

**Η**

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

**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε την 5<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχαήλ Σειραδάκης και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.11.2020 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1742/27.11.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει ..., επί ... (εφεξής παρεμβαίνων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται Α) Να ακυρωθούν ή άλλως να τροποποιηθούν οι όροι των αρ. 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της υπ. αρ. ... διακήρυξης καθώς και αρ. 9 «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα του Διαγωνιζόμενου» της υπ. αρ. 69/2020 Μελέτης του ..., σύμφωνα με τους οποίους όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης για την ΟΜΑΔΑ 1, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται « να διαθέτουν τώρα και καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων μαζί με τους συνεργαζόμενους οικονομικούς φορείς». Να ακυρωθούν οι ανωτέρω όροι ή άλλως να τροποποιηθούν αυτοί με τον επανακαθορισμό του ελάχιστου απαιτούμενου αριθμού τεχνιτών με βάση την αρχή της αναλογικότητας σύμφωνα με τις ανάγκες της ΟΜΑΔΑΣ 1 και στα πλαίσια των προηγούμενων διαγωνισμών.

Β) Να ακυρωθούν ή άλλως να τροποποιηθούν οι όροι των άρθρων 2.2.6

“Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα”, 2.4.3.2 της διακήρυξης καθώς και αρ. 9 «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα του Διαγωνιζόμενου» της υπ. αρ. 69/2020 μελέτης του ..., σύμφωνα με τους οποίους όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης για την ΟΜΑΔΑ 1, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν «Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων». Να ακυρωθούν οι ανωτέρω όροι ή άλλως να τροποποιηθούν και να επαναδιατυπωθούν αυτοί με την προσθήκη επιπλέον της απαίτησης προσκόμισης σχετικής “βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας”, ή “βεβαίωσης υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας” συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων, ή άδειας ή βεβαίωσης αναγγελίας έναρξης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων σύμφωνα με τον Ν. 3982/2011 και Ν. 4442/2016 για την κατασκευή/επισκευή των υπερκατασκευών των οχημάτων της κατηγορίας αυτής και γενικών εργασιών μηχανουργείου, ούτως ώστε γίνονται αποδεκτοί για την ΟΜΑΔΑ 1 « Κάθε είδους μηχανολογικές , ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, κλπ, επί όλων των φορτηγών – ημιφορτηγών του Δήμου με υπερκατασκευή (ή καρότσα)», και κατά τις ανωτέρω νομοθετικές επιταγές, διαγωνιζόμενοι που πλέον της Άδειας Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων, διαθέτουν επιπλέον και βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων, και όχι συνεργεία με οποιαδήποτε άλλη άδεια λειτουργίας.

Γ) Να ακυρωθούν ή άλλως να τροποποιηθούν οι όροι των άρθρων 2.2.6 “Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα” της διακήρυξης καθώς και αρ. 9 «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα του Διαγωνιζόμενου» της υπ. αρ. 69/2020 μελέτης του ..., σύμφωνα με τους οποίους όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης για την ΟΜΑΔΑ 3, «μετά το πέρας της κάθε επισκευής απαιτείται να

βεβαιώνεται από πιστοποιημένη εταιρεία για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της επισκευής (θα κατατεθεί με την προσφορά σχετική σύμβαση συνεργασίας εάν δεν διαθέτει ο ίδιος προσωπικό με την πιστοποίηση αυτή) η οποία βεβαίωση θα συνοδεύει το τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία την EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν σήμερα.» Να ακυρωθούν οι ανωτέρω όροι ή άλλως να τροποποιηθούν και να επαναδιατυπωθούν αυτοί με την προσθήκη επιπλέον της απαίτησης προσκόμισης πτυχίου πιστοποιημένου ηλεκτροσυγκολλητή κατά EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013, ούτως ώστε για την ΟΜΑΔΑ 3 «Κάθε είδους μηχανολογικές , ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, επί των Μηχανημάτων Έργου και των Αγροτικών Μηχανημάτων του Δήμου», να απαιτείται βεβαίωση από πιστοποιημένη εταιρεία για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της επισκευής καθώς και πτυχίο πιστοποιημένου ηλεκτροσυγκολλητή κατά EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο ύψους 2253,30 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ... όπου στο πεδίο κατάσταση του ως άνω παραβόλου αναφέρεται η ένδειξη «Δεσμευμένο»).

2.Επειδή, με την με αρ. ... διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Διεθνή, Ανοικτό, Ηλεκτρονικό μειοδοτικό Διαγωνισμό για την ανάθεση σε κατάλληλο ή κατάλληλα γενικά συνεργεία αυτοκινήτων (μηχανικού, ηλεκτρολόγου, φρένων, ψυκτικού κ.α.) την επισκευή των βλαβών λειτουργίας

όλων των οχημάτων (επιβατικά, απορριμματοφόρα, καλαθοφόρα, λεωφορεία κλπ), μηχανημάτων έργου (σάρωθρα, εκσκαφείς - φορτωτές, πολυμηχανήματα κ.λπ.) και Αγροτικών Μηχανημάτων (Τρακτέρ κ.λπ.) είτε είναι εν λειτουργία είτε όχι που αφορά σε όλα τα οχήματα, τα μηχανήματα έργου και τα αγροτικά μηχανήματα του Δήμου είτε περιέχονται στην επισυναπτόμενη τεχνική έκθεση, καθώς επίσης και όσα τυχόν οχήματα - μηχανήματα έργου - αγροτικά μηχανήματα προστεθούν στο στόλο των οχημάτων του Δήμου με οποιοδήποτε τρόπο κατά τη διάρκεια του χρόνου ισχύος της σύμβασης που θα συναφθεί με βάση την οικεία τεχνική έκθεση. Σχετικά CPV εργασιών: • ... (...). • ... (...), με προϋπολογισμό 489.842,00€ χωρίς ΦΠΑ, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 10.12.2020. Η κατάθεση προσφορών γίνεται ανά ομάδα και επιτρέπεται η κατάθεση προσφορών για μια ή περισσότερες ομάδες ή και για το σύνολο των ομάδων αλλά όχι για μέρος ομάδας.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου η διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 30.10.2020 καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) ΑΔΑΜ: ... 2020-11-05 καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ....

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

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 361 παρ. 1 περ. α και γ, καθόσον κατατέθηκε στις 27.11.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δοθείσας της δημοσίευσης της προσβαλλόμενης στις 05.11.2020, απορριπτόμενων ως αβάσιμων των οικείων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής περί εκπρόθεσμης άσκησης της β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και γ)

κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, και είναι νομίμως υπογεγραμμένη σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω και στο ισχύον πλαίσιο (Ν. 4412/2016), το θεσπιζόμενο με τον νόμο σύστημα παροχής δικαστικής προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν οι παραπάνω συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής, παράβαση των κανόνων, οι οποίοι καθορίζουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου της σύμβασης που πρόκειται να συναφθεί, καθώς και τα κριτήρια, βάσει των οποίων θα αναδειχθεί ο τελευταίος. Κατά συνέπεια, εάν ο ενδιαφερόμενος για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. κατά την έννοια του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 κατά της Διακήρυξης ή των τροποποιητικών της πράξεων, θα πρέπει, προκειμένου να θεωρηθεί ότι ασκεί την προσφυγή αυτή με έννομο συμφέρον, να επικαλεσθεί, με τρόπο συγκεκριμένο και ειδικό, βλάβη από συγκεκριμένο όρο της Διακήρυξης, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτόν τους κανόνες που αφορούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό, ενώ περαιτέρω, εάν εν συνεχεία λάβει μέρος στον διαγωνισμό, θα πρέπει, προκειμένου να θεωρηθεί ότι ασκεί την αίτηση αυτή με έννομο συμφέρον, η συμμετοχή του στο διαγωνισμό να συνοδεύεται από την διατύπωση επιφυλάξεως ως προς τη νομιμότητα του όρου ή των όρων της διακήρυξης από τους οποίους βλάπτεται. (ΣΤΕ (Ασφ) 9/2015, ΔΕφΑθ (Αναστ.) 44/2015, ΔΕφΑθ (Ασφ) 561 /2013, ΣΤΕ(Ασφ) 314/2013, ΣΤΕ (Ασφ) 472/2012, ΣΤΕ (Ασφ)

718/2012, ΣΤΕ (Ασφ) 714/2012, ΣΤΕ 890/2009, ΣΤΕ 1415/2008 Ολομ., 881/2008, Ε.Α. 131/2003 κ.ά.).

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ο οποίος δραστηριοποιείται στο πεδίο της οικείας αγοράς, ισχυρίζεται «η εταιρία μας θα συμμετέχει με επιφύλαξη και θα υποβάλλει μεταξύ άλλων προσφορά για την 1Η ΟΜΑΔΑ: Κάθε είδους μηχανολογικές, ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, κλπ, επί όλων των φορτηγών – ημιφορτηγών του Δήμου με υπερκατασκευή (ή καρότσα), ε.α. 419.580,00 Ε χωρίς Φ.Π.Α., ήτοι 520.279,20 Ε συμπ. ΦΠΑ 24%, καθώς και για την 3Η ΟΜΑΔΑ: Κάθε είδους μηχανολογικές, ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, επί των Μηχανημάτων Έργου και των Αγροτικών Μηχανημάτων του Δήμου, ε.α. 31.080,00 χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 38.539,20 συμπ. ΦΠΑ 24%» και ότι «με έννομο συμφέρον στρεφόμαστε με την παρούσα κατά των ως άνω αρ. 2.2.6. της επίδικης διακήρυξης και αρ. 9 της μελέτης, καθώς η επιχείρησή μας υφίσταται άμεση βλάβη από τους ως άνω πληττόμενους όρους της διακηρύξεως, οι οποίοι παραβιάζουν τους κανόνες που αφορούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου και τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που αποκλείεται επί του παρόντος και αναμφισβήτητα καθίσταται ουσιωδώς δυσχερής η συμμετοχή μας στο διαγωνισμό (ΕπΑνΣΤΕ 1140/2010, 1354, 342, 203/2009, 1316/2008, 977/2006 κ.α.), καθώς η επιχείρησή μας η οποία διαθέτει 8 συνολικά τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων και μηχανικούς, και ενδιαφέρεται να της ανατεθεί η ανωτέρω σύμβαση, υφίσταται βλάβη από τους πληττόμενους όρους της διακηρύξεως, η οποία συνίσταται στην εξαιρετική δυσχέρεια και ενδεχομένως πλήρη αδυναμία συμμετοχής μας στον εν λόγω διαγωνισμό, καθώς αδυνατούμε να συμπληρώσουμε το υπέρμετρο και εξαιρετικά δυσανάλογο κριτήριο των 15 τουλάχιστον τεχνιτών, ακόμη δε και με στήριξη στις ικανότητες τρίτων κατ' αρ. 2.8 της διακήρυξης, είναι αδύνατο να συμπληρώσουμε τον αριθμό αυτό λόγω αντικειμενικής αδυναμίας εξευρέσεως τόσων συνεργαζόμενων συνεργείων και μάλιστα εντός 50 χλμ από τον Δήμο ...»

καθώς για την συμπλήρωση του ελάχιστου αριθμού τεχνιτών θα πρέπει να αναζητήσουμε προς συνεργασία αλλά 2-3 συνεργεία και μάλιστα εντός της ίδιας χωρικής ζώνης, πράγμα πρακτικά αδύνατο». Ομοίως ισχυρίζεται « ΕΠΕΙΔΗ ειδικότερα οι προσβαλλόμενοι με την παρούσα όροι των αρ. 2.2.6 , 2.3.1, 2.4.3.2. της διακήρυξης καθώς και οι όροι των αρ. 9 και 13 της μελέτης, συνιστούν παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων σε βάρος της εταιρίας μας, και για τον λόγο αυτό με έννομο συμφέρον προσφεύγουμε με την παρούσα κατά των όρων αυτών, διότι οποιαδήποτε επιχείρηση που διαθέτει Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων δύναται να συμμετέχει και να αναδειχθεί ανάδοχος στην συγκεκριμένη ΟΜΑΔΑ 1 που αφορά Κάθε είδους μηχανολογικές , ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, κλπ, επί όλων των φορτηγών – ημιφορτηγών του Δήμου με υπερκατασκευή (ή καρότσα), δύναται να υποβάλει μάλιστα άνευ ετέρου χαμηλότερη οικονομική προσφορά από την εταιρία μας και γενικότερα από μία επιχείρηση που διαθέτει βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων, καθώς η απόκτηση και διατήρηση της σχετικής βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας συνεπάγεται την κατοχή ιδιαίτερου τεχνικού εξοπλισμού, προδιαγραφών και τεχνογνωσίας, ιδιαίτερα αυξημένες σε έκταση ανοικτές και κλειστές εγκαταστάσεις σε σχέση με αυτές που προβλέπονται από άλλους τύπους αδειών, την συμμόρφωση στα οριζόμενα με τις σχετικές Υ.Α. Πρότυπα Περιβαλλοντικών Δεσμεύσεων, εκτέλεση μέτρων πυροπροστασίας σύμφωνα με τις εκάστοτε διατάξεις της ΚΥΑ Φ15/οικ.1589/104/06, κατάλληλα μέτρα για την αποφυγή ατυχημάτων και μέτρα ασφαλείας για την ζωή και υγεία των εργαζομένων κλπ , ήτοι μία επιχείρηση όπως η εταιρία μας που διαθέτει την σχετική βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων, έχει λόγω των αυξημένων απαιτήσεων που συνεπάγεται η κατοχή της εν λόγω βεβαίωσης, σαφώς αυξημένο λειτουργικό κόστος σε σχέση με μία επιχείρηση που διαθέτει απλώς

Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων οχημάτων, και κατά συνέπεια καθίσταται πλέον δυσχερές να ανταγωνιστεί και την οικονομική της προσφορά κινδυνεύοντας να αποκλειστεί από τον παρόντα διαγωνισμό. ... Για όλους τους ανωτέρω λόγους η εταιρία μας έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της παρούσας προσφυγής μας, παρά δε το γεγονός ότι θα υποβάλλουμε προσφορά στον διαγωνισμό με την επιφύλαξη των προσβαλλόμενων με την παρούσα όρων, ενδέχεται να υποστούμε ζημία από τους κατά περαίωση συγκεκριμένους πληττόμενους όρους και προβαλλόμενες πλημμέλειες της διακήρυξης, αφού ουσιαστικά οποιαδήποτε -χωρίς την σχετική βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων - επιχείρηση δύναται παράνομα να αναδειχθεί ανάδοχος αποκλείοντας την εταιρία μας, δύναται να υπάρξει δηλ. άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη με την παρούσα πράξη, η οποία παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό και την διαδικασία επιλογής του αναδόχου». Περαιτέρω, ο προσφεύγων κατέθεσε προσφορά με επιφύλαξη, όπου ειδικότερα σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου ( βλ. αρχείο ΥΔ άρθρου 2.4.3.2) δηλώνει υπευθύνως ότι «αποδέχομαι τους όρους της Μελέτης και της Διακήρυξης του διαγωνισμού πλήρως και ανεπιφύλακτα, με την επιφύλαξη των όρων των αρ. 2.2.6 α. ΟΜΑΔΑ 1 i και iii, 2.2.6. β και 2.4.3.2. α) της διακήρυξης, καθώς και του αρ. 9 α ΟΜΑΔΑ 1 i και iii και 9 β της υπ. αρ. 69/2020 μελέτης, για τους οποίους και έχω ασκήσει την από 27/11/2020 και με αρ. ΓΑΚ-ΑΕΠΠ 1742/2020 και α/α ΕΣΗΔΗΣ ... Προδικαστική προσφυγή μου ενώπιων της ΑΕΠΠ». Συνεπακόλουθα θεμελιώνει, **κατ' αρχήν** παραδεκτώς, το πώς στοιχειοθετείται εκ μέρους του η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή των επίμαχων όρων της υπό στοιχείο 2 ανωτέρω διακήρυξης, απορριπτόμενων ως αβάσιμων των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής περί μη θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος του.

