και γενικά, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37). Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η γνωστοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

35. Επειδή η προσέγγιση της προβληματικής της δυνατότητας διόρθωσης, συμπλήρωσης, διευκρίνισης, κλπ. των προσφορών διέπεται από μια περιπτώσιολογική νομολογία του ΔΕΕ, η οποία χαρακτηρίζεται από την προσπάθεια του τελευταίου να ισορροπήσει ανάμεσα στην τήρηση των θεμελιωδών αρχών της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας, από τη μια μεριά, και της σκοπιμότητας να δοθεί στις αναθέτουσες αρχές η δυνατότητα να πετύχουν, τη βέλτιστη λύση για την ικανοποίηση των δημοσίων αναγκών σε αγαθά και υπηρεσίες, από την άλλη (Δημήτριος Γ. Ράικος, Ευαγγελία Γ. Βλάχου, Ευανθία Κ. Σαββίδη, *Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο. Σχετικές διατάξεις – Νομολογία*, σελ. 953, Ε. Βλάχου).

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

Αριθμός απόφασης: 209/2020

Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣτΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣτΕ 4720/2012).

37. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της περίπτωσης ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ίδιου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

38. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου. Ωστόσο, το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης 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*

Αριθμός απόφασης: 209/2020

Frutta, Συλλογή 2004, σελ. Ι-3801, σκ.115, C336/12 της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, σκ. 40).

39. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με το ισχύον νομικό πλαίσιο, στο στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών συμμετοχής και των Τεχνικών προσφορών εφαρμόζεται το σύστημα της προκαταρκτικής απόδειξης μέσω του ΕΕΕΣ, ενώ τα αποδεικτικά μέσα των δηλωθέντων προαποδεικτικά στο ΕΕΕΣ προσκομίζονται και εξετάζονται σε μεταγενέστερο στάδιο και συγκεκριμένα κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

40. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, συνάγεται ότι, οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερομένα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών, ήτοι σε σχέση με: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής η οποία έχει τη δυνατότητα, να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις κλπ), με σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας, διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. σχετικά και Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ με αρ.13).

41. Επειδή το Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α΄ του Ν. 4412/16 απαριθμεί εξαντλητικά τα στοιχεία βάσει των οποίων η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αξιολογεί και να ελέγχει τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες των διαγωνιζομένων, μεταξύ των οποίων

Αριθμός απόφασης: 209/2020

περιλαμβάνονται: «[...[α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: i) κατάλογος των εργασιών που εκτελέστηκαν την τελευταία πενταετία, κατά μέγιστο όριο, συνοδευόμενος από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των σημαντικότερων εργασιών· όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών εργασιών που εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία πενταετία, ii) 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»

42. Επειδή, περαιτέρω, από τα εθνικά δικαστήρια έχει κριθεί ότι τα προσόντα που σχετίζονται με την οικονομική επάρκεια και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες πρέπει να είναι συναφή ποσοτικά και ποιοτικά με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και ανάλογα με το σκοπό της, αλλά και να είναι πρόσφορα να οδηγήσουν σε διακρίβωση της ικανότητας των υποψηφίων. (Βλ. ΣΤΕ ΕπΑν 660/2002, 528/2002, 990/2003).

43. Επειδή τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής διαμορφώνονται με γνώμονα τις αρχές της αναλογικότητας και της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης στα πλαίσια του ελεύθερου και αποτελεσματικού ανταγωνισμού (βλ. και A.S. Graelis, *Public Procurement and the EU Competition Rules* (Hart 2015, 2η εκδ.) 6.II.A.vii) και κρίνονται με βάση την συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση και όχι *in abstracto* (βλ.κατ' αναλογία Δ. Ράικο, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 410 επ.).

44. Επειδή επί υποβολής δικαιολογητικού με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινίσεις αφού δεν είναι δυνατή η εκ των υστέρων συμπλήρωση ή διευκρίνιση μη υποβληθέντος ή μη νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. ΣΤΕ 1983/2018, 781/2010, ΕΑ ΣΤΕ 228/2013, 301/2012, 721/2011) κατ' άρθρον 102 και, ως εκ τούτου, η ελλιπής συμπλήρωση του ΕΕΕΣ καθιστά, εν προκειμένω, μη θεραπεύσιμη πλημμέλεια (βλ. Ελ.Συν. ΤΜΗΜΑ VI, απόφαση 296/2018 σκ. VI).

Αριθμός απόφασης: 209/2020

45. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 102 εισηχθη στο ν. 4412/2016, κατά τα ρητώς οριζόμενα στην αιτιολογική έκθεση που τον συνοδεύει, προκειμένου «να εξυπηρετηθεί η διάσωση προσφορών οι οποίες πάσχουν από πρόδηλα σφάλματα», ώστε να εξυπηρετηθεί νομίμως το δημόσιο συμφέρον χάριν ανάπτυξης και διατήρησης του ανταγωνισμού.

