

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 30 Μαρτίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19-02-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 197/20.02.2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....» (εφεξής «προσφεύγων»), που εδρεύει στο ..... του Νομού .....(.....), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία « .....» (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), με έδρα την ..... του Νομού ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται, καθ' ερμηνείαν, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 11/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το 1<sup>ο</sup> πρακτικό συνεδρίασης, θέμα 10) και να κατακυρωθεί σε αυτόν η ως άνω σύμβαση.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και την, εν τοις πράγμασι, διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης καθώς και να κατακυρωθεί σε αυτήν η ως άνω σύμβαση.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 774,20 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

....., το από 18-02-2020 αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της ..... για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για την οποία ασκείται η υπό εξέταση προσφυγή, ήτοι 154.837,22 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ. .... Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΛΑΣΤΙΚΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ .....», με κριτήριο κατακύρωσης για τις ομάδες 1 ,2, 3, 4, 5, 6 την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά μόνο βάσει της συνολικά προκύπτουσας τιμής ανά ομάδα ελαστικών, εκτιμώμενης αξίας 181.159,55 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17%.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 16-12-2019 (Α.Δ.Α.Μ. ....) 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 της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 19-02-2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 13.02.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την αναθέτουσα αρχή αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

προσφυγής, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση καθώς είναι δεύτερος στη σειρά μειοδοσίας.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων αιτείται επίσης να κατακυρωθεί σε αυτόν η ως άνω σύμβαση, ωστόσο το αίτημα αυτό απαραδέκτως προβάλλεται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

7. Επειδή στις 20-02-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς την παρεμβαίνουσα ως την μοναδική συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία δια μέσω της κεντρικής σελίδας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την με αρ. ....../2020 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή στις 3-03-2020 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 29-02-2020 με αρ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 242/2020 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 20-02-2020 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

362 του ν. 4412/2016 και με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης, καθώς η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της και την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου.

Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα αιτείται επίσης να κατακυρωθεί σε αυτήν η εν θέματι σύμβαση, ωστόσο το αίτημα αυτό απαραδέκτως προβάλλεται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να αποφασίσει η ίδια το ως άνω αιτούμενο, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 54/2018).

11. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): *«[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης»* ενώ βάσει του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ52/Α/1-4-2019): *«Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής»*. Εν προκειμένω, ο προσφεύγων στις 10.03.2020 υπέβαλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού αρχείο με τίτλο «ΠΑΡΕΜΒΑΣΗ» και εσωτερικό τίτλο Υπόμνημα-Απόψεις της αντικρούοντας την προσφυγή που έχει ασκήσει η παρεμβαίνουσα ενώπιον της ΑΕΠΠ στο πλαίσιο της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, την παρέμβαση που έχει ασκήσει η παρεμβαίνουσα στην υπό εξέταση προσφυγή αλλά και τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής. Δοθέντος ότι η συζήτηση της προσφυγής ορίσθηκε στις 30.03.2020, το ανωτέρω Υπόμνημα υποβλήθηκε εμπροθέσμως και, ως εκ τούτου, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

Ωστόσο, οι ισχυρισμοί του ως άνω Υπομνήματος κατά της παρέμβασης προβάλλονται απαραδέκτως και δεν εξετάζονται στα πλαίσια της

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

παρούσας διαδικασίας διότι δεν προβλέπεται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής η δικονομική δυνατότητα αντίκρουσης των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος παρά μόνο των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Ομοίως, στο πλαίσιο της εξέτασης της παρούσας προσφυγής, απαραδέκτως προβάλλονται ισχυρισμοί που αφορούν σε έτερη ασκηθείσα στο πλαίσιο της ίδιας διαγωνιστικής διαδικασίας προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία έλαβαν μέρος δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και η παρεμβαίνουσα με τις υπ' αριθμ. συστήματος ..... και ..... προσφορές τους αντίστοιχα. Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκαν τα Πρακτικά υπ' αρ. ....../13.01.2020 αξιολόγησης δικαιολογητικών τεχνικών και ....../17-01-2020 αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, σύμφωνα με τα οποία κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του προσφεύγοντος και της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα ως μειοδότηρια.

14. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται, ειδικότερα, στην προσφυγή της ότι: « [...]1. Διότι λανθασμένα η επιτροπή αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών αποδέχθηκε την προσφορά της εταιρείας «.....», με αριθμό προσφοράς ....., ενώ θα έπρεπε να την είχε αποκλείσει από τον διαγωνισμό, διότι η προκήρυξη στην παράγραφο Β.4 αναφέρει ότι για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 (τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να προσκομίσουν επί ποινή αποκλεισμού μεταξύ άλλων και την άδεια ίδρυσης-λειτουργίας βουλκανιζατέρ. Η εταιρεία « .....» δεν προσκόμισε καμία άδεια επ'ονοματί της. Προσκόμισε μία άδεια λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής τροχών αυτοκινήτων και μοτοσικλετών επ'ονοματί ..... Ο ..... όμως είναι φυσικό πρόσωπο, μέτοχος της εταιρείας μεν, πλην όμως η δική του άδεια δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί για λογαριασμό και εξ ονόματος της εταιρείας της οποίας είναι μέτοχος. Διότι σε

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

αυτήν την περίπτωση θα μπορούσε ο κος ..... να είναι μέτοχος σε οποιαδήποτε εταιρεία και με τη δική του άδεια να δουλεύουν εταιρείες που δεν πληρούν τις προϋποθέσεις του νόμου να λειτουργούν συνεργεία. Επομένως και εφόσον η εταιρεία « .....» δεν είναι κάτοχος άδειας ίδρυσης-λειτουργίας βουλκανιζατέρ θα έπρεπε να είχε αποκλειστεί από την φάση της αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς της.