8. Επειδή, με την με αρ. 2049/27.11.2020 Πράξη της Προέδρου του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η

αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προέβη, στις 04.12.2020 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο και απέστειλε στην ΑΕΠΠ δια της «επικοινωνίας» ομοίως στις 04.12.2020 τις οικείες απόψεις της τις οποίες συμπλήρωσε στις 24.12.2020, ομοίως εμπροθέσμως.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς εισάγονται ενώπιον του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή, ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σύντομου ιστορικού και του αντικειμένου της σύμβασης, ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας για τους κάτωθι λόγους. Ειδικότερα, ισχυρίζεται «Α) Σύμφωνα με το αρ. 2.2.6 *“Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα” της διακήρυξης, Τεχνικά προσόντα αναδόχου - προϋποθέσεις για όλη τη διάρκεια της σύμβασης: «.....Το συνεργείο στο οποίο θα επισκευάζονται τα οχήματα θα πρέπει να βρίσκεται στο νομό ... και σε απόσταση έως 50 km από το Εργοτάξιο του Δήμου που βρίσκεται στην οδό ... στην ... για τις Ομάδες 1,2,3 για εξοικονόμηση τόσο των καυσίμων όσο και των εργατωρών. ....Θα υποβληθεί με ποινή αποκλεισμού από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα δηλώνεται ότι θα ισχύουν οι προϋποθέσεις της παρούσας καθ όλη τη διάρκεια της σύμβασης και ότι ο Δήμος θα μπορεί ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της σύμβασης να ζητά από τον ανάδοχο να υποβάλλει δικαιολογητικά που θα αποδεικνύουν ότι τηρούνται οι προϋποθέσεις της παρούσας καθ’ όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Τα τεχνικά προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν είναι τα παρακάτω: Στην παρούσα παράγραφο αναλύονται οι ελάχιστες απαιτήσεις για την τεχνική επάρκεια του Αναδόχου. α. ΟΜΑΔΕΣ. ΟΜΑΔΑ 1. .... iii) Επειδή το πιο*

αξιόπιστο κριτήριο για την άμεση επισκευή των οχημάτων είναι η επάρκεια του τεχνικού προσωπικού θα πρέπει να διαθέτουν τώρα και καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων μαζί με τους συνεργαζόμενους οικονομικούς φορείς». Σύμφωνα με το αρ. 9. «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα του Διαγωνιζόμενου» της υπ. αρ. 69/2020 Μελέτης: «Τεχνικά προσόντα αναδόχου - προϋποθέσεις για όλη τη διάρκεια της σύμβασης. .... 4. Το συνεργείο στο οποίο θα επισκευάζονται τα οχήματα θα πρέπει να βρίσκεται στο νομό ... και σε απόσταση έως 50 km από το Εργοτάξιο του Δήμου που βρίσκεται στην οδό ... στην ... για τις Ομάδες 1,2,3 για εξοικονόμηση τόσο των καυσίμων όσο και των εργατωρών. ....Τα τεχνικά προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν είναι τα παρακάτω: Στην παρούσα παράγραφο αναλύονται οι ελάχιστες απαιτήσεις για την τεχνική επάρκεια του Αναδόχου. α. ΟΜΑΔΕΣ. ΟΜΑΔΑ 1. .... iii) Επειδή το πιο αξιόπιστο κριτήριο για την άμεση επισκευή των οχημάτων είναι η επάρκεια του τεχνικού προσωπικού θα πρέπει να διαθέτουν τώρα και καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων μαζί με τους συνεργαζόμενους οικονομικούς φορείς». Από τα παραπάνω άρθρα προκύπτει πως επί ποινή αποκλεισμού, απαραίτητη προϋπόθεση για την συμμετοχή στην ΟΜΑΔΑ 1, είναι η απασχόληση τουλάχιστον 15 τεχνιτών διαφόρων ειδικοτήτων, και μάλιστα τόσο κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς στο διαγωνισμό, όσο και καθόλη την διάρκεια της συμβάσεως, ο χιλιομετρικό δε περιορισμός των 50 χλμ αφορά και τους τυχόν συνεργαζόμενους οικονομικούς φορείς. Επειδή κατόπιν συγκριτικής ανάλυσεως των δύο προηγούμενων διαγωνισμών συντήρησης και επισκευής των ετών 2018 και 2017 -του συνόλου των οχημάτων της ΟΜΑΔΑΣ 1- του Δήμου, προκύπτει αδικαιολόγητη και καθ' ολοκληρίαν υπέρβαση της αρχής της αναλογικότητας όσον αφορά το ελάχιστο απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό, συγκεκριμένα τουλάχιστον 15 τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, που απαιτείται με την παρούσα, κατά παράβαση των αρ. 18, 54 και 75 του Ν. 4412/2016 και εισάγοντας κατά τον τρόπο αυτό φωτογραφική διάταξη προς όφελος της συμμετοχής μίας και μόνο εταιρίας, αποκλείοντας κατά

τρόπο παράνομο και καταχρηστικό την εταιρία μας και το σύνολο ουσιαστικά των υπολοίπων συμμετεχόντων. Συγκεκριμένα, προσκομίζουμε και επικαλούμαστε, επισυναπτόμενα στην παρούσα προσφυγή μας, με ήδη επισημασμένα προς ευχερέστερη διαπίστωση από μέρους Σας όλα τα σχετικά συγκριτικά στοιχεία, τα τεύχη διακηρύξεων και μελέτης των αντίστοιχων διαγωνισμών που έλαβαν χώρα τα έτη 2018 και 2017, και αφορούν στην συντήρηση και επισκευή ακριβώς των ίδιων - αν μη τι άλλο και περισσότερων - οχημάτων της ΟΜΑΔΑΣ 1, ήτοι κάθε είδους μηχανολογικές, ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, κλπ, επί όλων των φορτηγών – ημιφορτηγών του Δήμου με υπερκατασκευή (ή καρότσα), ε.α. 419.580,00 € χωρίς Φ.Π.Α, και συγκεκριμένα απορριματοφόρα, φορτηγά, ημιφορτηγά, λεωφορεία, καλαθοφόρα, καδοπλυντήρια, τράκτορες μεταφόρτωσης, σάρωτρο, αρπαγή, ρυμουλκό, όπως αυτά προκύπτουν από τον Ενδεικτικό Κατάλογο των οχημάτων του Δήμου για την ΟΜΑΔΑ 1, που επισυνάπτεται στην υπ. αρ. 69/2020 μελέτη. Από την συγκριτική παράθεση της καθ'ής η παρούσα διακηρύξεως με τις διακηρύξεις των προηγούμενων ετών 2018 και 2017, όσον αφορά τα οχήματα της ΟΜΑΔΑΣ 1, προκύπτουν αναμφίβολα τα ακόλουθα: (παρατίθεται πίνακας με προηγούμενες διακηρύξεις) ΕΠΕΙΔΗ από την συγκριτική ανάλυση του ανωτέρω πίνακα μεταξύ της καθ'ής η παρούσα και των δυο προηγούμενων διακηρύξεων των ετών 2018 και 2017, προκύπτουν αναμφισβήτητα τα ακόλουθα: 1) Η ΟΜΑΔΑ 1 του επίδικου διαγωνισμού, περιλαμβάνει τις ΟΜΑΔΕΣ 1, 2, 4, 5 και 6 της υπ. αρ. ... διακήρυξης και αντίστοιχα τις ΟΜΑΔΕΣ 1,2,4,5,6,7,8 και 9 της υπ. αρ. ... διακήρυξης. 2) Η υπ. αρ. ... διακήρυξη για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ, ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ & ΑΓΡΟΤΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΜΕ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΑΙΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗΣ ΤΟΥΣ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2018-2019-2020», έχει μεικτό χαρακτήρα συμβάσεως προμηθειών και υπηρεσιών με κύριο χαρακτήρα την προμήθεια ανταλλακτικών, αλλά σημαντικό μέρος της συμβάσεως αποτελούν και οι εργασίες επισκευής των οχημάτων και τοποθέτησης, γεγονός άλλωστε που προκύπτει και από τον πλήρη διαχωρισμό της διακήρυξης για έκαστη κατηγορία

δαπάνης επισκευής ανά ομάδα εργασιών, με συνέπεια να προκύπτουν με σαφήνεια για κάθε ομάδα οχημάτων, αντίστοιχα οι ώρες εργασίες, το απαιτούμενο προσωπικό και η προϋπολογισθείσα δαπάνη, ώστε να αποτελούν πλήρες συγκρίσιμο μέγεθος. 3) Για τον λόγο ότι υπάρχει διαφορετική ομαδοποίηση μεταξύ των διακηρύξεων, οι ΟΜΑΔΕΣ 4 π.δ. 33.635,00 € και 5 π.δ. 7.508,20 € της υπ. αρ. ... διακηρύξεως, καθώς και οι ΟΜΑΔΕΣ 4 π.δ. 9.800,00 € , 5 π.δ. 11.550,00 € και 6 π.δ. 3.500,00 € της υπ. αρ. ... διακηρύξεως, περιλαμβάνουν μεν μικρό αριθμό οχημάτων που δεν περιλαμβάνονται στην επίδικη φετινή ΟΜΑΔΑ 1, όμως όπως φαίνεται από τα ανωτέρω αριθμητικά στοιχεία, πρόκειται για ομάδες με πολύ μικρή ως άνω προϋπολογισθείσα δαπάνη και αντίστοιχο αριθμό εργατοωρών, ώστε να μην έχουν ουσιαστική επίπτωση στο τελικό συγκριτικό αποτέλεσμα. 4) Οι εργασίες της παρούσας διακήρυξης αφορούν την συντήρηση και επισκευή 52 συνολικά οχημάτων (απορριμματοφόρα, φορτηγά, ημιφορτηγά, λεωφορεία, καλαθοφόρα, καδοπλυντήρια, τράκτορες μεταφόρτωσης, σάρωθρο, αρπαγή, ρυμουλκό), ενώ οι εργασίες της διακήρυξης του έτους 2018 αφορούσαν 61 οχήματα, και του 2017 αφορούσαν 58 οχήματα, τα οποία μεταξύ τους όπως προκύπτει (κατόπιν συγκρίσεως και των αριθμών κυκλοφορίας) είναι τα ίδια οχήματα ως επί το πλείστον. 5) Διαπιστώνεται επιπλέον μεγάλη αντιστοιχία των εργατοωρών των αντίστοιχων ομάδων κατ' έτος, δεδομένου ότι οι ενδεικτικές εργατοώρες για τις εργασίες που προκηρύχτηκαν με την υπ. αρ. ... διακήρυξη ανέρχονταν σε 9.250 ουσιαστικά για λιγότερο από 2 έτη (λόγω του ότι ο διαγωνισμός διεξήχθη στα τέλη του 2018 και ασφαλώς η σχετική σύμβαση υπεγράφη εντός του 2019), οι δε ενδεικτικές εργατοώρες για τις εργασίες που προκηρύχτηκαν με την υπ. αρ. ... διακήρυξη ανέρχονταν σε 4.571 για 1 έτος. Η διάρκεια της επίδικης υπ. αρ. ... διακήρυξης ορίζεται σύμφωνα με το αρ. 6.4. αυτής σε 2 έτη από την υπογραφή της συμβάσεως, η οποία και πιθανότατα θα ολοκληρωθεί εντός του 2023, με 13.986 ενδεικτικές εργατοώρες αναφορικά για την ΟΜΑΔΑ 1. 6) Με την προσβαλλόμενη διακήρυξη ορίζεται όριο τουλάχιστον 15 τεχνιτών, τόσο μάλιστα κατά την υποβολή προσφοράς όσο και καθ' ολη την διάρκεια της συμβάσεως, την στιγμή που οι προηγούμενοι αντίστοιχοι κατά αντικείμενο, είδος, ποσότητα