46. Επειδή με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι μη νομίμως αποκλείστηκε η προσφορά της καθώς ναι μεν είχε αναγράψει στο υποβληθέν ΕΕΕΣ ποσά μικρότερα από τον προϋπολογισμό της προμήθειας για το συγκεκριμένο είδος του επίμαχου διαγωνισμού, ως απαιτούσε η Διακήρυξη, ωστόσο όμως η απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του εκάστοτε οικονομικού φορέα πραγματοποιείται στο στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την υποβολή καταλόγου με τις κυριότερες παραδόσεις των τελευταίων τριών ετών. Εξάλλου, κατά την προσφεύγουσα, η Διακήρυξη αναφέρεται στην παράδοση τουλάχιστον μίας αντίστοιχης με την προκηρυσσόμενη προμήθειας με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό από το αντίστοιχο τμήμα της υπό ανάθεση σύμβασης με την έννοια ότι δεν αποκλείεται ο συνυπολογισμός τυχόν περισσοτέρων συμβάσεων εφόσον πάντως το άθροισμά τους υπερβαίνει την αξία της υπό ανάθεση σύμβασης.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι η ερμηνεία της προσφεύγουσας του οικείου όρου της Διακήρυξης δεν είναι ορθή καθώς στην περίπτωση που η Διακήρυξη επέτρεπε τον συνυπολογισμό περισσοτέρων συμβάσεων προκειμένου να μην υπολείπονται του οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης θα ανέφερε τη λέξη «αθροιστικά» ή παρεμφερή αυτής και όχι την σαφή απαίτηση για τουλάχιστον μία σύμβαση αντίστοιχη με την προκηρυσσόμενη με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό. Επιπλέον, κατά την αναθέτουσα αρχή, οι όροι της Διακήρυξης περί αποδεικτικών μέσων και δικαιολογητικών κατακύρωσης σε καμία περίπτωση δεν αφορούν στην υποβολή στοιχείων που δεν έχουν ήδη αναφερθεί στο ΕΕΕΣ προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής. Στη δε επιστολή που έστειλε η προσφεύγουσα στην αναθέτουσα αρχή μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της παραδέχεται, επικαλούμενη ανθρώπινο λάθος, ότι δεν συμπλήρωσε το ΕΕΕΣ με τα ορθά στοιχεία τα οποία, ωστόσο, δεν κατέθεσε με την προσφορά της και τα οποία

Αριθμός απόφασης: 209/2020

δεν λαμβάνονται υπόψη ενώ δεν δύναται να συμπληρωθούν κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν.4412/2016. Ως εκ τούτου, η απόκλιση από υποχρεωτικό και απαράβατο όρο της Διακήρυξης, όπως το κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς.

47. Επειδή η επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.2.6 απαιτεί ως κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς να έχουν ολοκληρώσει επιτυχώς την υλοποίηση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας και να υποβάλουν τον κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν κατά τα τελευταία τρία (3) έτη. Στο ίδιο άρθρο, ως αντίστοιχη ορίζεται η προμήθεια που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό. Στο δε άρθρο 2.2.9.1 προβλέπεται ότι ως προκαταρκτική απόδειξη ότι πληρούν το ως άνω κριτήριο, οι οικονομικοί φορείς υποβάλουν ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, προσηκόντως συμπληρωμένο, ενώ, στο άρθρο 2.2.9.2 παρ. Β4 ορίζεται ότι για την απόδειξη πλήρωσης του ως άνω κριτηρίου, οι οικονομικοί φορείς υποβάλουν κατάλογο στον οποίο αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις προμηθειών του συγκεκριμένου είδους κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, με μνεία για κάθε παράδοση του παραλήπτη, είτε εμπίπτει στο Δημόσιο είτε στον Ιδιωτικό Τομέα, του είδους της προμήθειας, της ποσότητας, της αξίας, και της ημερομηνίας παράδοσης, ο οποίος θα πρέπει να περιλαμβάνει την παράδοση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας, κατά τα τελευταία τρία (3) έτη, είτε στον Δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα, ήτοι προμήθειας που αφορά στο συγκεκριμένο είδος εξοπλισμού ή παρεμφερές ή συναφές, με ίσο ή μεγαλύτερο προϋπολογισμό καθώς και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, συνεργασίας και περάτωσης συμβάσεων αντίστοιχων προμηθειών από Δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς και, ειδικότερα, εάν ο αποδέκτης είναι Δημόσιος φορέας, πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια Δημόσια αρχή και, εάν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση του πελάτη ή απλή δήλωση του οικονομικού φορέα. Σύμφωνα δε με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, ο προϋπολογισμός του Τμήματος 2 στο οποίο συμμετέχει η προσφεύγουσα και αφορά η υπό εξέταση προσφυγή, έχει