2. Διότι λανθασμένα η επιτροπή αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών αποδέχθηκε την προσφορά της εταιρείας « .....», με αριθμό προσφοράς ....., ενώ θα έπρεπε να την είχε αποκλείσει από τον διαγωνισμό, διότι η προκήρυξη στην ανάλυση των τεχνικών προδιαγραφών (σελίδα 19 αυτής) αναφέρει ρητά ότι το συνεργείο (βουλκανιζατέρ) θα πρέπει να βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ..... Η εταιρεία « .....» εδρεύει στη ..... και όχι στη νήσο ..... Για να καλύψει δε την προϋπόθεση αυτή που όριζε η προκήρυξη η εταιρεία « .....» προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση της ομορρύθμου εταιρείας με την επωνυμία « .....», που εδρεύει στην ....., η οποία δηλώνει δια του νομίμου εκπροσώπου της ότι το συνεργείο τους θα παρέχει τις υπηρεσίες της για όλη τη διάρκεια της σύμβασης και για λογαριασμό της « .....» στο Δήμο της ....., αποδεχόμενοι τους όρους της διακήρυξης. Πλην όμως :

-Η ομόρρυθμη εταιρεία « .....» δεν είναι κάτοχος άδειας ίδρυσης - λειτουργίας βουλκανιζατέρ. Είναι κάτοχος μίας απλής βεβαίωσης του Γραφείου Συγκοινωνιών ....., η οποία βεβαιώνει ότι η παραπάνω εταιρεία πληροί όλες τις νόμιμες προϋποθέσεις για τη λειτουργία συνεργείου επισκευής και συντήρησης συνήθων και βαρέων οχημάτων και συνεργείου επισκευής και συντήρησης τροχών. Και αφού πληροί τις νόμιμες προϋποθέσεις, γιατί δεν διαθέτει άδεια ίδρυσης και λειτουργίας του συνεργείου αυτού; Και γιατί εκδίδεται η βεβαίωση αυτή από την Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Μεταφορών & Επικοινωνιών ....., χωρίς να αναφέρεται σ'αυτήν από ποια έγγραφα που της κατατέθηκαν οδηγήθηκε στο συμπέρασμα ότι πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις; Η εν λόγω βεβαίωση είναι απαράδεκτη και δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να υποκαταστήσει την άδεια ίδρυσης και λειτουργίας ενός συνεργείου.

-Η υπεύθυνη δήλωση τρίτης εταιρείας που δεν συμμετέχει στον

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

διαγωνισμό δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή από το Δήμο της ....., ο οποίος δεν θα συμβληθεί με την τρίτη αυτή εταιρεία, αλλά με την εταιρεία στην οποία θα κατακυρωθεί ο διαγωνισμός. Πώς είναι δυνατόν η τρίτη αυτή εταιρεία να δηλώνει ότι αποδέχεται τους όρους της διακήρυξης πλήρως και ανεπιφύλακτα, αφού δεν συμμετέχει στο διαγωνισμό, δεν γνωρίζει καν τους όρους της διακήρυξης και δεν θα συμβληθεί με το Δήμο της .....; Και πώς εξασφαλίζεται η παροχή των υπηρεσιών της εταιρείας « ..... και .....» προς το Δήμο της ..., αφού δεν είναι καν εξασφαλισμένη η συνεργασία μεταξύ της «..... και .....» με την « .....»;

3. Διότι η συνεργασία της « .....» στην οποία κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός με την «..... & .....» δεν αποτελεί ένωση οικονομικού φορέα, αφού η έννοια της ένωσης οικονομικού φορέα είναι μία ενιαία εταιρεία με κοινό Αριθμό Φορολογικού Μητρώου. Στην περίπτωση δε υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων όλα τα μέλη της ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής, αλληλέγγυα και εις ολόκληρον και στην συγκεκριμένη περίπτωση η αναθέτουσα αρχή (ο Δήμος της ..... ) δεν γνωρίζει καν και δεν θα συμβληθεί με το συνεργαζόμενο συνεργείο, αλλά μόνο με την ..... στην οποία κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός.

4. Διότι, υπάρχουν επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας (στην συγκεκριμένη περίπτωση η « .....» συνήψε συμφωνία με άλλον οικονομικό φορέα (.....), με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού. Διότι αφενός η « .....» δεν πληρούσε από μόνη της, ως νομικό πρόσωπο, τους όρους του διαγωνισμού (αφού δεν διαθέτει ούτε άδεια λειτουργίας, ούτε συνεργείο βουλκανιζατέρ στην ..... ) και αφετέρου η « ..... & .....» από μόνη της δεν πληρούσε τους όρους του διαγωνισμού, αφού εάν τους πληρούσε θα κατέθετε η ίδια δική της προσφορά. Αφού λοιπόν ουδείς εκ των δύο πληρούσαν τους όρους του διαγωνισμού αποφάσισαν να δηλώσουν «εικονική» σύμπραξη, προκειμένου να αποκλείσουν εμένα από το διαγωνισμό, ο οποίος και ήμουν ο μόνος που πληρούσα όλους τους όρους του διαγωνισμού.

5 Διότι η « ..... & .....» δεν ασκεί βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας, η οποία δεν περιορίζεται απλώς στην προμήθεια ελαστικών επισώτρων για όλα τα οχήματα και μηχανήματα του

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

Δήμου της ....., αλλά επιπρόσθετα περιλαμβάνει εργασία αποκαθήςλωσης (ξεζαντάρισμα), εργασία τοποθέτησης καινούργιων ελαστικών (ζαντάρισμα), ζυγοστάθμιση αυτών και τοποθέτηση βαλβίδων και προεκτάσεων, όπου αυτά απαιτούνται.

Η ..... είναι απλά εταιρεία εμπορίας ελαστικών (κύρια δραστηριότητα : χονδρικό εμπόριο -επισώστρων), χωρίς καμία δραστηριότητα καταχωρημένη στο οικείο επιμελητήριο που να αφορά όλες προμνημονευθείσες εργασίες. Οι δε υπηρεσίες επισκευής των ελαστικών, συμπεριλαμβανομένης της ρύθμισης του ανοίγματος των τροχών και της ζυγοστάθμισης αφορά σε αυτοκίνητα και ελαφρώς μηχανοκίνητα οχήματα για εμπορεύματα. Επομένως η εταιρεία αυτή δεν θα μπορέσει ποτέ να εκτελέσει τις παραπάνω εργασίες σε βαρέως τύπου οχήματα, ή σε μηχανήματα έργου του Δήμου της .....