υπηρεσιών και διάρκεια κατ'έτος, διαγωνισμοί τη αναθέτουσας αρχής απαιτούσαν το περισσότερο 6 τεχνίτες, επ' ουδενί δε μπορεί να δικαιολογηθεί η απαίτηση για τριπλάσιο!! αριθμό τεχνικού προσωπικού από τις ανάγκες και απαιτήσεις του παρόντος - και αντίστοιχου κατά τα λοιπά – διαγωνισμού. ΕΠΕΙΔΗ από τα παραπάνω προκύπτει αναμφισβήτητα πως ο καθ' ού με τους προσβαλλόμενους όρους της παρούσας διακηρύξεως, για τις εργασίες επισκευής της ΟΜΑΔΑΣ 1 που αφορούν λιγότερο μάλιστα αριθμό οχημάτων σε σχέση με τα προηγούμενα έτη και σε μεγάλο βαθμό ανάλογο ενδεικτικό αριθμό εργατωρών κατ' έτος, απαιτεί την ύπαρξη τουλάχιστον 15 τεχνιτών διαφόρων ειδικοτήτων επί ποινή αποκλεισμού, την στιγμή που το έτος 2018 η συνολική απαίτηση για αντίστοιχες εργασίες στα ίδια οχήματα ήταν 6 τεχνίτες, ενώ το 2017 ζητούνταν από την σχετική διακήρυξη να προσκομισθούν αντίστοιχα πτυχία χωρίς όμως ελαχίστη απαίτηση αριθμού τεχνιτών. ΕΠΕΙΔΗ για κανέναν λόγο δεν μπορεί να δικαιολογηθεί σύμφωνα με τα ανωτέρω στοιχεία, η απαίτηση της ύπαρξης 15 τουλάχιστον τεχνιτών επί ποινή αποκλεισμού για τις ανάγκες των εργασιών της ΟΜΑΔΑΣ 1, η δε απαίτηση αυτή είναι εξαιρετικά δυσανάλογη τόσο σε σχέση με τις ανάγκες της επίδικης ομάδας, όσο και συγκριτικά με τους προηγούμενους διαγωνισμούς που αφορούσαν τα ίδια – και περισσότερα μάλιστα- οχήματα, αποτελεί **δε φωτογραφικό όρο** που έχει τεθεί προς όφελος μίας και μόνο εταιρίας που βρίσκεται εντός του γεωγραφικού περιορισμού των 50 χλμ. που απαιτεί η διακήρυξη και εκπληρώνει τον όρο αυτό, με πλήρη κατά τα άλλα περιορισμό του ανταγωνισμού και της δυνατότητας συμμετοχής άλλων επιχειρήσεων..... Συγκεκριμένα, ΕΠΕΙΔΗ κατά συνέπεια, η προπεριγραφείσα απαίτηση της διακήρυξης αναφορικά με την ύπαρξη 15 τουλάχιστον τεχνιτών για την ΟΜΑΔΑ 1, είναι δυσανάλογη, υπερβολική και μη αναγκαία, περιορίζει τον ανταγωνισμό, παραβιάζει τις αρχές της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας δημιουργώντας αδικαιολόγητα εμπόδια στον ανταγωνισμό, ευνοεί ορισμένη επιχείρηση επιτρέποντας ουσιαστικά τη συμμετοχή μίας μόνο επιχείρησης, χαρακτηρίζει δε με το συγκεκριμένο κριτήριο τεχνικής ικανότητας τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα. Επομένως οι προσβαλλόμενοι με την παρούσα όροι της διακηρύξεως, είναι

όλως παράνομοι και έρχονται σε πλήρη αντίθεση με το υφιστάμενο και ισχύον εθνικό δίκαιο, καθώς και με την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, συνιστούν δε μη νόμιμη πράξη της διοίκησης παραβαίνουσα ευθέως διάταξη νόμου, η οποία για τον λόγο αυτό είναι ακυρωτέα, πολλώ δε μάλλον εφόσον η νομιμότητα της κατακυρωτικής απόφασης, με την οποία ολοκληρώνεται η σύνθετη διοικητική ενέργεια του διαγωνισμού εξαρτάται από τη νομιμότητα των προηγούμενων πράξεων της οικείας διοικητικής διαδικασίας (ΣτΕ 4166/1996 επταμ. ΣτΕ (ΕΑ) 85/2010, 953/2005, 73/2005, 568/2008), καθώς σύμφωνα με το αρ. 18 παρ. 1 Ν. 4412/2016 ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

**Β)** Σύμφωνα με το αρ. «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της διακήρυξης, Τεχνικά προσόντα αναδόχου - προϋποθέσεις για όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Στο διαγωνισμό μπορούν να συμμετέχουν επιχειρήσεις οι οποίες διαθέτουν συνεργείο Επισκευής και Συντήρησης Οχημάτων (Ομάδες 1,2) ή Μηχανημάτων Έργου - Αγροτικών Μηχανημάτων (Ομάδα 3), και συνεργείο ελαστικών για την Ομάδα 4..... Τα τεχνικά προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν είναι τα παρακάτω: Στην παρούσα παράγραφο αναλύονται οι ελάχιστες απαιτήσεις για την τεχνική επάρκεια του Αναδόχου.... α. ΟΜΑΔΕΣ. ΟΜΑΔΑ 1. i) Να διαθέτουν Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων. .... Σύμφωνα με το αρ. 2.3 «Κριτήρια Ανάθεσης» 2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης της διακήρυξης, ..... Η προσφορά των συμμετεχόντων θα πρέπει να καλύπτει υποχρεωτικά όλες τις εργασίες επισκευής για όλα τα οχήματα που περιλαμβάνει κάθε Ομάδα για την οποία καταθέτει προσφορά και ενδεικτικά αναφέρονται : ..... γ) εργασίες υπερκατασκευών (υδραυλικών συστημάτων, μηχανικών – πνευματικών συστημάτων, στεγανοποίησης, συμπίεσης κλπ). Σύμφωνα με το αρ. 2.4.3.2 της διακήρυξης, «Στον φάκελο τεχνικών προσφορών ο διαγωνιζόμενος θα

αναρτήσει: Δικαιολογητικά που θα πρέπει να καταθέσουν με την προσφορά για τις ομάδες 1, 2, 3 ο συμμετέχων και οι συνεργαζόμενοι οικονομικοί φορείς. Η τεχνική προσφορά που θα πρέπει με ποινή αποκλεισμού να καταθέσουν οι οικονομικοί φορείς με την υποβολή της προσφοράς είναι: α) Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου Οχημάτων όπως προβλέπεται για την κάθε Ομάδα, του συμμετέχοντος καθώς και των συνεργαζόμενων οικονομικών φορέων.» Σύμφωνα με το αρ. 9 «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα του Διαγωνιζόμενου» της υπ. αρ. 69/2020 μελέτης, ..... Τα τεχνικά προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν είναι τα παρακάτω: Στην παρούσα παράγραφο αναλύονται οι ελάχιστες απαιτήσεις για την τεχνική επάρκεια του Αναδόχου. .... α. ΟΜΑΔΕΣ. ΟΜΑΔΑ 1. i) Να διαθέτουν Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων. Σύμφωνα με το αρ. 13 της υπ. αρ. 69/2020 μελέτης, «Δικαιολογητικά που θα πρέπει να καταθέσουν με την προσφορά για τις ομάδες 1 ,2, 3 ο συμμετέχων και οι συνεργαζόμενοι οικονομικοί φορείς». Η τεχνική προσφορά που θα πρέπει με ποινή αποκλεισμού να καταθέσουν οι οικονομικοί φορείς με την υποβολή της προσφοράς είναι α) Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου Οχημάτων όπως προβλέπεται για την κάθε Ομάδα, του συμμετέχοντος καθώς και των συνεργαζόμενων οικονομικών φορέων. ΕΠΕΙΔΗ με τις περιπτώσεις 2α και 6 της υποπαραγράφου ΣΤ.23 Ν.4254/2014, ΦΕΚ Α 85/7.4.2014, ορίζεται ότι: "2. α. Η περίπτωση α` της παραγράφου 1 του άρθρου 3 του ν. 3982/2011 αντικαθίσταται ως εξής «α) Κατηγορίες που αφορούν τις επαγγελματικές δραστηριότητες του άρθρου 2 παρ. 4 του παρόντος αναφορικά με τις κατωτέρω αναφερόμενες εγκαταστάσεις. Οι εν λόγω εγκαταστάσεις αφορούν: αα) εγκαταστάσεις σε βιομηχανίες και βιοτεχνίες, ..... στστ) λοιπές ηλεκτρολογικές εγκαταστάσεις, ζζ) μη σταθερά μηχανήματα και εξοπλισμός, .....». 6. Με την επιφύλαξη των διατάξεων των εδαφίων 2, 3 και 4 της παραγράφου 10 του άρθρου 5 του ν. 3982/2011, όπως τροποποιείται με την περίπτωση 3 της παρούσας υποπαραγράφου, η ισχύς των ρυθμίσεων που εισάγονται με την παρούσα υποπαραγράφο αρχίζει από 1.1.2015. β) Κατηγορίες, σχετικές με την εκτέλεση

τεχνικού έργου και παροχή τεχνικής υπηρεσίας, που αφορούν ηλεκτροσυγκολλήσεις, οξυγονοκολλήσεις, χειρισμό μηχανημάτων έργου, γόμωση και πυροδότηση εκρηκτικών σε έργα, καθώς και καύση πυροτεχνημάτων. Σύμφωνα με το άρθρο 4 Ν. 3982/2011, Προϋποθέσεις άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας: 1. Για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, η οποία αναφέρεται στο άρθρο 3, απαιτείται, με επιφύλαξη των προβλέψεων της παρ. 10 του άρθρου 5, η λήψη αντίστοιχης άδειας, η οποία εκδίδεται, σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1 έως 9 του άρθρου 5, εφόσον ο ενδιαφερόμενος διαθέτει τις απαραίτητες γνώσεις, που αποδεικνύονται από αντίστοιχους τίτλους σπουδών, επαγγελματική εμπειρία και, εφόσον προβλέπεται, εξεταστεί επιτυχώς. 3. Για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, η οποία αναφέρεται στο άρθρο 3, από νομικά πρόσωπα απαιτείται η λήψη αντίστοιχης άδειας, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6. 5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, ύστερα από πρόταση της Επιτροπής Τεχνικών Επαγγελματιών του άρθρου 10 του παρόντος, κατατάσσονται τα μηχανήματα έργου σε ειδικότητες και ομάδες, όπως αυτές καθορίζονται με το προεδρικό διάταγμα για το χειρισμό μηχανημάτων έργου, το οποίο εκδίδεται δυνάμει της παραγράφου 4 του παρόντος άρθρου και σύμφωνα με τα κριτήρια που καθιερώνονται με το εν λόγω προεδρικό διάταγμα. Με την ίδια απόφαση γίνεται η αντιστοίχιση των αδειών που υφίστανται κατά την έκδοση του ως άνω προεδρικού διατάγματος, με τις άδειες που εκδίδονται κατ' εφαρμογή του προεδρικού αυτού διατάγματος. Σύμφωνα με το άρθρο 5 Ν. 3982/2011, Έκδοση αδειών και βεβαιώσεων αναγγελίας 1. Αρμόδιες για την έκδοση των αδειών που προβλέπονται από το άρθρο 4 παρ. 1, στις οποίες συμπεριλαμβάνονται και οι άδειες, που αφορούν άσκηση επαγγελματικών δραστηριοτήτων για την εγκατάσταση, λειτουργία και συντήρηση των ανελκυστήρων, είναι οι υπηρεσίες των Περιφερειών του τόπου επαγγελματικής εγκατάστασης του ενδιαφερόμενου ή, αν δεν υπάρχει επαγγελματική εγκατάσταση, του τόπου μόνιμης διαμονής του. Οι άδειες που εκδίδονται αναρτώνται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3861/2010 (Α` 112). 2. Για την έκδοση των ως άνω αδειών ο ενδιαφερόμενος υποβάλλει

δικαιολογητικά, σχετικά με τεκμηρίωση της γνώσης και της εμπειρίας του και υποβάλλεται σε εξετάσεις, όπως αυτά ρυθμίζονται στα προεδρικά διατάγματα που εκδίδονται δυνάμει της παραγράφου 4 του άρθρου 4. Με τις περιπτώσεις 4 και 6 της υποπαραγράφου ΣΤ.23 Ν.4254/2014, ΦΕΚ Α 85/7.4.2014, ορίζεται ότι: "4. Το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 11 του άρθρου 5 του ν. 3982/2011 αντικαθίσταται ως εξής: «Ο ενδιαφερόμενος οφείλει να αναγγείλει εγγράφως στην αρμόδια αρχή της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου την έναρξη άσκησης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων, υποβάλλοντας ταυτόχρονα μαζί με τα διπλώματα ή πτυχία που αναφέρονται στο εδάφιο 1 της προηγούμενης παραγράφου και τη, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, άδεια άσκησης επαγγέλματος ή αντίστοιχα τα δικαιολογητικά, που πιστοποιούν τη συνδρομή των αντικειμενικά διαπιστούμενων προϋποθέσεων, όπως αυτές προσδιορίζονται με τα προεδρικά διατάγματα, που εκδίδονται δυνάμει της παραγράφου 4 του άρθρου 4 και της παραγράφου 2 του άρθρου 4Α.» Σύμφωνα με το άρθρο 6 Ν. 3982/2011, Χορήγηση άδειας σε νομικά πρόσωπα 1. Οι άδειες για την άσκηση επαγγελματικών δραστηριοτήτων σε νομικά πρόσωπα χορηγούνται από τις υπηρεσίες των Περιφερειών που αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 5, σύμφωνα με τις προβλέψεις του άρθρου 5 της 158/25/ΦΓ9.1/10.1.2011 (Β` 49) κοινής απόφασης των Υπουργών Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Οικονομικών και Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, όπως αυτή εκάστοτε ισχύει. Σύμφωνα με το αρ. 17 Ν. 4442/2016, Πεδίο εφαρμογής. Στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος Κεφαλαίου εμπίπτουν: «α) οι μεταποιητικές και συναφείς δραστηριότητες με Κωδικούς Αριθμούς Δραστηριότητας (ΚΑΔ) 10 έως και 33 της 3ης ομάδας.....» Σύμφωνα με το Άρθρο 18 Ν. 4442/2016 Γνωστοποίηση λειτουργίας. 1. Η ίδρυση, επέκταση ή εκσυγχρονισμός των δραστηριοτήτων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος Κεφαλαίου, πλην των περιπτώσεων που αναφέρονται στο άρθρο 18Α, υπάγονται στο καθεστώς γνωστοποίησης του άρθρου 5. 2. Η γνωστοποίηση υποβάλλεται αποκλειστικά ηλεκτρονικά από τον φορέα της οικονομικής δραστηριότητας μέσω του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος Άσκησης Δραστηριοτήτων και Ελέγχων (ΟΠΣ - ΑΔΕ) του άρθρου 14. Μέχρι την