Αριθμός απόφασης: 209/2020

προϋπολογισμό 100.000 ευρώ με ΦΠΑ, ήτοι 80. 645,16 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1, 2.4.2., 2.4.3., 2.4.4., 2.4.5., 3.1. και 3.2 της Διακήρυξης, η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση καθώς και προσφορά η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. Επομένως, από τη γραμματική ερμηνεία της Διακήρυξης προκύπτει σαφώς και ρητώς ότι για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς πρέπει να έχουν ολοκληρώσει επιτυχώς την υλοποίηση τουλάχιστον μίας (1), αντίστοιχης με τη προκηρυσσόμενη, προμήθειας, ήτοι ίσου ή μεγαλύτερου προϋπολογισμού και, εν προκειμένω, για το Τμήμα 2, ποσού ίσου ή μεγαλύτερου από 80.645,16 ευρώ, ενώ ουδόλως προκύπτει η δυνατότητα το ποσό αυτό να καλύπτεται από περισσότερες της μιας συμβάσεις, ως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή. Για τις λοιπές δε συμβάσεις που ενδεχομένως έχει συνάψει ο οικονομικός φορέας κατά την τελευταία τριετία, δεν προβλέπεται κάποιος προσδιορισμός ούτε ως προς τον αριθμό τους ούτε ως προς το ποσό που θα πρέπει να καλύπτουν.

48. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η προσφεύγουσα στο ΕΕΕΣ της, στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής, στην Περιγραφή του Πεδίου Γ: *«Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα,* 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 που αναφέρονται στην προκήρυξη/γνωστοποίηση.

Για τις συμβάσεις προμηθειών: παραδόσεις είδους που έχει προσδιοριστεί
Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού

Αριθμός απόφασης: 209/2020

καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν έως τρία έτη και να επιτρέπουν την τεκμηρίωση πείρας που υπερβαίνει τα τρία έτη», αναγράφει: «Περιγραφή

5 ΚΛΙΝΕΣ ΚΑΙ 40 ΚΟΜΟΔΙΝΑ ΜΕ ΤΡΑΠΕΖΟΤΟΥΑΛΕΤΑ

Ποσό

37310 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

28.09.2016 - 30.11.2016

Αποδέκτες

Γ.Ν. «...Α.Ε.»

Περιγραφή

18 ΚΛΙΝΕΣ & ΚΟΜΟΔΙΝΑ ΜΕ ΤΡΑΠΕΖΟΤΟΥΑΛΕΤΑ

Ποσό

43416 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

01.11.2017 - 28.11.2017

Αποδέκτες

ΣΥΛΛΟΓΟΣ ..."

Περιγραφή

20 ΚΛΙΝΕΣ & ΚΟΜΟΔΙΝΑ ΜΕ ΤΡΑΠΕΖΟΤΟΥΑΛΕΤΑ

Ποσό

50925 EUR

Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης

02.03.2018 - 07.09.2018

Αποδέκτες

...Α.Ε.

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:

Όχι».

Επομένως, στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της η προσφεύγουσα δήλωσε προκειμένου να αποδείξει προκαταρκτικώς την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας τρεις (3) συμβάσεις ποσού 37.310, 43.416 και 50.925 ευρώ αντίστοιχα, ήτοι εκάστη ποσού χαμηλότερου του προϋπολογισμού του Τμήματος 2 στο οποίο συμμετέχει και αφορά η υπό

Αριθμός απόφασης: 209/2020

εξέταση προσφυγή. Περαιτέρω, στο από 25-10-2019 υπόμνημά της στην αναθέτουσα αρχή, αναφέρει ρητώς ότι εκ παραδρομής, όπως διαπίστωσε εκ των υστέρων, της διέφυγε η αναφορά σε προμήθεια ίσου ή μεγαλύτερου προϋπολογισμού, από την προκηρυσσόμενη, που είχε υλοποιήσει η εταιρεία της και, εκ των υστέρων, αναφέρεται σε προμήθειες της τελευταίας τριετίας που υπερβαίνουν τον προϋπολογισμό του Τμήματος 2, καλώντας την αναθέτουσα αρχή να τις ζητήσει διευκρινίσεις, καθώς δεν πρόκειται για έλλειψη υποβολής δικαιολογητικού αλλά για ένα εκ παραδρομής λάθος το οποίο «θεραπεύεται» με μία απλή συμπλήρωση.

49. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, αβασίμως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι πληροί το κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ο οικονομικός φορέας που καλύπτει το ποσό του προϋπολογισμού με τις συμβάσεις που έχει συνάψει κατά την τελευταία τριετία αθροιστικά. Εξάλλου, και η ίδια παραδέχεται ότι εκ παραδρομής δεν συμπεριέλαβε στο ΕΕΕΣ της σύμβαση της τελευταίας τριετίας ισόποσου ή υψηλότερου προϋπολογισμού του Τμήματος 2.

50. Επειδή το ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής και της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού που προβλέπει η Διακήρυξη με σκοπό την απαλλαγή από την υποχρέωση υποβολής εγγράφων και δικαιολογητικών κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς των διαγωνιζομένων και υπέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης. Ως εκ τούτου, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα πρέπει, με ποινή αποκλεισμού της προσφοράς τους, να προαποδεικνύουν με την ορθή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ ότι, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους πληρούν τα κριτήρια επιλογής και, εν προκειμένω, το κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Τα αποδεικτικά μέσα που εξετάζονται σε μεταγενέστερο στάδιο και προσκομίζονται, συγκεκριμένα, κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης αφορούν στα δηλωθέντα προαποδεικτικώς στο ΕΕΕΣ, ως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή. Εφόσον προαποδεικτικώς όλες οι συμβάσεις που περιέλαβε η προσφεύγουσα στο ΕΕΕΣ της είναι χαμηλότερου ποσού του απαιτούμενου προϋπολογισμού, ήτοι υπάρχει ελλιπής συμπλήρωση του ΕΕΕΣ με το οποίο δεν προκύπτει προαποδεικτικώς ότι η προσφεύγουσα πληροί απαραίτατο όρο της Διακήρυξης, δεν δύναται, εκ των υστέρων, κατά το στάδιο των

Αριθμός απόφασης: 209/2020

δικαιολογητικών κατακύρωσης να προσκομίσει παραδεκτώως αποδεικτικά μέσα που αποδεικνύουν διαφορετικά από τα δηλωθέντα στοιχεία. Εξάλλου, η ελλιπής συμπλήρωση του ΕΕΕΣ δεν δύναται να θεραπευθεί εκ των υστέρων καθώς αφορά σε μη θεραπεύσιμη πλημμέλεια δοθέντος ότι δεν μπορεί να θεωρηθεί ούτε επουσιώδης ούτε πρόδηλο εκ παραδρομής σφάλμα που επιδεχόταν συμπλήρωση, αφού προϋπέθετε την αντικατάσταση του υποβληθέντος από την εν λόγω εταιρεία ΕΕΕΣ, όσον αφορά το επίμαχο πεδίο, με τη δήλωση, το πρώτον, ότι πληροί το ως άνω κριτήριο επιλογής η μη συνδρομή, άλλωστε, του οποίου συνιστά λόγο αποκλεισμού από τη διαδικασία. Ως έχει κριθεί, η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση εγγράφων δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση εγγράφων που έχουν υποβληθεί σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 135/2018, 1065/2009, 1044/2010 κ.ά.) και μάλιστα, όπως εν προκειμένω, του ΕΕΕΣ, δηλαδή, του ουσιώδους εκείνου δικαιολογητικού συμμετοχής το οποίο, σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που ορίζονται στην οικεία διακήρυξη και στην κείμενη νομοθεσία (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 135/2018, 1044/2010, 1065/2009) και κείται εκτός του κανονιστικού πλαισίου των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 (βλ. και ΔΕΦΑΘ 30/2019, σκ. 8). Για τον ίδιο λόγο, η αναθέτουσα αρχή δεν εδύνατο να λάβει υπόψη της τις συμβάσεις που επικαλέστηκε η προσφεύγουσα στο υπόμνημα που κατέθεσε εκ των υστέρων, τις οποίες δεν είχε περιλάβει στο υποβληθέν με την προσφορά της ΕΕΕΣ, χωρίς να συνιστά ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς. Επομένως, κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας η αναθέτουσα αρχή ορθώς απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα. Συνακόλουθα, ο μοναδικός λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

51. Επειδή η εισήγηση γίνεται εν όλω δεκτή.

52. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 209/2020

53. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε στις 20 Φεβρουαρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη, υπογραφόμενη για την έκδοση αυτής, από την προεδρεύουσα του 6ου Κλιμακίου κατά τον χρόνο της έκδοσης, δυνάμει του άρθ. 365 παρ. 7 του ν. 4412/2016 και του άρθ. 18 παρ. 3 του ΠΔ 39/2017, σε συνδ. με την υπ' αριθ. 4/2020 Πράξη Προέδρου ΑΕΠΠ.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