6. Διότι μόνο εγώ διαθέτω άδεια συνεργείου για βαρέα οχήματα και για μηχανήματα έργου σε όλη τη ....., την οποία και επισυνάπτω στην παρούσα μου. Ως εκ τούτου μόνο εγώ μπορώ να εξυπηρετήσω τις ανάγκες του Δήμου της ..... σε οχήματα και μηχανήματα έργου και όχι η εταιρεία « ..... & .....» στην οποία όλως λανθασμένα κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός [...].»

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] Με την κρινομένη προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της κατακύρωσης της υπ' αριθμ. πρωτ. ....../13-12-2019 Διακήρυξης Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την Προμήθεια Ελαστικών Οχημάτων και Μηχανημάτων Δήμου ....., δίχως ωστόσο να προσβάλλει συγκεκριμένη απόφαση συλλογικού οργάνου, γεγονός που καθιστά अपαράδεκτη την κρινομένη προσφυγή.

Όπως γνωρίζετε προσφυγή επιτρέπεται κατά των εκτελεστών διοικητικών πράξεων, που έχουν συνέπειες για τον προσφεύγοντα. Γι' αυτόν τον λόγο άλλωστε απαιτείται ο προσφεύγων να έχει και έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής του.

Στην προκειμένη περίπτωση η Οικονομική Επιτροπή Δήμου ..... με την υπ' αριθμ. 11/2020 απόφασή της αποδέχθηκε ομόφωνα α) το υπ' αριθ. ....../13.01.2020 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών - Τεχνικών



## Αριθμός απόφασης: 460/2020

προσφορών και β) το υπ' αριθ. ..../17.01.2020 πρακτικό οικονομικών προσφορών για την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΛΑΣΤΙΚΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΔΗΜΟΥ ..... και κατέταξε προσωρινή ανάδοχο την εταιρεία « .....

Συνεπώς καμία κατακύρωση του διαγωνισμού δεν έχει επέλθει, ώστε να αιτείται ο προσφεύγων την ακύρωσή της.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων, εφόσον θεωρεί ότι θίγεται από την ανάδειξη της εταιρείας « .....

 ως προσωρινού ανάδοχου, θα έπρεπε να προσφύγει κατά της υπ' αριθμ. 11/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου ....., όπερ δεν έπραξε. Όπως αναφέρεται και στο σχετικό πεδίο του εντύπου, θα πρέπει να προσδιορίζεται ειδικά το αίτημα της προσφυγής. Επομένως το αίτημα, πέραν του γεγονότος ότι τυγχάνει απαράδεκτο, τυγχάνει και αόριστο αφού δεν είναι ειδικό, με την έννοια ότι δεν προσβάλλεται συγκεκριμένη απόφαση συλλογικού οργάνου που να κατακυρώνει τον διαγωνισμό.

Πέραν των ανωτέρω, η κρινομένη προσφυγή τυγχάνει αβάσιμη και στην ουσία της.

Όπως σε όλους τους διαγωνισμούς, επιτρέπεται η συμμετοχή οικονομικών φορέων από όλη την Επικράτεια. Τυχόν γεωγραφικός περιορισμός των συμμετεχόντων, θα συνιστούσε ανεπίτρεπτο περιορισμό στις συμμετοχές και δεν συνάδει με το πνεύμα του νόμου, ο οποίος επιδιώκει την όσο το δυνατόν μεγαλύτερη συμμετοχή, με σκοπό την επίτευξη πιο συμφερούσων προσφορών για το Δημόσιο.

Στην προκειμένη περίπτωση, ο μόνος περιορισμός που υπάρχει αφορά στην τοποθεσία του συνεργείου, που θα πρέπει να βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου Κω. Τούτο είναι εύλογο, προκειμένου να είναι δυνατή η αλλαγή των ελαστικών των οχημάτων, χωρίς να απαιτείται η χρονοβόρα και κοστοβόρα μεταφορά τους σε άλλο μέρος με τα πλοία της γραμμής.

Βεβαίως προκειμένου να είναι δυνατή η συμμετοχή και οικονομικών φορέων από άλλα μέρη της Επικράτειας, προβλέπεται ρητά (άρθρ. 2.2.8) η δυνατότητα των οικονομικών φορέων να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων.

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

Για το λόγο αυτό και η εταιρεία « .....» που εδρεύει στις ..... , στηρίχθηκε στην εταιρεία « .....», η οποία εδρεύει στην ..... και διαθέτει άδεια βουλκανιζατέρ [.....]».

17. Επειδή στο υπόμνημά του ο προσφεύγων αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: «[...] Τέλος, όσον αφορά στις απόψεις του Δήμου της ..... , περί παραδεκτού ή μη της ένδικης προσφυγής μου, για το λόγο ότι αυτή δεν στρέφεται κατά συγκεκριμένης απόφασης συλλογικού οργάνου, απαντώ τα εξής :Η προσφυγή μου στρέφεται κατά της κατακύρωσης της με αρ.πρωτ. ....../13.. 12.2019 διακήρυξης. Σε κανένα σημείο του εντύπου της ένδικης προσφυγής δεν ζητείται η συμπλήρωση του αριθμού της απόφασης κατακύρωσης. Ζητείται μόνο ο αριθμός της διακήρυξης. Απόφαση δε κατά της συγκεκριμένης διακήρυξης που κατακύρωσε τον διαγωνισμό είναι μόνο μια (η 11/2020 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου της ..... ) και καμία σύγχυση δεν μπορεί να υπάρξει επ'αυτής. Επομένως η προσφυγή μου είναι καθ'όλα ορισμένη, νόμιμη και παραδεκτή [.....]».