ενεργοποίηση του ΟΠΣ - ΑΔΕ, η γνωστοποίηση των δραστηριοτήτων του παρόντος Κεφαλαίου, πλην των περιπτώσεων του επόμενου άρθρου, υποβάλλεται από τον φορέα της οικονομικής δραστηριότητας στην Αρχή της παρ. 14 του άρθρου 17 του ν. 3982/2011 (Α` 143), η οποία την κοινοποιεί αμελλητί στις αρμόδιες αρχές. 3. Για την υποβολή της γνωστοποίησης απαιτείται η κατάθεση του παραβόλου του άρθρου 11. Μέχρι την έκδοση της απόφασης της παραγράφου 3 του άρθρου 11, εφαρμόζονται αναλογικά η παράγραφος 1 και η υποπερίπτωση ι της περίπτωσης Β` της παρ. 2 του άρθρου 1 της κοινής υπουργικής απόφασης 14684/914/Φ15/2012 (Β` 3533). 4. Κατά την υποβολή της γνωστοποίησης δεν υποβάλλονται δικαιολογητικά. Τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία για τη λειτουργία της δραστηριότητας τηρούνται στην εγκατάσταση. 5. Μετά την υποβολή της γνωστοποίησης ή από το χρόνο κατά τον οποίο υπήρχε υποχρέωση για την υποβολή της, η αρμόδια αρχή της παραγράφου 2 διενεργεί ελέγχους με βάση τον βαθμό επικινδυνότητας των δραστηριοτήτων που υπέβαλαν τη γνωστοποίηση. Η αρμόδια αρχή ελέγχει βάσει βαθμού επικινδυνότητας κατά πρώτον, εγκαταστάσεις υψηλού κινδύνου, και ακολούθως μεσαίου κινδύνου και χαμηλού κινδύνου. Μέχρι την εξειδίκευση των κριτηρίων αξιολόγησης κινδύνου και την κατάταξη των επιχειρήσεων σε βαθμό επικινδυνότητας, σύμφωνα με το άρθρο 137 του ν. 4512/2018 (Α` 5), η κατάταξη γίνεται ύστερα από εκτίμηση της αρμόδιας αρχής λαμβάνοντας υπόψη τα κριτήρια του άρθρου 137. 6. Για τις δραστηριότητες του παρόντος Κεφαλαίου που υπόκεινται σε καθεστώς γνωστοποίησης, όπου στην κείμενη νομοθεσία αναφέρεται «άδεια λειτουργίας», «υπεύθυνη δήλωση λειτουργίας» ή «ενημέρωση», ως τέτοια νοείται εφεξής η γνωστοποίηση.». \*\*\* Το άρθρο 18 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 72 Ν.4549/2018, ΦΕΚ Α 105/14.6.2018. Από τις παραπάνω διατάξεις καθίσταται σαφές πως θεσμοθετούνται και καθορίζονται πλέον οι ειδικότεροι όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας Συνεργείων Επισκευής και Συντήρησης Υπερκατασκευών βαρέων οχημάτων, απαραίτητη δε προϋπόθεση νόμιμης λειτουργίας τους είναι η κατοχή "βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας", ή "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας" συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων

οχημάτων, ή άδεια ή βεβαίωση αναγγελίας έναρξης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων σύμφωνα με τον Ν. 3982/2011 και Ν. 4442/2016 για την κατασκευή/επισκευή των υπερκατασκευών των οχημάτων της κατηγορίας αυτής και γενικών εργασιών μηχανουργείου, όπως ορίζουν ειδικότερα οι ανωτέρω διατάξεις. Επιπλέον, η Βεβαίωση Νόμιμης Λειτουργίας συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συντήρησης και επισκευής μηχανικών μερών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων εκδίδεται εν προκειμένω από την ..., Γενική Διεύθυνση Μεταφορών Επικοινωνιών, Διεύθυνση Μεταφορών & Επικοινωνιών, ενώ η βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας" συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων εκδίδεται από την Διεύθυνση Ανάπτυξης της ..., Τμήμα Χορήγησης Αδειών Ανάπτυξης Ενέργειας & Φυσικών Πόρων, πρόκειται δηλ. για 2 διαφορετικές άδειες που εκδίδονται από 2 διαφορετικές υπηρεσίες, καθώς χρειάζονται διαφορετικό μηχανολογικό εξοπλισμό και εν γένει άλλες προδιαγραφές. ΕΠΕΙΔΗ οι σχετικές ως άνω διατάξεις που αποτελούν εθνικό δίκαιο με πλήρη δεσμευτική ισχύ, δεν δίνουν καμία απολύτως δυνατότητα σε ένα συνεργείο να διενεργεί Επισκευή και Συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων χωρίς να κατέχει την σχετική "βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας", ή "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας". Το γεγονός αυτό έρχεται σε πλήρη αντίθεση με τους ανωτέρω όρους της διακηρύξεως, σύμφωνα με τους οποίους δίνεται η δυνατότητα να συμμετέχουν στον διαγωνισμό και συγκεκριμένα στην επίδικη ΟΜΑΔΑ 1 (Κάθε είδους μηχανολογικές, ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, κλπ, επί όλων των φορτηγών – ημιφορτηγών του Δήμου με υπερκατασκευή (ή καρότσα), και συνεργεία τα οποία ΔΕΝ ΔΙΑΘΕΤΟΥΝ την σχετική βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας", ή "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας" που επιτάσσει η ανωτέρω νομοθεσία, διαθέτουν μόνο Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων, η οποία όμως δεν καλύπτει την κατηγορία των υπερκατασκευών, την οποία περιλαμβάνει η ένδικη ΟΜΑΔΑ 1. Οι ανωτέρω

προσβαλλόμενοι όροι ουσιαστικά κάνουν αποδεκτούς στον διαγωνισμό και συνεργεία τα οποία δεν διαθέτουν βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων αλλά μόνο Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων. ΕΠΕΙΔΗ οι ανωτέρω διατάξεις των Ν. 3982/2011 και Ν. 4442/2016 αποτελούν εθνικό δίκαιο με πλήρη δεσμευτική ισχύ, που κατισχύει των όρων της διακήρυξης, έχει δε πλήρη δεσμευτική ισχύ έναντι αυτής . ΕΠΕΙΔΗ οι σχετικοί προσβαλλόμενοι όροι της διακήρυξης που καταρτίστηκαν με την υπ. αρ. 337/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης των όρων της διακήρυξης και της υπ. Αρ. 69/2020 μελέτης, καταρτίστηκαν παρά τω νόμω. ΕΠΕΙΔΗ καθίσταται πρόδηλο πως οι ανωτέρω όροι της διακήρυξης, και συγκεκριμένα οι όροι των αρ. 2.2.6, 2.3.1, 2.4.3.2 της διακήρυξης και αρ. 9 και 13 της μελέτης, έρχονται σε αντίθεση και σε παράβαση των διατάξεων της εθνικής νομοθεσίας και για τον λόγο αυτόν θα πρέπει να ακυρωθούν και / ή να τροποποιηθούν, και να γίνουν αποδεκτοί στο επίδικο διαγωνισμό για την ΟΜΑΔΑ 1 (Κάθε είδους μηχανολογικές , ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, κλπ, επί όλων των φορτηγών – ημιφορτηγών του Δήμου με υπερκατασκευή (ή καρότσα), μόνο συμμετέχοντες που διαθέτουν επιπλέον και "βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας, ή "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας" συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων, ή άδεια ή βεβαίωση αναγγελίας έναρξης των επαγγελματικών δραστηριοτήτων σύμφωνα με τον Ν. 3982/2011 για την κατασκευή/επισκευή των υπερκατασκευών των οχημάτων της κατηγορίας αυτής και γενικών εργασιών μηχανουργείου, κατ' επιταγή και συμμόρφωση της ανωτέρω νομοθεσίας. ΕΠΕΙΔΗ επομένως οι προσβαλλόμενοι με την παρούσα όροι της διακήρυξης, είναι όλως παράνομοι και έρχονται σε πλήρη αντίθεση με το υφιστάμενο και ισχύον εθνικό δίκαιο, καθώς και με την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, συνιστούν δε μη νόμιμη πράξη της διοίκησης παραβαίνουσα ευθέως διάταξη νόμου, η οποία για τον λόγο αυτό είναι ακυρωτέα, πολλώ δε

μάλλον εφόσον η νομιμότητα της κατακυρωτικής απόφασης, με την οποία ολοκληρώνεται η σύνθετη διοικητική ενέργεια του διαγωνισμού εξαρτάται από τη νομιμότητα των προηγούμενων πράξεων της οικείας διοικητικής διαδικασίας (ΣτΕ 4166/1996 επταμ. ΣτΕ (ΕΑ) 85/2010, 953/2005, 73/2005, 568/2008). ΕΠΕΙΔΗ σύμφωνα με το αρ. 18 παρ. 1 Ν. 4412/2016, « 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 αιεφόρου ανάπτυξης. Εν προκειμένω η επιταγή ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων παραβιάζεται με την αποδοχή στον διαγωνισμό και διαγωνιζομένων που διαθέτουν συνεργείο χωρίς την απαιτούμενη από τον νόμο βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας », ή "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας", γεγονός που συνιστά ευμενή διάκριση και ευνοϊκή μεταχείριση προς όφελός τους, αφού ελλείψει της ειδικής αυτής αδειοδότησης μπορεί να μην διαθέτουν τις απαραίτητες από τον νόμο τεχνικές προδιαγραφές, εξοπλισμό, εγκαταστάσεις, τεχνογνωσία κλπ, και παρόλα αυτά δύνανται να αναδειχτούν ανάδοχοι στην επίδικη ΟΜΑΔΑ 1, αποκλείοντας ενδεχομένως με τον τρόπο αυτόν επιχειρήσεις όπως η εταιρία μας που διαθέτουν την σχετική νόμιμη "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας". Το γεγονός αυτό προσκρούει ευθέως στην αρχή της ίσης μεταχείρισης όπως αυτή απορρέει από το άρθρο 2 της Οδηγίας 2004/18/EK και το άρθρο 14 παρ. 1 του Συντάγματος, αφού κατ' αυτόν τον τρόπο επέρχεται αδικαιολόγητη ευμενής διάκριση υπέρ των επιχειρήσεων που δύνανται να λάβουν μέρος στον επίδικο διαγωνισμό και οι οποίες μόνο με άδεια επισκευής και συντήρησης βαρέων οχημάτων μπορούν να συμμετάσχουν στην ΟΜΑΔΑ 1 και για τις εργασίες υπερκατασκευών, και να διεκδικήσουν την ανάθεση σε αυτές, σε βάρος άλλων επιχειρήσεων και δη της εταιρίας μας, που διαθέτει την προβλεπόμενη από τον νόμο "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας". ΕΠΕΙΔΗ η εταιρία μας διαθέτει σύμφωνα με τον νόμο την απαιτούμενη "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας" σύμφωνα

με τις απαιτήσεις της ανωτέρω υφιστάμενης νομοθεσίας . .... ΕΠΕΙΔΗ επιπλέον και προς περαιτέρω απόδειξη των ανωτέρω, με την προσκομιζόμενη και επικαλούμενη με την παρούσα υπ. αρ. ... διακήρυξη για εργασίες "συντήρησης & επισκευής οχημάτων και μηχανημάτων έργων του Δήμου" και ειδικότερα για την Ομάδα 1: "Εργασίες κάθε είδους επί της Υπερκατασκευής των Απορριμματοφόρων οχημάτων του Δήμου. (36.000,00 €)", απαιτούταν σύμφωνα με το αρ. 7 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά», 3.Άδεια λειτουργίας συνεργείου σε ισχύ, κατάλληλη για το σύνολο των επισκευών και συντηρήσεων που απαιτούνται ανά ομάδα εργασιών και οχημάτων ή μηχανημάτων καθώς και άδεια εξασκήσεως επαγγέλματος αντίστοιχη της άδειας λειτουργίας, ομοίως δε κατά το αρ. 8 της υπ. αρ. 1/2017 μελέτης, «Λοιπά Στοιχεία. Οι Εργασίες επισκευής θα είναι άριστης ποιότητας σύμφωνα με τους κανόνες της τέχνης και της επιστήμης. α) Οι συμμετέχοντες στο Διαγωνισμό θα πρέπει να διαθέτουν Άδεια λειτουργίας συνεργείου σε ισχύ, κατάλληλη για το σύνολο των επισκευών και συντηρήσεων που απαιτούνται ανά ομάδα εργασιών και οχημάτων ή μηχανημάτων καθώς και άδεια εξασκήσεως επαγγέλματος αντίστοιχη της άδειας λειτουργίας. Επιπλέον όπως προκύπτει από τις προσκομιζόμενες και επικαλούμενες με την παρούσα υπ. αρ. 439/2017, 546/2017 και 547/2017 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής, με την υπ. αρ. 380/2017 απόφαση της Οικονομικής επιτροπής του ... και κατόπιν αποδοχής ενστάσεως άλλου διαγωνιζόμενου, απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρίας μας «...» σε ότι αφορά την ΟΜΑΔΑ 1, διότι «η κατατεθειμένη άδεια λειτουργίας συνεργείου (με αρ. πρ. 48096/Φ.2692ΝΣ), όπως αυτή ζητήθηκε επί ποινή αποκλεισμού σύμφωνα με το αρθ. 7.2.3. της σχετικής διακήρυξης, δεν κάλυπτε τις εργασίες που αναφέρονται στην ομάδα 1: Εργασίες κάθε είδους επί της Υπερκατασκευής των Απορριμματοφόρων οχημάτων του Δήμου. ΕΠΕΙΔΗ από όλα τα παραπάνω προκύπτει σαφώς η αναγκαιότητα και η σημασία προσκόμισης σχετικής βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων σχετικά με την ΟΜΑΔΑ 1 του επιδικού διαγωνισμού, όπως άλλωστε έχει κρίνει και η ίδια η αναθέτουσα αρχή με τις ως άνω προηγούμενες αποφάσεις της!!

Γ) Σύμφωνα με το αρ. 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της διακήρυξης, Τεχνικά προσόντα αναδόχου - προϋποθέσεις για όλη τη διάρκεια της σύμβασης ..... β. Οι επισκευές των καλαθοφόρων - γερανών (Ομάδα 3) θα πρέπει να είναι σύμφωνες με την 2006/42/EK Ευρωπαϊκή Οδηγία και το Π.Δ.57/2010 (ΦΕΚ Α97/2010) και το ΦΕΚ 1186/2003). Μετά το πέρας της κάθε επισκευής θα βεβαιώνεται από πιστοποιημένη εταιρεία για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της επισκευής (θα κατατεθεί με την προσφορά σχετική σύμβαση συνεργασίας εάν δεν διαθέτει ο ίδιος προσωπικό με την πιστοποίηση αυτή) η οποία βεβαίωση θα συνοδεύει το τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία την EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν σήμερα. Σύμφωνα με το αρ. 9. «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα του Διαγωνιζόμενου» της υπ. αρ. 69/2020 μελέτης, ..... Τα τεχνικά προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν είναι τα παρακάτω:.... β. Οι επισκευές των καλαθοφόρων - γερανών (Ομάδα 3) θα πρέπει να είναι σύμφωνες με την 2006/42/EK Ευρωπαϊκή Οδηγία και το Π.Δ.57/2010 (ΦΕΚ Α97/2010) και το ΦΕΚ 1186/2003). Μετά το πέρας της κάθε επισκευής θα βεβαιώνεται από πιστοποιημένη εταιρεία για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της επισκευής (θα κατατεθεί με την προσφορά σχετική σύμβαση συνεργασίας εάν δεν διαθέτει ο ίδιος προσωπικό με την πιστοποίηση αυτή) η οποία βεβαίωση θα συνοδεύει το τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία την EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν σήμερα. Από την ανωτέρω διατύπωση προκύπτει πως απαιτείται να βεβαιώνεται από πιστοποιημένη εταιρεία ο έλεγχος και η πιστοποίηση της επισκευής των οχημάτων της ΟΜΑΔΑΣ 3, ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την οδηγία 2006/42/EK Ευρωπαϊκή Οδηγία, το Π.Δ.57/2010 (ΦΕΚ Α97/2010) και το ΦΕΚ Β 1186/2003, κατά EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν σήμερα. ΕΠΕΙΔΗ η εναρμόνιση των ηλεκτροσυγκολλήσεων της επίδικης ομάδας με τα πρότυπα EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν

σήμερα, προϋποθέτει ότι ο τεχνίτης που πραγματοποιεί τις εν λόγω ηλεκτροσυγκολλήσεις θα πρέπει να είναι πιστοποιημένος και να διαθέτει πτυχίο συγκολλητή κατά EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287- 1:2004 ή EN 280:2013, στοιχείο όμως που σύμφωνα με τα ανωτέρω προσβαλλόμενα άρθρα παραλείπεται να ζητηθεί ως αποδεικτικό μέσο τεχνικής ικανότητας από τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό. ΕΠΕΙΔΗ ειδικότερα σύμφωνα με την από 18/11/2020 σύμβαση συνεργασίας μας με τον επίσημο φορέα πιστοποίησης Q CERT που προσκομίζουμε και εκκαλούμαστε, απαραίτητη προϋπόθεση και προαπαιτούμενο για τον έλεγχο των επισκευών σύμφωνα με τις απαιτήσεις της οδηγίας 2006/42/EC (ΦΕΚ Α97/2010) και την πιστοποίηση συγκολλήσεων σύμφωνα με το EN ISO 9606-1/2017, είναι η ύπαρξη πιστοποιητικού συγκολλητή σύμφωνα με το EN ISO 9606-1/2017. .... Το εν λόγω όμως πιστοποιητικό η ένδικη διακήρυξη δια των ανωτέρω προσβαλλόμενων αρ. 2.2.6 και 9, παραλείπει να το ζητήσει από τους συμμετέχοντες ως αποδεικτικό μέσο διακρίβωσης της τεχνικής τους ικανότητας, με αποτέλεσμα ουσιαστικά να αυτοαναιρείται η απαίτηση των άρθρων αυτών για πραγματοποίηση των ηλεκτροσυγκολλήσεων σύμφωνα με τα πρότυπα EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013, αφού απαραίτητη προϋπόθεση για την πιστοποίηση αυτή είναι η ύπαρξη πιστοποιημένου κατά τα πρότυπα αυτά συγκολλητή. ΕΠΕΙΔΗ η αναθέτουσα αρχή παραλείποντας σύμφωνα με τα ανωτέρω να ζητήσει με τα προσβαλλόμενα άρθρα την υποβολή, ως στοιχείου απόδειξης της τεχνικής ικανότητας του συμμετέχοντα, πτυχίου συγκολλητή κατά EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013, ουσιαστικά δεν εξασφαλίζει τα εχέγγυα για την πραγματοποίηση των ηλεκτροσυγκολλήσεων σύμφωνα με την 2006/42/EK Ευρωπαϊκή Οδηγία και το Π.Δ.57/2010 (ΦΕΚ Α97/2010) και το ΦΕΚ Β 1186/2003, και για τον λόγο αυτό οι ανωτέρω όροι θα πρέπει να ακυρωθούν και /ή να επαναδιατυπωθούν.

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της κατόπιν προβολής ένστασης απαραδέκτου λόγω εκπρόθεσμης κατάθεσης της προσφυγής, ισχυρίζεται ότι θα πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική

Προσφυγή γιατί ο προσφεύγων ζητεί με αυτή να τροποποιηθεί η μελέτη και η διακήρυξη και να τεθούν όροι και δικαιολογητικά που διαθέτει η ίδια η προσφεύγουσα. Ειδικότερα, ισχυρίζεται «α. Η Προδικαστική Προσφυγή ασκείται χωρίς έννομο συμφέρον αφού το συνεργείο και η εταιρεία .... βρίσκεται σε απόσταση μικρότερη των πενήντα (50) χιλιομέτρων από το Δήμο .... β. Θα πρέπει επίσης να απορριφθεί κι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί αδυναμίας συμμετοχής κι οποιουδήποτε τρίτου, ως προβαλλόμενος εκ συμφέροντος τρίτου (Σκέψη 6 της 32/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ). γ. Αν δεν υπήρχε ο ανωτέρω περιορισμός τα οχήματα του Δήμου θα έπρεπε να μεταφερθούν σε μεγάλες αποστάσεις για την επισκευή τους, αφού θα μπορούσε να καταθέσει προσφορά μια εταιρεία από την ... ή από την ... . Αντικειμενικά επομένως δεν θα μπορούσαν να εκτελεστούν οι εργασίες επισκευής και συντήρησης σε τρεις (3) εργάσιμες ημέρες όπως απαιτεί το άρθρο 2. 2. 6 της διακήρυξης. «Μπορούν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στο διαγωνισμό να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα». Επομένως η ανωτέρω διάταξη δεν εμποδίζει τον ανταγωνισμό αφού η οποιαδήποτε εταιρεία μπορεί να βασίζεται στις ικανότητες τρίτων, τα συνεργεία (όχι η έδρα) των οποίων δεν θα βρίσκονται σε εκατοντάδες χιλιόμετρα γιατί θα πρέπει να μεταφέρονται εκεί τα οχήματα. Εξάλλου και στη σύμβαση του έτους 2018 στην οποία ανάδοχος είναι η εταιρεία ..., είχε τεθεί ο ίδιος όρος για τα 45 χιλιόμετρα.

Άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης: «... Επειδή το αξιόπιστο κριτήριο για την άμεση επισκευή των οχημάτων είναι η επάρκεια του τεχνικού προσωπικού θα πρέπει να διαθέτουν τώρα και καθόλη τη διάρκεια της σύμβασης τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων μαζί με τους συνεργαζόμενους οικονομικούς Φορείς». Ο ισχυρισμός της Προδικαστικής Προσφυγής είναι αβάσιμος και η άποψη ότι υπάρχει μόνο μία εταιρεία που διαθέτει προσωπικό δεκαπέντε (15) τεχνιτών είναι αβάσιμη, γιατί υπάρχουν στο Νομό ... συνεργεία που διαθέτουν τον ανωτέρω αριθμό τεχνιτών ή παραπλήσιο με αυτό. Εκτός αυτού θα μπορεί να συμμετάσχει στο διαγωνισμό οποιαδήποτε εταιρεία, αφού θα μπορεί να

βασίζεται στις ικανότητες τρίτων. Ο όρος αυτός έχει τεθεί για να διασφαλιστεί ο Δήμος ότι τα οχήματά του θα επισκευάζονται σε τρεις (3) εργάσιμες ημέρες και να μη γίνει καταστρατήγηση με προσωρινές ή εικονικές προσλήψεις. Είναι απαραίτητο να ισχύουν οι προϋποθέσεις της διακήρυξης και της μελέτης καθόλη τη διάρκεια της σύμβασης για να διασφαλιστούν τα συμφέροντα του Δήμου και να επισκευάζονται άμεσα τα οχήματα. Διαφορετικά θα επρόκειτο για παραπλανητική προσφορά, οι προϋποθέσεις της οποίας μπορεί να μην ισχύουν μετά την υπογραφή της σύμβασης. Επομένως στο διαγωνισμό θα μπορούν να συμμετέχουν όσες εταιρείες επιθυμούν, είτε μόνες τους, είτε σε συνεργασία με άλλους οικονομικούς φορείς, εν πρόκειται για φωτογραφική διάταξη αφού δε ζητείται να διαθέτει η ίδια η συμμετέχουσα εταιρεία 15 τεχνίτες αλλά μαζί με τρίτους οικονομικούς φορείς στην ικανότητα των οποίων βασίζεται. Ο γενικός και αόριστος ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι πλησσόμενοι όροι αποτελούν φωτογραφική περιγραφή των υπηρεσιών τις οποίες παρέχει μόνο μία συγκεκριμένη εταιρεία, την οποία δεν κατονομάζει πρέπει να απορριφθούν ως προεχόντως απαράδεκτοι επειδή είναι αόριστοι, αναπόδεικτοι και ανυποστήρικτοι, καθόσον δεν γίνεται προσκόμιση και επίκληση στοιχείων προς απόδειξη της πραγματικής βάσης του ισχυρισμού τούτου, και ίδια αποδεικτικά στοιχεία από τα οποία να προκύπτει ο ισχυρισμός αυτός (ad hoc ΣτΕ ΕΑ 836, 429, 1025, 1 14Π/2010, 474.20υ9, 1317/2007). Όπως προαναφέρθηκε η θέσπιση των ανωτέρω απαιτήσεων στον επίμαχο όρο της διακήρυξης είναι επιβεβλημένη για την ικανοποίηση της σημαντικότερης ανάγκης της άμεσης επισκευής των οχημάτων και επομένως δεν πρόκειται για φωτογραφική διάταξη που οδηγεί αναγκαστικά στην επιλογή ενός και μόνο προμηθευτή, αφού στη συγκεκριμένη αγορά δραστηριοποιείται επαρκής αριθμός τεχνιτών τέτοιων ειδικοτήτων ,στους οποίους θα μπορούσε να προστρέξει ο υποψήφιος οικονομικός φορέας, προκειμένου να λάβει τις υπηρεσίες τους. Ο συγκεκριμένος όρος της διακήρυξης είναι εύλογος και έχει τεθεί σε προφανή αναλογία με το αντικείμενο του διαγωνισμού, ενώ η προσφεύγουσα εταιρεία, δεν αποδεικνύει με ποιο ειδικό και συγκεκριμένο τρόπο βλάπτεται ή αποτρέπεται από την υποβολή προσφοράς, έστω και με επιφύλαξη, εξαιτίας της ύπαρξης του επίμαχου όρου.

εν αποδεικνύει γιατί δεν μπορεί να ανταποκριθεί στην απαίτηση αυτή μέσω συνεργαζόμενων φορέων. Η θέσπιση, με τη διακήρυξη, των προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού, εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιαδώς δυσχερή τη συμμετοχή σε αυτόν των υποψήφιων αναδοχών δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων, εν αποκλείεται, δε, ένας τέτοιος περιορισμός, ως εκ των απαιτήσεων συγκεκριμένων προδιαγραφών, αν μόνον αυτές οι συγκεκριμένες προδιαγραφές εξυπηρετούν αποτελεσματικά τις ανάγκες για την κάλυψη των οποίων τίθενται (ΣτΕ 11 05/2η1 Ο,πρβλ. ΣτΕ. 3C5/2007, Ε Α.ΣτΕ 267/2008). Αντιθέτως η εμπειρία που αποκομίσθηκε και κυρίως τα προβλήματα που προέκυψαν κατά την εκτέλεση των προηγούμενων συμβάσεων πρέπει να συνεκτιμώνται στη διατύπωση των όρων των νέων διακηρύξεων και εντός του ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου. 7.

Ο προϋπολογισμός της σύμβασης έχει τεθεί αιτιολογημένα, αφού από τη σύμβαση του 2018 που ανάδοχος είναι η προσφεύγουσα εταιρεία ... και η οποία ισχύει έως 31 /12/2020 ήταν ποσού 803.414,60€.Μέχρι σήμερα που έχει συμπληρωθεί διάστημα δεκαεπτά (17) μηνών και είκοσι (20) ημερών από την έναρξη της σύμβασης και υπολείπεται διάστημα είκοσι επτά (27) ημερών για τη συμβατική λήξη της από τη σύμβαση αυτή έχει αναλωθεί ποσό 354.914,95€ για διάφορους λόγους, που αφορούν επισκευές και ανταλλακτικά οχημάτων, δεν έχει αναλωθεί ούτε το μισό ποσό από τη σύμβαση. Ο αριθμός των εργατωρών ουδεμία σημασία έχει, αφού ο Δήμος θα χρησιμοποιήσει όσες εργατοώρες χρειάζονται και δεν έχει υποχρέωση να αναλώσει όλες τις εργατοώρες και όλο το ποσό της μελέτης.8.Η σύγκριση που επιχειρεί η προσφεύγουσα με τους διαγωνισμούς του 2017 και 2018 είναι λανθασμένη και άστοχη γιατί οι διαγωνισμοί αυτοί περιελάμβαναν μεικτές συμβάσεις επισκευής και ανταλλακτικών, ενώ ο παρών διαγωνισμός περιέχει μόνο εργασίες επισκευής και συντήρησης.

3.Άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης αναφέρει: «Για την ομάδα 1 να διαθέτουν Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων βαρέων οχημάτων... » Η ανωτέρω απαίτηση της διακήρυξης και της μελέτης καλύπτει απόλυτα όλες τις εργασίες επισκευής και συντήρησης των βαρέων οχημάτων αφού στα αμαξώματα περιλαμβάνονται και οι υπερκατασκευές χωρίς να αποκλείονται άλλες άδειες που θα καλύπτουν όμως τις τρεις (3) ανωτέρω προϋποθέσεις.

Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η μελέτη περιλαμβάνει λιγότερα οχήματα από προηγούμενες συμβάσεις είναι αβάσιμος και λανθασμένος, γιατί στην παρούσα μελέτη περιλαμβάνονται ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΑ (άρθρο 1 3 σελίδα 6 «... Η παρούσα διακήρυξη αφορά όλα τα οχήματα, τα μηχανήματα έργου και τα αγροτικά μηχανήματα του Δήμου είτε περιέχονται στην παρούσα τεχνική έκθεση και ενδεικτικά παρατίθενται στη συνέχεια, καθώς επίσης και όσα οχήματα προστεθούν στο στόλο των οχημάτων του Δήμου με οποιοδήποτε τρόπο κατά τη διάρκεια του χρόνου ισχύος της σύμβασης που θα συναφθεί με βάση την παρούσα τεχνική έκθεση») και όχι όλα τα οχήματα που είναι πολύ περισσότερα από αυτά που επικαλείται η προσφεύγουσα. Για αυτό και ζητείται από το άρθρο 2 2.6 σελίδα 17 «Οι ενδιαφερόμενοι θα πρέπει απαραίτητως να επισκεφτούν το αμαξοστάσιο του Δήμου και σε συνεννόηση με την Υπηρεσία να εξετάσουν τα οχήματα» Σελίδα 10 παρ. 2 τεχνικής περιγραφής «Η προσφορά των συμμετεχόντων θα καλύπτει υποχρεωτικά όλες τις εργασίες επισκευής για όλα τα οχήματα που περιλαμβάνει η κάθε ομάδα για την οποία καταθέτει προσφορά... » και παρ 3 « Δηλαδή θα αφορά όλες τις επισκευές και συντηρήσεις για όλα τα μέρη του κάθε οχήματος ή μηχανήματος είτε αυτά περιλαμβάνονται στην παρούσα μελέτη είτε όχι και δεν εξαιρείται καμία εργασία»

11. Στο άρθρο 2 2.6.β της διακήρυξης: «Μετά το πέρας της κάθε επισκευής θα βεβαιώνεται από πιστοποιημένη εταιρεία ... . Η οποία βεβαίωση θα συνοδεύει το τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών, ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία EN 9606:1 2017 ή EN 287-1-2004 ή EN 280 2013 όπως ισχύουν σήμερα» Με την ανωτέρω

διάταξη διασφαλίζεται απόλυτα ο Δήμος ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με τις ανωτέρω οδηγίες, διασφάλιση η οποία δεν θα υπήρχε χωρίς την ανωτέρω βεβαίωση. Η άποψη της προσφεύγουσας ότι πρέπει να ζητείται κατά την υποβολή της προσφοράς ως δικαιολογητικό πιστοποιητικό για τις ηλεκτροσυγκολλήσεις δεν διασφαλίζει τα συμφέροντα του Δήμου και την ασφάλεια του προσωπικού. 12. Από καμιά διάταξη νόμου δεν προβλέπεται ότι η κάθε μελέτη και διακήρυξη πρέπει να βασίζεται στις προηγούμενες. 13. Επειδή ότι οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, είναι απορριπτές, προεχόντως, ως προβαλλόμενες χωρίς έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι για τη στοιχειοθέτηση βλάβης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η προσφεύγουσα πρέπει να εξειδικεύει ειδικώς την ζημία που της προκαλείται και τον τρόπο που αποκλείει ή καθιστά ουσιαδώς δυσχερή τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό. Αν και η προσβαλλομένη με την υπό κρίση προσφυγή διακήρυξη ουσιαστικά δεν αφορά μόνο την προσφεύγουσα, η προσφεύγουσα θα πρέπει να επικαλείται ότι από την κανονιστική πράξη θίγονται τα δικά της συμφέροντα. Με αυτόν τον τρόπο θα πρέπει η προσφεύγουσα να αποδείξει τον ιδιαίτερο δεσμό της με την διακήρυξη. Η προσφεύγουσα, όμως, στην συγκεκριμένη περίπτωση, ουδόλως προσδιορίζει τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της, κατά την έννοια που εκτέθηκε ανωτέρω και συνεπακόλουθα δεν θεμελιώνει βάσιμα το πώς στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της εν λόγω διακήρυξης. Η κρίση αυτή ενισχύεται και από το γεγονός ότι η προσφεύγουσα επικαλείται αλλά δεν αποδεικνύει ότι εξαιτίας των όρων της διακήρυξης αποκλείεται ή καθίσταται ιδιαιτέρως δυσχερής η συμμετοχή της με επιφύλαξη και ότι ενδέχεται η ίδια να υποστεί άμεση ζημία από κάθε πληττόμενο όρο ή προβαλλόμενη πλημμέλεια της διακήρυξης. Είναι διάφορο το ότι η συνεργασία με άλλους οικονομικούς φορείς μπορεί να αποτελεί μία επιβάρυνση και απαιτεί ένα συντονισμό από την αναπόδεικτη δήλωση ότι αυτό είναι πρακτικά αδύνατον γιατί δεν υπάρχουν 2-3 συνεργεία στην ίδια ζώνη προς συνεργασία (13η σελίδα της προσφυγής). 14. Ύστερα από τα ανωτέρω θα πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή της για τους λόγους που αναφέρονται στην παρούσα. Σημειώνουμε ότι η σύμβαση από το διαγωνισμό του

2018 με την εταιρεία ... λήγει την 31/ 2/2020 και μπορεί να παραταθεί μέχρι και έξι (6) μήνες».

Στις 24.12.2020 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ συμπληρωματική αιτιολογία «Την 10/12/2020 η εταιρία ... κατέθεσε προσφορά για το διαγωνισμό που αφορά εργασίες συντήρησης και επισκευής οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων του Δήμου κατά της Διακήρυξης (...) του οποίου έχει καταθέσει την με αριθμό καταχώρησης **1742/27-11-2020** Προδικαστική Προσφυγή. Στην προσφορά της εταιρίας ... περιέχονται όλες οι προϋποθέσεις που απαιτούσε η διακήρυξη του διαγωνισμού, οι οποίες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη. Δηλαδή άδεια λειτουργίας αποδεκτή, η απόσταση του συνεργείου της και των συνεργείων - οικονομικών φορέων στις ικανότητες των οποίων βασίζεται, είναι μικρότερη των 50χλμ από το αμαξοστάσιο του Δήμου, σύνολο τεχνικού προσωπικού μεγαλύτερο των 15 τεχνιτών που απαιτούσε η διακήρυξη κλπ. Επομένως οι λόγοι που επικαλείται στην Προδικαστική της Προσφυγή η εταιρεία ... δεν ισχύουν αφού πληρούνται στην προσφορά της, όλες οι προϋποθέσεις εναντίων των οποίων έχει καταθέσει και περιλαμβάνονται στην ανωτέρω Προδικαστική Προσφυγή».

13. Επειδή, εφαρμοστέα είναι τα άρθρα 18, 53, 75 και 78 του ν. 4412/2016.

14. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται: «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Τεχνικά προσόντα αναδόχου - προϋποθέσεις για όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Στο διαγωνισμό μπορούν να συμμετέχουν επιχειρήσεις οι οποίες διαθέτουν συνεργείο Επισκευής και Συντήρησης Οχημάτων (Ομάδες 1,2) ή Μηχανημάτων Έργου - Αγροτικών Μηχανημάτων (Ομάδα 3), και συνεργείο ελαστικών για την Ομάδα 4. Το συνεργείο στο οποίο θα επισκευάζονται τα οχήματα θα πρέπει να βρίσκεται στο νομό ... και σε απόσταση έως 50 km από το Εργοτάξιο του Δήμου που βρίσκεται στην οδό ... στην ... για τις Ομάδες 1,2,3 για εξοικονόμηση τόσο των καυσίμων όσο και των εργατωρών. Για την Ομάδα 4 η απόσταση των εγκαταστάσεων

που θα επισκευάζονται τα ελαστικά των οχημάτων θα πρέπει να βρίσκεται σε μέγιστη ακτίνα πέντε (5) χιλιομέτρων από το Εργοτάξιο του ... που βρίσκεται επί της οδού ... στην ... για εξοικονόμηση τόσο των καυσίμων όσο και των εργατωρών. Θα υποβληθεί με ποινή αποκλεισμού από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα δηλώνεται ότι θα ισχύουν οι προϋποθέσεις της παρούσας καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και ότι ο Δήμος θα μπορεί ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της σύμβασης να ζητά από τον ανάδοχο να υποβάλλει δικαιολογητικά που θα αποδεικνύουν ότι τηρούνται οι προϋποθέσεις της παρούσας καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Τα τεχνικά προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν είναι τα παρακάτω: Στην παρούσα παράγραφο αναλύονται οι ελάχιστες απαιτήσεις για την τεχνική επάρκεια του Αναδόχου. Μπορούν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στο διαγωνισμό να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να υποβάλλουν ξεχωριστό ΕΕΕΣ και τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στην παράγραφο 13 και 14 της μελέτης. α. ΟΜΑΔΕΣ. ΟΜΑΔΑ 1. i) Να διαθέτουν Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων. ii) Να διαθέτουν τουλάχιστον τρία (3) κινητά συνεργεία οχημάτων των οποίων θα δηλωθούν οι αριθμοί κυκλοφορίας τους. iii) Επειδή το πιο αξιόπιστο κριτήριο για την άμεση επισκευή των οχημάτων είναι η επάρκεια του τεχνικού προσωπικού θα πρέπει να διαθέτουν τώρα και καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων μαζί με τους συνεργαζόμενους οικονομικούς φορείς. ΟΜΑΔΑ 2. Για την Ομάδα 2. Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για Μηχανικά, Ηλεκτρικά μέρη και για επισκευή Αμαξωμάτων, Συνήθων Οχημάτων και τουλάχιστον δύο (2) τεχνίτες. ΟΜΑΔΑ 3 Για την Ομάδα 3. i) Να διαθέτουν Συνεργείο για την επισκευή και συντήρηση Μηχανημάτων Έργου σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν.1575/1985 όπως ισχύει σήμερα και με την τροποποίηση από το άρθρο 71 παρ. 2 του

N.4313/2014 για την επισκευή Μηχανημάτων Έργου. ii) Να διαθέτουν τουλάχιστον δύο (2) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων. ...

β. Οι επισκευές των καλαθοφόρων - γερανών (Ομάδα 3) θα πρέπει να είναι σύμφωνες με την 2006/42/EK Ευρωπαϊκή Οδηγία και το Π.Δ.57/2010 (ΦΕΚ Α97/2010) και το ΦΕΚ 1186/2003). Μετά το πέρας της κάθε επισκευής θα βεβαιώνεται από πιστοποιημένη εταιρεία για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της επισκευής (θα κατατεθεί με την προσφορά σχετική σύμβαση συνεργασίας εάν δεν διαθέτει ο ίδιος προσωπικό με την πιστοποίηση αυτή) η οποία βεβαίωση θα συνοδεύει το τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία την EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν σήμερα. γ. Η Επιτροπή θα επισκεφτεί τις εγκαταστάσεις του προσωρινού Αναδόχου καθώς και των συνεργαζόμενων συνεργείων ώστε να διαπιστώσει αν υφίστανται οι τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας μελέτης πριν, κατά την υπογραφή και καθ όλη τη διάρκεια της σύμβασης. δ. Οι Οικονομικοί Φορείς θα υποβάλλουν Υπεύθυνη Δήλωση ότι εγγυώνται την ποιότητα της εργασίας για χρονικό διάστημα τουλάχιστο ενός (1) έτους. Αν στο διάστημα αυτό υπάρχει αστοχία υλικού ή βλάβη που οφείλεται σε κακή ποιότητα εργασίας που έγινε τότε υπεύθυνος είναι ο Ανάδοχος και θα πρέπει να αποκαθίσταται άμεσα χωρίς καμία επιπλέον χρέωση του Δήμου. ε. Οι εργασίες θα πραγματοποιούνται σε τρεις (3) εργάσιμες ημέρες για το μεγαλύτερο μέρος των επισκευών. Εξαιρέση θα υπάρχει εάν η βλάβη αντικειμενικά δεν μπορεί να επισκευαστεί εντός των τριών (3) εργάσιμων ημερών με την σύμφωνη γνώμη της Επιτροπής Συντήρησης και Επισκευής Οχημάτων του ... ή όταν δεν ευθύνεται γι' αυτό ο Ανάδοχος και πάντα με την σύμφωνη γνώμη της ανωτέρω Επιτροπής Συντήρησης και Επισκευής Οχημάτων . στ. Οι ενδιαφερόμενοι θα πρέπει απαραίτητως να επισκεφθούν το αμαξοστάσιο του Δήμου και σε συνεννόηση με την Υπηρεσία να εξετάσουν τα οχήματα. Κατά την επίσκεψή τους θα λάβουν βεβαίωση ότι επισκέφθηκαν τις εγκαταστάσεις και έλαβαν γνώση για την κατάσταση των οχημάτων. Η βεβαίωση αυτή θα κατατεθεί επί ποινή αποκλεισμού με τα δικαιολογητικά συμμετοχής.

2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Μπορούν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στο διαγωνισμό να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.».

Σύμφωνα με την παρ. 9 της με αρ. 69/2020 Μελέτης ορίζεται

«9. Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα του Διαγωνιζόμενου. Τεχνικά προσόντα αναδόχου - προϋποθέσεις για όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Στο διαγωνισμό μπορούν να συμμετέχουν επιχειρήσεις οι οποίες διαθέτουν συνεργείο Επισκευής και Συντήρησης Οχημάτων (Ομάδες 1,2) ή Μηχανημάτων Έργου - Αγροτικών Μηχανημάτων (Ομάδα 3), και συνεργείο ελαστικών για την Ομάδα 4. Το συνεργείο στο οποίο θα επισκευάζονται τα οχήματα θα πρέπει να βρίσκεται στο νομό ... και σε απόσταση έως 50 km από το Εργοτάξιο του Δήμου που βρίσκεται στην οδό ... στην ... για τις Ομάδες 1,2,3 για εξοικονόμηση τόσο των καυσίμων όσο και των εργατοωρών.

Θα υποβληθεί με ποινή αποκλεισμού από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα δηλώνεται ότι θα ισχύουν οι προϋποθέσεις της παρούσας καθ όλη τη διάρκεια της σύμβασης και ότι ο Δήμος θα μπορεί ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της σύμβασης να ζητά από τον ανάδοχο να υποβάλλει δικαιολογητικά που θα αποδεικνύουν ότι τηρούνται οι προϋποθέσεις της παρούσας καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Τα τεχνικά προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν είναι τα παρακάτω: Στην παρούσα παράγραφο αναλύονται οι ελάχιστες απαιτήσεις για την τεχνική επάρκεια του Αναδόχου. Μπορούν οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στο διαγωνισμό να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να υποβάλλουν ξεχωριστό ΕΕΕΣ και τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στην παράγραφο 13 και 14 της παρούσας.

α. ΟΜΑΔΕΣ. ΟΜΑΔΑ 1. i) Να διαθέτουν Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων. ii) Να διαθέτουν τουλάχιστον τρία (3) κινητά συνεργεία οχημάτων των οποίων θα δηλωθούν οι αριθμοί κυκλοφορίας τους. iii) Επειδή το πιο αξιόπιστο κριτήριο για την άμεση επισκευή των οχημάτων είναι η

επάρκεια του τεχνικού προσωπικού θα πρέπει να διαθέτουν τώρα και καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων μαζί με τους συνεργαζόμενους οικονομικούς φορείς.