18. Επειδή η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] 3. Όσον αφορά τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα: η εταιρία μας διαθέτει την απαιτούμενη Άδεια ίδρυσης – λειτουργίας βουλκανιζατέρ (Σχετικό 2) και ο ..... ως εταίρος και μεγαλομέτοχος (ποσοστό 55%) της .....(Σχετικό 3), μπορεί να συμμετέχει σε αυτή, χρησιμοποιώντας στην εταιρία, την συγκεκριμένη άδεια. (Σχετικό 2) Επιπλέον, στην αναφερόμενη Άδεια ίδρυσης-λειτουργίας βουλκανιζατέρ (Σχετικό 2) ορίζεται η διεύθυνση του συνεργείου για το οποίο έχει δοθεί η συγκεκριμένη άδεια ( η οποία είναι και η ίδια με την έδρα της ..... ) οπότε ο ισχυρισμός της εταιρείας με την επωνυμία «« ..... » ότι ο κος ..... θα μπορούσε να είναι μέτοχος σε οποιαδήποτε εταιρεία και με τη δική του άδεια να λειτουργούν άλλες εταιρείες που δεν πληρούν τις προϋποθέσεις του νόμου είναι αβάσιμος.

4.Όσον αφορά τον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, η εταιρία μας διαθέτει συνεργαζόμενο κατάστημα με την επωνυμία ..... και ..... , που βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ..... (Σχετικό 4 και Σχετικό 5) με την απαιτούμενη δέσμευση του

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

για την συνεργασία μέχρι το τέλος της σύμβασης και την αποδοχή των όρων αυτής. (Σχετικό 6). Οι περιφερικές ενότητες, μετά την απελευθέρωση (μερικώς) του επαγγέλματος του συνεργείου επισκευής και συντήρησης τροχών (Βουλκανιζατέρ), σύμφωνα με τον νόμο 13929/929/11-03-2014, δεν εκδίδουν πλέον Άδειες Λειτουργίας, αλλά τις έχουν μετονομάσει σε Βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου συνηθών και βαρέων οχημάτων – συνεργείου επισκευής και συντήρησης τροχών. Επομένως, το συνεργαζόμενο συνεργείο (βουλκανιζατέρ) που βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ..... με την επωνυμία ..... και ....., (Σχετικό 6), διαθέτει την απαιτούμενη άδεια λειτουργίας, όπως αυτή ορίζεται στη παρούσα διακήρυξη, παράγραφος 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, στην σελ 19.

5. Όσον αφορά τον τρίτο λόγο, η εταιρεία μας δεν ισχυρίστηκε, ούτε ήταν υποχρεωμένη να συμμετέχει στον διαγωνισμό, με την εταιρεία <<..... και .....>> ως ένωση οικονομικού φορέα. Η εταιρεία <<..... και .....>> δεσμεύεται έναντι της εταιρείας μας (Σχετικό 6) να παρέχει τις απαιτούμενες εργασίες και η εταιρεία μας δεσμεύεται έναντι της αναθέτουσας αρχής να εκπληρώσει απαρέγκλιτα όλες τις συμβατικές της υποχρεώσεις.

6. Όσον αφορά τον τέταρτο λόγο της, είναι σαφές ότι η εταιρεία μας, ακολούθησε όλες τις προβλεπόμενες διαδικασίες με σκοπό την κατάθεση της πλέον συμφέρουσας προσφοράς και την κατακύρωση της διαδικασίας, και όχι την στρέβλωση του ανταγωνισμού. Οι ισχυρισμοί, της στρέβλωσης του ανταγωνισμού και της «εικονικής σύμπραξης» με σκοπό τον αποκλεισμό της εταιρείας ..... αποτελούν εκτίμηση της ..... και σαφώς δεν είναι αποδεκτοί από εμάς.

7. Όσον αφορά τον τέταρτο λόγο της, στο κατατεθειμένο πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου ( Σχετικό 7 ), αναφέρονται οι δραστηριότητες της εταιρείας μας (κύρια και δευτερεύουσες) οι οποίες είναι συναφείς με τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Επιπροσθέτως, η ίδια η εταιρεία ..... δηλώνει ως κύρια δραστηριότητα «Υπηρεσίες Συντήρησης και Επισκευής επιβατηγών αυτοκινήτων οχημάτων, χωρίς υλικά και ανταλλακτικά», δραστηριότητα που ουδεμία σχέση έχει με το αντικείμενο της διακήρυξης, και ως δευτερεύουσα δραστηριότητα την εμπορία και επισκευή ελαστικών.

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

(Σχετικό 8). Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός της εταιρείας ....., ότι η εταιρεία μας δε θα μπορεί να εκτελέσει τις απαιτούμενες εργασίες είναι δική της εκτίμηση και τον κρίνουμε ως αβάσιμο [...].».

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

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

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

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης ....περιέχουν ιδίως : [.....]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [.....]».

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.

Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της.

Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες.

Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις.

2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.

3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους:

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση,

β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο»,

γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β',

δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά.

4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β΄ της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.

6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α΄ της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει.

Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61.

8. Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων μπορούν να εγκρίνονται προδιαγραφές και κανονισμοί που αναφέρονται στον τρόπο κατασκευής των έργων και στην ποιότητα, στον τρόπο σύνθεσης και επεξεργασίας, στη χρήση και στον έλεγχο των υλικών κατασκευής των έργων. Με την απόφαση αυτή μπορεί να ορίζεται αν οι θεσπιζόμενες προδιαγραφές είναι υποχρεωτικές σε κάθε περίπτωση ή ισχύουν προαιρετικά ή ισχύουν ως ελάχιστα όρια.

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ».

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

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης.

2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό [...]

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και



## Αριθμός απόφασης: 460/2020

τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

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

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

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

23. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 78 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75 και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς.

Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν ωστόσο να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες.

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό.

Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 1 και 2. του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα την αντικατάσταση φορέα για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73 και του άρθρου 74.

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης.

Υπό τους ίδιους όρους, μία ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

2. Στην περίπτωση συμβάσεων έργων ή συμβάσεων υπηρεσιών ή στην περίπτωση εργασιών τοποθέτησης και εγκατάστασης στο πλαίσιο σύμβασης προμηθειών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν την εκτέλεση ορισμένων κρίσιμων καθηκόντων απευθείας από τον ίδιο τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, από έναν από τους συμμετέχοντες στην ένωση αυτή [...].»

24.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

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

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

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

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

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

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

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

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

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

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

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

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

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

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

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

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

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

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

4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986.

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

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

25. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 80 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76.

Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους [.....]

### Αριθμός απόφασης: 460/2020

3. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2 του άρθρου 75, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', με το οποίο να πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα και στα άρθρα 76 και 77, κατά περίπτωση. Για την απόδειξη άσκησης γεωργικού ή κτηνοτροφικού επαγγέλματος, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν σχετική βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος, από αρμόδια διοικητική αρχή ή αρχή Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης [...]

5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών.

6. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 19.

7. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών κάθε πληροφορία σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στα άρθρα 73 και 74, την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και τις χρηματοοικονομικές και τεχνικές ικανότητες των προσφερόντων που αναφέρονται στα άρθρα 75, 76 και 77, καθώς και κάθε πληροφορία σχετικά με τα αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στο παρόν άρθρο.

8. Σε περίπτωση διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, για την απόδειξη της αθέτησης των υποχρεώσεων στους τομείς του κοινωνικοασφαλιστικού και του εργατικού δικαίου της παραγράφου 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την παράγραφο 4 περίπτωση α' του άρθρου 73, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατ'ελάχιστον, να εφαρμόσει τα οριζόμενα στις περιπτώσεις β' και δ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α'115).

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53 [...]

12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:  
[.....]

γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους,

δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και

ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.

13. Τα έγγραφα του παρόντος υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους».

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

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

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

27. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «[.....] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης [...].».

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

29. Επειδή στο άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

30. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ελαστικών επισώτρων για όλα τα οχήματα και τα μηχανήματα του Δήμου Κω. Τα ελαστικά επίσωτρα ως



### Αριθμός απόφασης: 460/2020

προς το είδος και τις ποσότητες θα είναι αυτά που περιγράφονται στις Τεχνικές Προδιαγραφές & τον ενδεικτικό προϋπολογισμό της υπ' αρ. 13/2019 συνημμένης μελέτης (παράρτημα Α'). Τα υπό προμήθεια ελαστικά θα πρέπει να φέρουν προδιαγραφές τουλάχιστον ίδιες με αυτές που ζητούνται από την μελέτη, οι οποίες θα αποτυπώνονται ανάγλυφα στα προφίλ των ελαστικών σύμφωνα και με τα διεθνή πρότυπα. Η παράδοση τους θα γίνεται τμηματικά ανάλογα με τις ανάγκες του Δήμου.

Συγκεκριμένα η προμήθεια αφορά στα κάτωθι είδη:

#### ΤΜΗΜΑ (ΟΜΑΔΑ) Α : ΕΛΑΣΤΙΚΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ

Α/Α	ΤΥΠΟΣ ΕΛΑΣΤΙΚΟΥ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ ΑΝΕΥ ΦΠΑ (€)	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (ΤΕΜ.)	ΔΑΠΑΝΗ (€)
1	155 / 65 R 13,0	73,50	4	294,00
2	215 / 75 R 17,5	195,00	12	2.340,00
3	285 / 70 R 19,5	335,00	10	3.350,00
4	405 / 70 R 20,0 (ΤΡΑΚΤΕΡΩΤΑ)	710,00	4	2.840,00
5	4.00 - 6	35,00	4	140,00
6	6.00 - 9	120,00	2	240,00
7	7.00 - 12	135,00	2	270,00
8	10.0 / 75 - 15.3 (ΤΡΑΚΤΕΡΩΤΑ)	299,00	4	1.196,00
9	10 - 16.5	302,50	4	1.210,00
10	12 - 16.5	325,00	4	1.300,00
11	12.5 / 80 - 18 (ΤΡΑΚΤΕΡΩΤΑ)	300,00	4	1.200,00
12	14.5 - 20 (ΤΡΑΚΤΕΡΩΤΑ)	362,50	4	1.450,00
13	12.00 R 24	415,00	2	830,00
14	13.00 - 24	517,50	12	6.210,00
15	405 / 70 - 24 (ΤΡΑΚΤΕΡΩΤΑ)	512,50	4	2.050,00
16	17.5 - 25	1.450,00	4	5.800,00
17	23.5 R 25	2.350,00	12	28.200,00
18	23.1 - 26	1.250,00	1	1.250,00
19	16.9 - 28 (ΤΡΑΚΤΕΡΩΤΑ)	677,50	4	2.710,00
<b>ΣΥΝΟΛΟ ΑΝΕΥ ΦΠΑ (€)</b>				<b>62.880,00</b>
<b>ΦΠΑ 17% (€)</b>				<b>10.689,60</b>
<b>ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ (€)</b>				<b>73.569,60</b>

#### ΤΜΗΜΑ (ΟΜΑΔΑ) Β : ΕΛΑΣΤΙΚΑ ΟΧΗΜΑΤΩΝ

Α/Α	ΤΥΠΟΣ ΕΛΑΣΤΙΚΟΥ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ ΑΝΕΥ ΦΠΑ (€)	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (ΤΕΜ.)	ΔΑΠΑΝΗ (€)
1	155 / 70 R 13,0	78,87	12	946,44
2	120 / 80 R 14,0	80,00	1	80,00
3	165 / 65 R 14,0	75,64	2	151,28
4	175 / 60 R 14,0	78,50	2	157,00
5	185 / 65 R 14,0	82,00	2	164,00
6	185 R 14,0	105,00	20	2.100,00
7	120 / 70 R 15,0	85,00	1	85,00
8	130 / 80 R 15,0	87,50	1	87,50
9	185 / 60 R 15,0	122,50	4	490,00
10	195 / 55 R 15,0	120,00	4	480,00