ΟΜΑΔΑ 3 Για την Ομάδα 3. i) Να διαθέτουν Συνεργείο για την επισκευή και συντήρηση Μηχανημάτων Έργου σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν.1575/1985 όπως ισχύει σήμερα και με την τροποποίηση από το άρθρο 71 παρ. 2 του Ν.4313/2014 για την επισκευή Μηχανημάτων Έργου. ii) Να διαθέτουν τουλάχιστον δύο (2) τεχνίτες διαφόρων ειδικοτήτων.

β. Οι επισκευές των καλαθοφόρων - γερανών (Ομάδα 3) θα πρέπει να είναι σύμφωνες με την 2006/42/EK Ευρωπαϊκή Οδηγία και το Π.Δ.57/2010 (ΦΕΚ Α97/2010) και το ΦΕΚ 1186/2003). Μετά το πέρας της κάθε επισκευής θα βεβαιώνεται από πιστοποιημένη εταιρεία για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της επισκευής (θα κατατεθεί με την προσφορά σχετική σύμβαση συνεργασίας εαν δεν διαθέτει ο ίδιος προσωπικό με την πιστοποίηση αυτή) η οποία βεβαίωση θα συνοδεύει το τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία την EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν σήμερα. γ. Η Επιτροπή θα επισκεφτεί τις εγκαταστάσεις του προσωρινού Αναδόχου καθώς και των συνεργαζόμενων συνεργείων ώστε να διαπιστώσει αν υφίστανται οι τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας μελέτης πριν, κατά την υπογραφή και καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. δ. Οι Οικονομικοί Φορείς θα υποβάλλουν Υπεύθυνη Δήλωση ότι εγγυώνται την ποιότητα της εργασίας για χρονικό διάστημα τουλάχιστο ενός (1) έτους. Αν στο διάστημα αυτό υπάρχει αστοχία υλικού ή βλάβη που οφείλεται σε κακή ποιότητα εργασίας που έγινε τότε υπεύθυνος είναι ο Ανάδοχος και θα πρέπει να αποκαθίσταται άμεσα χωρίς καμία επιπλέον χρέωση του Δήμου. ε. Οι εργασίες θα πραγματοποιούνται σε τρεις (3) εργάσιμες ημέρες για το μεγαλύτερο μέρος των επισκευών. Εξαίρεση θα υπάρχει εάν η βλάβη αντικειμενικά δεν μπορεί να επισκευαστεί εντός των τριών (3) εργάσιμων ημερών με την σύμφωνη γνώμη της Επιτροπής Συντήρησης και Επισκευής Οχημάτων του ... ή όταν δεν ευθύνεται γι' αυτό ο Ανάδοχος και πάντα με την σύμφωνη γνώμη της ανωτέρω Επιτροπής Συντήρησης και

Επισκευής Οχημάτων .στ. Οι ενδιαφερόμενοι θα πρέπει απαραίτητως να επισκεφθούν το αμαξοστάσιο του Δήμου και σε συνεννόηση με την Υπηρεσία να εξετάσουν τα οχήματα. Κατά την επίσκεψή τους θα λάβουν βεβαίωση ότι επισκέφθηκαν τις εγκαταστάσεις και έλαβαν γνώση για την κατάσταση των οχημάτων. Η βεβαίωση αυτή θα κατατεθεί επί ποινή αποκλεισμού με τα δικαιολογητικά συμμετοχής.

13. Δικαιολογητικά που θα πρέπει να καταθέσουν με την προσφορά για τις ομάδες 1,2,3 ο συμμετέχων και οι συνεργαζόμενοι οικονομικοί φορείς. Η τεχνική προσφορά που θα πρέπει με ποινή αποκλεισμού να καταθέσουν οι οικονομικοί φορείς με την υποβολή της προσφοράς είναι: α) Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου Οχημάτων όπως προβλέπεται για την κάθε Ομάδα, του συμμετέχοντος καθώς και των συνεργαζόμενων οικονομικών φορέων. β) Πίνακες προσωπικού με ειδικότητες θεωρημένους από τους λογιστές του συμμετέχοντα καθώς και των συνεργαζόμενων οικονομικών φορέων. γ) Πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015, ISO 14001:2015, ISO 1801:2008 ή ισοδύναμα αυτών με πεδίο αναφοράς «Συντήρηση και επισκευή οχημάτων», για τις Ομάδες 1 και 2 και «Συντήρηση και Επισκευή Μηχανημάτων Έργου» για την Ομάδα 3 για το συμμετέχοντα καθώς και για τους συνεργαζόμενους οικονομικούς φορείς. δ) Υπεύθυνη Δήλωση του συμμετέχοντος στην οποία θα δηλώνει και θα εγγυάται την ποιότητα της εργασίας τους για χρονικό διάστημα που δεν θα είναι μικρότερο από το ένα (1) έτος και ότι αποδέχεται τους όρους της Μελέτης και της Διακήρυξης του διαγωνισμού πλήρως και ανεπιφύλακτα. 11 ε) Σε περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων για την κάλυψη των κριτηρίων θα πρέπει να υποβληθεί με την προσφορά ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας μεταξύ τους στο οποίο θα αναφέρεται ότι είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. στ) Υπεύθυνη Δήλωση του συμμετέχοντος με τους αριθμούς και τις άδειες κυκλοφορίας των οχημάτων για τουλάχιστο τρία (3) κινητά Συνεργεία οχημάτων. ζ) Άδεια για ρυμουλκό όχημα ή σύμβαση με εταιρεία ρυμούλκησης οχημάτων. η) Ο συμμετέχων θα πρέπει ο ίδιος να απασχολεί και να υποβάλλει με την προσφορά του τουλάχιστον πέντε (5) πτυχία με τις αντίστοιχες πέντε (5) άδειες

ασκήσεως επαγγέλματος για: i) δύο (2) μηχανοτεχνίτες, ii) δύο (2) τεχνίτες ηλεκτρολόγους αυτοκινήτων και iii) έναν (1) τεχνίτη αμαξωμάτων αυτοκινήτων. θ) Υπεύθυνη Δήλωση ότι ο χρόνος επισκευής και συντήρησης θα είναι αυτός που ορίζεται στην παράγραφο 9.ε της παρούσας. ι) Υπεύθυνη δήλωση ότι όλες οι εργασίες επισκευής και συντήρησης των οχημάτων και μηχανημάτων θα γίνονται στον χώρο του αναδόχου συνεργείου ή των συνεργαζόμενων συνεργείων.

14. Επειδή, κατά πάγια νομολογία η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη, να διαμορφώνει, κατά την κρίση της, τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, η δε θέσπιση με την διακήρυξη των προδιαγραφών, που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό. Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010, Ε.Α. 3719/2011, 676, 214/2011, 1140/2010, 1354, 670/2009, 438/2008, 303/2007, 977/2006).

15. Επειδή, κατά την επιλογή σε επίπεδο κατάρτισης διακήρυξης των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να προτιμά κριτήρια επιλογής που της επιτρέπουν να καθορίσει κατά πόσον ένας προσφέρων έχει την απαιτούμενη ικανότητα για τη συγκεκριμένη σύμβαση παρά τις γενικές ικανότητες των προσφερόντων (βλ. ειδικά την παρ. 4.1 του «Ευρωπαϊκού Κώδικα βέλτιστων πρακτικών που διευκολύνει την πρόσβαση

των ΜΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις» καθώς και την Κατευθυντήρια Οδηγία 13 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ με θέμα «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής δημοσίων συμβάσεων και έλεγχος καταλληλότητας»).

16. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, εναργώς προκύπτει 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.

Περαιτέρω, κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων επιλογής των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται οι βασικές αρχές που απορρέουν από το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων. Ο καθορισμός των ικανοτήτων αυτών αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας, 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 αυτών. Υπό αυτήν την έννοια, η έκταση των πληροφοριών που αναφέρονται στις πιο πάνω διατάξεις, καθώς και το ελάχιστο επίπεδο ικανοτήτων που απαιτείται για τη συγκεκριμένη σύμβαση, πρέπει να τελούν σε σύνδεση και αναλογία προς το αντικείμενο της (βλ. και κατευθυντήρια Οδηγία 13 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων), χωρίς να περιορίζεται αδικαιολόγητα ο ανταγωνισμός και ειδικά η πρόσβαση των Μικρομεσαίων Επιχειρήσεων στις δημόσιες Συμβάσεις. Εξάλλου, όπως περιγράφεται και στον «Ευρωπαϊκό Κώδικα βέλτιστων πρακτικών που διευκολύνει την πρόσβαση των ΜΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις» και ειδικότερα στο πεδίο 4.1 αυτού με τίτλο «Διατήρηση της αναλογικότητας των κριτηρίων επιλογής» διευκρινίζεται ότι «...Όλα τα κριτήρια επιλογής πρέπει να είναι σαφή

και αναλογικά προς τη συγκεκριμένη σύμβαση και να μην εισάγουν διακρίσεις. Στην περίπτωση των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων, η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας πρέπει να προτιμά κριτήρια επιλογής που της επιτρέπουν να καθορίσει μάλλον κατά πόσον ένας προσφέρων έχει την απαιτούμενη ικανότητα για τη συγκεκριμένη σύμβαση παρά τις γενικές ικανότητες των προσφερόντων.....».

17. Επειδή, στην περίπτωση που ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επικαλείται λόγους με τους οποίους επιχειρεί, υπό την μορφή γενικής αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, βάση δικών του εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, αυτοί οι λόγοι είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 307/2007).

18. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από την νομολογία ο γενικός και αόριστος ισχυρισμός ότι οι πλησόμενοι όροι αποτελούν φωτογραφική περιγραφή των απορρίπτονται ως προεχόντως απαράδεκτοι επειδή είναι αόριστοι, αναπόδεικτοι και ανυποστήρικτοι, καθόσον δεν γίνεται προσκόμιση και επίκληση στοιχείων προς απόδειξη της πραγματικής βάσης του ισχυρισμού τούτου ( ΣΤΕ ΕΑ 836, 429, 1025, 1140/2010, 474/2009, 1317/2007).

19. Επειδή, **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται καταρχήν ότι η προσβαλλόμενη Διακήρυξη πρέπει να ακυρωθεί αναφορικά με την απαίτηση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής ως προς τη διάθεση 15 τεχνιτών και τούτο διότι σε ακτίνα 50χλμ από τις εγκαταστάσεις της αναθέτουσας αρχής δεν υφίσταται συνεργείο που να πληροί την απαίτηση διάθεσης 15 τεχνιτών, παρά μόνο ένα. Την εν λόγω προϋπόθεση πρέπει δε να την πληρούν τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς όσο και καθόλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. Προς επίρρωση των ισχυρισμών του παραθέτει προηγούμενες διακηρύξεις (2017-2018) οι οποίες απαιτούσαν πολύ λιγότερους τεχνίτες με το αυτό αντικείμενο και συγκεκριμένα 6 και ισχυρίζεται ότι προκύπτει αδικαιολόγητη και καθ' ολοκληρίαν

υπέρβαση της αρχής της αναλογικότητας όσον αφορά το ελάχιστο απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό, κατά παράβαση των αρ. 18, 54 και 75 του Ν. 4412/2016 αποκλείοντας κατά τρόπο παράνομο και καταχρηστικό την εταιρία μας και το σύνολο ουσιαστικά των υπολοίπων συμμετεχόντων, ενώ παράλληλα ο αριθμός των οχημάτων παραμένει ο ίδιος.

**Η αναθέτουσα αρχή**, επικαλείται καταρχήν ότι η υπό εξέταση προσφυγή είναι απαράδεκτως ασκηθείσα, λόγω ελλείψεως εννόμου συμφέροντος καθόσον ο προσφεύγων διαθέτει συνεργείο σε απόσταση μικρότερη των 50χλμ, στη συνέχεια επικαλούμενη σχετικές διατάξεις που περιγράφουν το αντικείμενο της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι δέον όπως απορριφθεί η κρινόμενη προσφυγή ως νόμω και ουσία αβάσιμη και ίδια διότι όπως προέκυψε από προηγούμενες συμβάσεις προκειμένου να εξυπηρετηθούν τα συμφέροντα του Δήμου, ο αριθμός των απαιτούμενων τεχνιτών παρίσταται αναγκαίος, αλλά και ότι σε προηγούμενες συμβάσεις το αντικείμενο περιελάμβανε και ανταλλακτικά ενώ ο παρών όχι, και ότι στο αντικείμενο του διαγωνισμού περιλαμβάνονται όλα τα οχήματα του Δήμου, αναφερόμενα ή μη στη διακήρυξη, όπως άλλωστε ρητά αναγράφεται στους όρους της διακήρυξης και για το λόγο αυτό απαιτήθηκε ρητά από τους υποψηφίους να επισκεφθούν το αμαξοστάσιο του Δήμου, εξάλλου οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στο διαγωνισμό μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Τέλος, ισχυρίζεται ότι υπάρχουν στο Νομό ... συνεργεία που διαθέτουν τον ανωτέρω αριθμό τεχνιτών ή παραπλήσιο με αυτό αλλά και ότι ο όρος αυτός έχει τεθεί για να διασφαλιστεί ο Δήμος ότι τα οχήματά του θα επισκευάζονται σε τρεις (3) εργάσιμες ημέρες και να μη γίνει καταστρατήγηση με προσωρινές ή εικονικές προσλήψεις σε αντίθετη περίπτωση θα επρόκειτο για παραπλανητική προσφορά, οι προϋποθέσεις της οποίας μπορεί να μην ισχύουν μετά την υπογραφή της σύμβασης εξάλλου ο αριθμός των εργατωρών ουδεμία σημασία έχει, αφού ο Δήμος θα χρησιμοποιήσει όσες εργατοώρες χρειάζονται και δεν έχει υποχρέωση να αναλώσει όλες τις εργατοώρες και όλο το ποσό της μελέτης.