**Αριθμός απόφασης: 460/2020**

11	195 / 70 R 15,0	122,50	12	1.470,00
12	205 / 65 R 15,0	105,00	4	420,00
13	205 / 70 R 15,0	110,00	8	880,00
14	215 / 70 R 15,0	132,50	12	1.590,00
15	225 / 70 R 15,0	137,50	8	1.100,00
16	235 / 75 R 15,0 (50% Road - 50% Off Road)	152,50	4	610,00
17	100 / 80 R 16,0	75,00	1	75,00
18	195 / 75 R 16,0	152,50	6	915,00
19	205 / 55 R 16,0	135,00	4	540,00
20	205 / 70 R 16,0	175,00	12	2.100,00
21	205 / 70 R 16,0 (50% Road - 50% Off Road)	185,00	4	740,00
22	205 / 75 R 16,0	185,00	18	3.330,00
23	215 / 75 R 16,0	152,50	10	1.525,00
24	225 / 75 R 16,0	160,00	6	960,00
25	265 / 70 R 16,0	174,00	4	696,00
26	2,50 - 17,00	52,50	1	52,50
27	2,75 - 17,00	57,50	1	57,50
28	215 / 75 R 17,0	170,00	6	1.020,00
29	235 / 65 R 17,0	165,00	4	660,00
30	225 / 75 R 17,5	210,00	6	1.260,00
31	245 / 70 R 17,5	270,00	6	1.620,00
32	265 / 70 R 19,5	285,00	18	5.130,00
33	305 / 70 R 19,5	355,00	18	6.390,00
34	275 / 70 R 22,5	395,00	6	2.370,00
35	295 / 70 R 22,5	407,50	6	2.445,00
36	295 / 80 R 22,5	422,50	12	5.070,00
37	305 / 70 R 22,5	400,00	6	2.400,00
38	315 / 70 R 22,5	435,00	12	5.220,00
39	315 / 80 R 22,5	455,00	60	27.300,00
40	315 / 80 R 22,5 (50% Road - 50% Off Road)	460,00	6	2.760,00
41	9 R 22,5	410,00	6	2.460,00
42	13 R 22,5	405,00	10	4.050,00
ΣΥΝΟΛΟ ΑΝΕΥ ΦΠΑ (€)				91.957,22
ΦΠΑ 17% (€)				15.632,73
ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ (€)				107.589,95

Τα προς Προμήθεια Είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου Δημοσίων Συμβάσεων (CPV) : 34351100-3 (Ελαστικά επίσωτρα αυτοκινήτων), 34352000-9 (Ελαστικά επίσωτρα βαρέας χρήσεως), 34352100-0 (Ελαστικά επίσωτρα φορτηγών αυτοκινήτων), 34352200-1 (Ελαστικά επίσωτρα λεωφορείων).

Οι συμμετέχοντες έχουν τη δυνατότητα να υποβάλλουν προσφορά για μία ή για όλες τις ομάδες των ειδών που περιλαμβάνονται στην παρούσα διακήρυξη<sup>1</sup>, όπως αυτές περιγράφονται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό - Προδιαγραφές παράρτημα Α.

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

Προσφορές που δεν καλύπτουν το σύνολο των ειδών, θα απορρίπτονται ως απαράδεκτες.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 181.159,55 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 154.837,22 € ΦΠΑ: 26.322,33 €).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε διάστημα δύο (2) ετών από την ημερομηνία υπογραφής της.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στην υπ' αρ. .../2019 μελέτη προμήθειας της Δ/νσης των Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου της ....., η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α).

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το Κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, μόνο βάσει της συνολικά προκύπτουσας τιμής ανά ομάδα ελαστικών, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 86 του Ν. 4412/2016 [.....]

### Κριτήρια Επιλογής

#### 2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού.

### 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Δεν απαιτείται για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης.

### 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αποδείξουν ότι τα προσφερόμενα είδη καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. ..../2019 μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου .... (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α) [.....]

> Το συνεργείο (βουλκανιζατέρ) θα πρέπει να βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου Κω. Στην τιμή της προμήθειας των ελαστικών συμπεριλαμβάνονται η εργασία αποκαθήςλωσης (ξεζαντάρισμα), η εργασία τοποθέτησης των καινούριων ελαστικών (ζαντάρισμα), η ζυγοστάθμιση αυτών καθώς και η τοποθέτηση βαλβίδων και προεκτάσεων όπου αυτά απαιτούνται [.....]

2.2.8. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων  
Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς<sup>7</sup>. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται [.....]

### 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

#### 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς:  
α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα, το

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

A. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016 .

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.5 και 2.2.6).

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

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

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν [...]

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να προσκομίσουν επί ποινή αποκλεισμού τα κάτωθι δικαιολογητικά :

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

1) Υπεύθυνη δήλωση που θα αναφέρει ότι : «Έλαβα γνώση όλων των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών, βάσει των οποίων γίνεται η ανάθεση των προς προμήθεια ειδών και τους αποδέχομαι πλήρως και ανεπιφύλακτα».

2) Υπεύθυνη δήλωση για τα τμήματα ελαστικών, για τα οποία επιθυμεί να καταθέσει προσφορά.

3) Υπεύθυνη δήλωση που θα αναφέρει τον κατασκευαστικό οίκο ή τους κατασκευαστικούς οίκους, από όπου θα προμηθεύεται τα ελαστικά.

4) Υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου έκαστου κατασκευαστικού οίκου, που θα αναφέρει ότι ο κατασκευαστικός οίκος θα προμηθεύει τον ανάδοχο, για λογαριασμό του Δήμου ..... και καθ' όλη τη διάρκεια της συναφθείσας σύμβασης καθώς και των τυχόν παρατάσεών της, με ελαστικά που θα φέρουν τεχνικά χαρακτηριστικά που καλύπτουν πλήρως τις καθορισθείσες στην υπ' αρ. ..../2019 μελέτη προμήθειας της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών Δήμου ..... τεχνικές προδιαγραφές, συνοδευόμενη από οποιαδήποτε έγγραφα, τεχνικά φυλλάδια, προσπέκτους κλπ., από τα οποία να προκύπτουν με σαφήνεια τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ελαστικών.

5) Άδεια ίδρυσης - λειτουργίας βουλκανιζατέρ [.....]

B.9. Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό [.....] 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Τεχνικές Προδιαγραφές" της υπ' αρ. ..../2019 μελέτης του παραρτήματος Α' της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα και στην παρ. 2.2.9.2. (B4) της παρούσας διακήρυξης.

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά της Τεχνικής Προσφοράς του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου (.pdf) και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή στο πρωτόκολλο του Δήμου της .....

Υποχρεούται ο οικονομικός φορέας που θα καταθέσει προσφορά να υποβάλλει στο ΦΑΚΕΛΟ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ τεχνικά φυλλάδια (Prospectus) που να αποδεικνύουν τις τεχνικές προδιαγραφές της .../2018 μελέτης προμήθειας. Οποιαδήποτε έγγραφα από τα οποία να προκύπτουν με σαφήνεια τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών, τεχνικά φυλλάδια, προσπέκτους κλπ., φωτογραφίες ή ότι άλλο τεκμηριωτικό στοιχείο έχουν για την απόδειξη των τεχνικών προδιαγραφών των μεμονωμένων ειδών, για τα οποία γίνεται ειδική μνεία επί ποινή αποκλεισμού. Στα περιεχόμενα της Τεχνικής Προσφοράς δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να εμφανίζονται οικονομικά στοιχεία. Ενδεχόμενη εμφάνιση οικονομικών στοιχείων αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς [...]

### 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

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

3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, (άρθρα 92 έως 97, άρθρο 100 και άρθρα 102 έως 104 του Ν.4412/2016)

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

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

### 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά,

ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.3 περ. γ της παρούσας ( περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων, ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α - (Η με αρ. 13/2019 μελέτη Προμήθειας (Συγγραφή Υποχρεώσεων - Τεχνικές Προδιαγραφές - Ενδεικτικός Προϋπολογισμός) της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Κω)[...] 2. ΤΕΧΝΙΚΕΣ

ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ [...] Το συνεργείο (βουλκανιζατέρ) θα πρέπει να βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου Κω. Στην τιμή της προμήθειας των ελαστικών συμπεριλαμβάνονται η εργασία αποκαθήλωσης (ξεζαντάρισμα), η εργασία τοποθέτησης των καινούριων ελαστικών (ζαντάρισμα), η ζυγοστάθμιση αυτών καθώς και η τοποθέτηση βαλβίδων και προεκτάσεων όπου αυτά απαιτούνται [...]

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



## Αριθμός απόφασης: 460/2020

διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

32.Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

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

34. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553,

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

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

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

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

38. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων. Άλλωστε οι απαραίτητες ικανότητες των υποψηφίων αποδεικνύονται με την προσκόμιση δικαιολογητικών που ορίζονται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

39. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣτΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣτΕ 4720/2012).

40. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51, όπου κρίθηκε ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τήρσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας).

41. Επειδή, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου.

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

43. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, συνάγεται ότι, οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών, ήτοι σε σχέση με: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής η οποία έχει τη δυνατότητα, να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις κλπ), με

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας, διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. σχετικά και Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ με αρ.13).

44. Επειδή με το άρθρο 78 του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στήριξης του συμμετέχοντος σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οικονομικού φορέα σε ικανότητες άλλων (τρίτων) φορέων, όσον αφορά είτε την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκειά του, είτε την τεχνική ή επαγγελματική ικανότητά του, ανεξαρτήτως της νομικής φύσεως των δεσμών του με τους φορείς αυτούς. Εφόσον ο υποψήφιος οικονομικός φορέας αδυνατεί να ανταποκριθεί με τα δικά του μέσα στις απαιτήσεις εκτέλεσης της σύμβασης, την οποία επιθυμεί να συνάψει, έχει το δικαίωμα να συμμετέχει στην διαδικασία ανάθεσης με προσφυγή στις δυνατότητες τρίτου φορέα για την απόδειξη της καταλληλότητάς του, αρκεί να αποδείξει με την προσκόμιση των αποδείξεων που προβλέπονται στην διακήρυξη, δέσμευση του τρίτου φορέα ότι θα , διαθέσει τους επικαλούμενους πόρους, ώστε να βρίσκονται στη διάθεσή του αναδόχου για την εκτέλεση της σύμβασης. Το δικαίωμα κάθε οικονομικού φορέα να επικαλείται, για συγκεκριμένη σύμβαση, τις δυνατότητες άλλων φορέων, ασχέτως της φύσεως των δεσμών του με αυτούς, συνάδει με τον σκοπό του ανοίγματος των δημοσίων συμβάσεων στον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό, τον οποίο επιδιώκουν οι σχετικές με το αντικείμενο αυτό Οδηγίες προς όφελος όχι μόνον των οικονομικών φορέων αλλά και των αναθετουσών αρχών και περαιτέρω στην διευκόλυνση της πρόσβασης των μικρομεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις (ΔΕΕ, Απόφαση της 7.4.2016, υπόθεση C-324/14, *Partner Apelski Dariusz κατά Zarząd Oczyszczania Miasta*, σκ. 33, 34, Απόφαση της 10.10.2013, υπόθεση C-94/12, *Swm Construzioni 2 SpA και Mannocchi Luigino DI κατά Provincia di Fermo*, σκ. 29 και 33). Ο δανεισμός της ικανότητας μπορεί να έχει ως νομική βάση οποιαδήποτε άλλη έννομη σχέση, αρκεί να αποδεικνύεται με την