20. Επειδή, εν προκειμένω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι ο προβαλλόμενος ισχυρισμός περί χιλιομετρικής απόστασης προβάλλεται άνευ εννόμου συμφέροντος, κρίνεται απορριπτέος και τούτο διότι ο προσφεύγων ουδόλως ισχυρίζεται ότι δεν διαθέτει συνεργείο στην απαιτούμενη χιλιομετρική απόσταση, όρος η νομιμότητα του οποίου δεν θίγεται με την προσφυγή, αλλά ότι το συνεργείο του δεν διαθέτει 15 τεχνίτες απαίτηση την οποία πληροί μόνο ένα συνεργείο το οποίο βρίσκεται εντός της ως άνω απόστασης, απορριπτέοι επίσης είναι και οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί του ότι πλέον ο προσφεύγων στερείται εννόμου συμφέροντος εν γένει διότι κατέθεσε προσφορά στον οικείο διαγωνισμό και πληροί τους όρους, και τούτο διότι κατέθεσε προσφορά με επιφύλαξη (βλ. σκ. 6 και 7 της παρούσας). Περαιτέρω, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η διάταξη είναι φωτογραφική, κρίνεται απορριπτέος ως απαράδεκτος και τούτο διότι προβάλλεται αορίστως, είναι αναπόδεικτος και ανυποστήρικτος καθόσον δεν γίνεται προσκόμιση και επίκληση στοιχείων προς απόδειξη της πραγματικής βάσης του ισχυρισμού του, όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή.

Έτι περαιτέρω, αναφορικά με το μη σύννομο της απαίτησης περί ταυτόχρονης διάθεσης 15 τεχνιτών καθόλη τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και εκτέλεσης της σύμβασης λεκτέα είναι τα κάτωθι: Όπως παγίως έχει κριθεί η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη, να διαμορφώνει, κατά την κρίση της, τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, η δε σκοπιμότητα θέσπισης με την διακήρυξη των προδιαγραφών, που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, προσβάλλεται απαραδέκτως ( βλ. σκ. 14 της παρούσας), ελέγχεται ωστόσο από πλευράς αναλογικότητας, μεταξύ άλλων, ( ο.π βλ. σκ. 14 της παρούσας) η δε θέσπιση των οικείων προδιαγραφών ως πράξη δικακριτικής ευχέρειας είναι φύσει αιτιολογητέα προκειμένου να καθίσταται δυνατός ο έλεγχος των άκρων ορίων της. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή, ισχυρίζεται ότι όπως προέκυψε από προηγούμενες συμβάσεις προκειμένου να εξυπηρετηθούν τα συμφέροντα του Δήμου, ο αριθμός των απαιτούμενων τεχνιτών παρίσταται αναγκαίος, χωρίς

ουδόλως να προσδιορίζει για ποιο λόγο απαιτείται υπερδιπλασιασμός των αναγκαίων τεχνιτών σε σχέση με προηγούμενες συμβάσεις, ούτε προκύπτει υπερδιπλασιασμός του στόλου, παρά μόνο αορίστως επικαλείται ότι θα εξυπηρετηθούν καλύτερα τα συμφέροντα του Δήμου, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, εξάλλου η ίδια η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της, σε έτερο σημείο, ισχυρίζεται ότι, ο αριθμός των εργατωρών ουδεμία σημασία έχει, αφού ο Δήμος θα χρησιμοποιήσει όσες εργατώρες χρειάζονται και δεν έχει υποχρέωση να αναλώσει όλες τις εργατώρες και όλο το ποσό της μελέτης. Δηλαδή, δεν προκύπτει ότι, η εν λόγω απαίτηση τελεί σε αναλογία με τον επιδιωκόμενο στόχο. Ακόμη δε και εάν ήθελε υποτεθεί ότι το σύνολο των οχημάτων του Δήμου παρουσιάσει ταυτόχρονα βλάβη, ουδόλως καθίσταται σαφές για ποιο λόγο δεν καλύπτονται οι ανάγκες της με την κατάθεση με την προσφορά συμφωνητικό συνεργασίας του εκάστοτε προσφέροντος με έτερο/ους οικονομικό/ούς φορέα/είς, ότι σε περίπτωση κλήσης του θα ανταποκριθεί αυθημερόν προκειμένου να πληρούται η απαίτηση της εντός τριημέρου επισκευής των οχημάτων, ως άλλωστε προέβλεψε ρητά για έτερο επίμαχο όρο. Ούτε μπορούν να γίνουν δεκτοί οι ισχυρισμοί της περί εικονικών συμβάσεων, καθόσον προκειμένου να πληρούται ο όρος έκαστος ενδιαφερόμενος δύναται να πράξει τούτο και προ της υποβολής της προσφοράς. Αναφορικά με τα περιλαμβανόμενα στην οικεία διακήρυξη οχήματα, ομοίως δεν καθίσταται ευχερώς κατανοητός ο λόγος για τον οποίο η αναθέτουσα αρχή, δεν περιέλαβε ρητά το σύνολο των οχημάτων που διαθέτει στο αμαξοστάσιο παρόλο που ήδη υφίστανται παρά μόνο απαίτησε από τους προσφέροντες να το επισκεφθούν και μάλιστα το χρησιμοποιεί ως επιχείρημα προκειμένου να καταδείξει ότι ο αριθμός των οχημάτων είναι μεγαλύτερος από ότι σε σχέση με προγενέστερες συμβάσεις, ωστόσο αορίστως και για αυτό απορριπτέος. Το δε γεγονός ότι οι οικονομικοί φορείς έχουν τη δυνατότητα στήριξης σε έτερους φορείς για την κάλυψη της εν λόγω απαίτησης συμμετοχής, όπως και έπραξε ο προσφεύγων με την προσφορά του, δηλώνοντας βέβαια σχετική επιφύλαξη, ουδόλως αίρει την μη αιτιολογηθείσα αναλογία του επίμαχου όρου και τούτο διότι δεν ασκεί έννομη επιρροή η δυνατότητα του

υποψηφίου να καλύψει τις σχετικές απαιτήσεις συμμετοχής στηριζόμενος στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 78 ν. 4412/2016) ή συμμετέχοντας σε ένωση οικονομικών φορέων (άρθρο 19 παρ. 2 ν. 4412/2016), καθόσον τούτο συνιστά δικαίωμα των ίδιων των υποψηφίων που κατοχυρώνεται σε όλους τους διαγωνισμούς και όχι βάση υπέρ της αναθέτουσας αρχής για την εισαγωγή όρων που δεν δικαιολογούνται ευλόγως από το αντικείμενο της σύμβασης καθ' εαυτό (C-76/16, σκ.33, C -218/11 σκ.29, Ε Κλιμάκιο 116/2018, 119/201, 212/2017,237/2017,240/2017, 181,322,372,462/2017 κ.α). Επομένως, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς, ο επίμαχος όρος πάσχει ακυρότητας.

21. Επειδή, με τον 2<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι καθορίζονται ειδικότεροι όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας Συνεργείων Επισκευής και Συντήρησης Υπερκατασκευών βαρέων οχημάτων, απαραίτητη δε προϋπόθεση νόμιμης λειτουργίας τους είναι η κατοχή "βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας", ή "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας" συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων, σύμφωνα με τον Ν. 3982/2011 και Ν. 4442/2016 για την κατασκευή/επισκευή των υπερκατασκευών των οχημάτων της κατηγορίας αυτής και γενικών εργασιών μηχανουργείου, όπως ορίζουν ειδικότερα οι ανωτέρω διατάξεις που αποτελούν εθνικό δίκαιο με πλήρη δεσμευτική ισχύ και δεν δίνουν καμία απολύτως δυνατότητα σε ένα συνεργείο να διενεργεί Επισκευή και Συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων χωρίς να κατέχει την σχετική "βεβαίωσης νόμιμης λειτουργίας, ή "βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας. Το γεγονός αυτό έρχεται σε πλήρη αντίθεση με τους ανωτέρω όρους της διακηρύξεως, σύμφωνα με τους οποίους δίνεται η δυνατότητα να συμμετέχουν στον διαγωνισμό και συγκεκριμένα στην επίδικη ΟΜΑΔΑ 1 (Κάθε είδους μηχανολογικές, ηλεκτρολογικές εργασίες, εργασίες υπερκατασκευών, φανοποιείου, μηχανουργείου, κλπ, επί όλων των φορτηγών – ημιφορτηγών του Δήμου με υπερκατασκευή (ή καρότσα), και συνεργεία τα

οποία δεν διαθέτουν τη σχετική βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας”, ή “βεβαίωση υποβολής αναγγελίας έναρξης λειτουργίας και ουσιαστικά κάνουν αποδεκτούς στον διαγωνισμό και συνεργεία τα οποία δεν διαθέτουν βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου για επισκευή και συντήρηση υπερκατασκευών μεγάλων και βαρέων οχημάτων αλλά μόνο Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων. Επομένως, ισχυρίζεται ότι οι όροι των αρ. **2.2.6, 2.3.1, 2.4.3.2** της διακήρυξης και αρ. **9 και 13 της μελέτης**, έρχονται σε αντίθεση και σε παράβαση των διατάξεων της εθνικής νομοθεσίας και χρήζουν ακύρωσης.

**Η αναθέτουσα αρχή** ισχυρίζεται ότι η οικεία απαίτηση της διακήρυξης και της μελέτης *ι) Να διαθέτουν Άδεια Λειτουργίας Συνεργείου για την επισκευή και συντήρηση Μηχανικών μερών, Ηλεκτρικών συστημάτων και Αμαξωμάτων Βαρέων Οχημάτων*, καλύπτει απόλυτα όλες τις εργασίες επισκευής και συντήρησης των βαρέων οχημάτων αφού στα αμαξώματα περιλαμβάνονται και οι υπερκατασκευές χωρίς να αποκλείονται άλλες άδειες που θα καλύπτουν όμως τις τρεις (3) ανωτέρω προϋποθέσεις.

22. Επειδή, στη βάση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, και σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, κρίνονται βάσιμοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος καθόσον δεν προκύπτει εναργώς ότι περιλαμβάνονται οι εκ του νόμου απαιτούμενες άδειες και τούτο διότι σε έτερο σημείο της διακήρυξης ρητά αναφέρεται απλά ότι «*Στο διαγωνισμό μπορούν να συμμετέχουν επιχειρήσεις οι οποίες διαθέτουν συνεργείο Επισκευής και Συντήρησης Οχημάτων (Ομάδες 1,2)*». Επομένως, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος.

23. Επειδή, με τον 3<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι «*Οι επισκευές των καλαθοφόρων - γερανών (Ομάδα 3) θα πρέπει να είναι σύμφωνες με την 2006/42/ΕΚ Ευρωπαϊκή Οδηγία και το Π.Δ.57/2010 (ΦΕΚ Α97/2010) και το ΦΕΚ 1186/2003*). Μετά το πέρας της κάθε επισκευής θα βεβαιώνεται από

*πιστοποιημένη εταιρεία για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της επισκευής (θα κατατεθεί με την προσφορά σχετική σύμβαση συνεργασίας εάν δεν διαθέτει ο ίδιος προσωπικό με την πιστοποίηση αυτή) η οποία βεβαίωση θα συνοδεύει το τιμολόγιο παροχής υπηρεσιών ώστε να αποδεικνύεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία την EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013 όπως ισχύουν σήμερα». Ωστόσο, το εν λόγω πιστοποιητικό παραλείπει να το ζητήσει από τους συμμετέχοντες ως αποδεικτικό μέσο διακρίβωσης της τεχνικής τους ικανότητας, με αποτέλεσμα ουσιαστικά να αυτοαναιρείται η απαίτηση των άρθρων αυτών για πραγματοποίηση των ηλεκτροσυγκολλήσεων σύμφωνα με τα πρότυπα EN ISO 9606:1.2017 ή EN:287-1:2004 ή EN 280:2013, αφού απαραίτητη προϋπόθεση για την πιστοποίηση αυτή είναι η ύπαρξη πιστοποιημένου κατά τα πρότυπα αυτά συγκολλητή.*

**Η αναθέτουσα αρχή** ισχυρίζεται ότι με την ανωτέρω διάταξη διασφαλίζεται απόλυτα ο Δήμος ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με τις ανωτέρω οδηγίες, διασφάλιση η οποία δεν θα υπήρχε χωρίς την ανωτέρω βεβαίωση και ότι η άποψη της προσφεύγουσας ότι πρέπει να ζητείται κατά την υποβολή της προσφοράς ως δικαιολογητικό πιστοποιητικό για τις ηλεκτροσυγκολλήσεις δεν διασφαλίζει τα συμφέροντα του Δήμου και την ασφάλεια του προσωπικού. Από καμιά διάταξη νόμου δεν προβλέπεται ότι η κάθε μελέτη και διακήρυξη πρέπει να βασίζεται στις προηγούμενες.

24. Επειδή, στη βάση των εκατέρωθεν ισχυρισμών και σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ουδόλως προκύπτει ότι δεν πληρούνται τα νόμιμα αναφορικά την εφαρμογή της Οδηγίας 2006/42/EK και του Π.Δ.57/2010, όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και τούτο διότι όπως ρητά αναγράφεται στη διακήρυξη μετά το πέρας της κάθε επισκευής, ήτοι κατά την εκτέλεση, θα βεβαιώνεται ότι οι ηλεκτροσυγκολλήσεις έγιναν σύμφωνα με την ανωτέρω οδηγία, εξου και απαιτείται να κατατεθεί με την προσφορά σχετική σύμβαση συνεργασίας, εάν δεν διαθέτει ο ίδιος ο προσφέρων προσωπικό με την απαιτούμενη πιστοποίηση. Εν προκειμένω, ο προσφεύγων, χωρίς να

αποδεικνύει ότι δεν πληρούνται τα νόμιμα απαραδέκτως επιχειρεί να προδιαγράψει τους όρους της διακήρυξης, κατά τις δικές του δυνατότητες ( βλ. σκ. 17 της παρούσας). Επομένως, οι ισχυρισμοί του επί του οικείου όρου, κρίνονται απορριπτέοι και γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής. Στο σημείο αυτό θα πρέπει να σημειωθεί ότι ο προσφεύγων προβάλλει εν τοις πράγμασι αντίστροφους ισχυρισμούς σε σχέση με τους εκ μέρους του προβαλλόμενους με τον 1<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής.

25. Επειδή, σε περίπτωση ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών, όπως στην υπό κρίση Διακήρυξη, πρέπει να ακυρωθεί η Διακήρυξη στο σύνολό της (βλ. ΣτΕ 1135/2010, ΕΑ ΣτΕ 1089/2009, ΣτΕ 2951-52/2004, ΔΕΕ Απόφαση της 4.12.2003, Υπόθεση C-448/2001, ENV AG Wienstrom GmbH κλπ., σκέψεις 92-95).

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 05.01.2021 και εκδόθηκε στις 07.01.2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη**

**Ελένη Α. Λεπίδα**