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

προσκόμιση των αποδείξεων που προβλέπονται στην διακήρυξη η δέσμευση περί διάθεσης των πόρων από τον τρίτο προς τον προσφέροντα για τους σκοπούς εκτέλεσης της προμήθειας εφόσον ανατεθεί. Αρκεί δηλαδή να υφίσταται η εν λόγω δέσμευση του τρίτου, ανεξάρτητα από τη φύση του νομικού δεσμού μεταξύ του διαγωνιζόμενου και του τρίτου, στα πλαίσια της οποίας θέλει αναπτυχθεί συνεργασία περί την εκτέλεση της σύμβασης εφόσον ανατεθεί (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, 2017, σ.451 με παραπομπές σε ΔΕΚ Απόφαση της 2.12.1999, υπόθεση C-176/98, *Holst Italia κατά Comune di Cagliari*, Απόφαση της 12.7.2001, υπόθεση C-399/98, *Ordine degli Architecti delle Province di Milano e Lodi κ.λ.π. κατά Comune di Milano*).

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

46. Επειδή στην υπό εξέταση προσφυγή ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας έπρεπε να απορριφθεί διότι δεν προσκόμισε στο όνομά της, προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας άδεια ίδρυσης-λειτουργίας βουλκανιζατέρ αλλά στο όνομα του ..... ως φυσικού προσώπου και ότι ενώ το συνεργείο (βουλκανιζατέρ) της παρεμβαίνουσας έπρεπε να βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ....., εντούτοις βρίσκεται στις ..... Σχετικά δε με την έτερη εταιρεία η οποία δηλώνει ως έδρα την ....., ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι δεν είναι κάτοχος αδείας αλλά απλής βεβαίωσης, ότι δεν δύναται παραδεκτως να δηλώνει υπευθύνως ότι αποδέχεται τους όρους της Διακήρυξης εφόσον δεν συμμετέχει στον διαγωνισμό καθώς και ότι η παρεμβαίνουσα δεν συμμετείχε στον διαγωνισμό ως ένωση με την έτερη εταιρεία παρά μόνο συνήψε συμφωνία με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού.

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι άνευ εννόμου συμφέροντος ο προσφεύγων στρέφεται κατά της κατακυρώσεως της σύμβασης καθώς δεν έχει επέλθει τέτοια κατακύρωση και θα έπρεπε να προσφύγει κατά της υπ' αριθμ. 11/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής που αναδεικνύει την παρεμβαίνουσα ως προσωρινή ανάδοχο. Ως εκ τούτου, κατά την αναθέτουσα αρχή, το αίτημα της προσφυγής είναι απαράδεκτο και αόριστο. Σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι τυχόν γεωγραφικός περιορισμός των συμμετεχόντων θα συνιστούσε ανεπίτρεπτο περιορισμό στις συμμετοχές και το κανονιστικό πλαίσιο, ο εύλογος γεωγραφικός περιορισμός καθιστά δυνατή τη συμμετοχή των οικονομικών φορέων με τη στήριξή τους στις ικανότητες άλλων φορέων, ως εν προκειμένω έπραξε η παρεμβαίνουσα που στηρίχθηκε σε έτερη εταιρεία.

Αντικρούοντας τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, στο υπόμνημά του ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι σε κανένα σημείο του ειδικού εντύπου της προσφυγής δεν απαιτείται ο αριθμός της απόφασης του συλλογικού οργάνου παρά μόνο ζητείται ο αριθμός της Διακήρυξης και η απόφαση που κατακυρώνει τον διαγωνισμό είναι μία, ήτοι η υπ' αριθμ. 11/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται ότι μπορεί να συμμετέχει στον διαγωνισμό με την άδεια του εταίρου και μεγαλομετόχου της εταιρείας δεδομένου ότι στην άδεια αναφέρεται ως έδρα η έδρα της εταιρείας. Όσον αφορά τη συνεργαζόμενη έτερη εταιρεία που η έδρα της βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ....., διαθέτει άδεια η οποία λόγω αλλαγής του κανονιστικού πλαισίου, έχει μετονομαστεί σε βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας, ότι δεν ισχυρίστηκε ότι συμμετέχει ως ένωση και ότι η έτερη εταιρεία δεσμεύεται έναντι της ίδιας και η ίδια έναντι της αναθέτουσας αρχής να εκπληρώσει απαρέγκλιτα όλες τις συμβατικές υποχρεώσεις μη αποδεχόμενη τον ισχυρισμό περί στρέβλωσης του ανταγωνισμού.

47. Επειδή οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί απαράδεκτου της υπό εξέταση προσφυγής τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι καθώς και μεν στο αίτημα της προσφυγής αναφέρεται η λέξη κατακύρωση, ωστόσο,

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

από το περιεχόμενο της προσφυγής προκύπτει σαφώς ότι περιλαμβάνει αιτιάσεις κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ήτοι στρέφεται κατά της απόφασης περί ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου. Επομένως, το αποφασίζον Κλιμάκιο εξετάζει την προσφυγή στην ουσία της.

48. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 1.3 ως αντικείμενο της σύμβασης ορίζεται η προμήθεια ελαστικών επισώτρων για όλα τα οχήματα και τα μηχανήματα έργου της αναθέτουσας αρχής, ενώ στο Παράρτημα Α και στην ενσωματωμένη σ' αυτό υπ' αριθμ. ....../2019 Μελέτη στον αρ. 2 Τεχνικές Προδιαγραφές αναφέρεται ρητώς ότι στην τιμή της προμήθειας των ελαστικών συμπεριλαμβάνονται η εργασία αποκαθήλωσης (ξεζαντάρισμα), η εργασία τοποθέτησης των καινούριων ελαστικών (ζαντάρισμα), η ζυγοστάθμιση αυτών καθώς και η τοποθέτηση βαλβίδων και προεκτάσεων όπου αυτά απαιτούνται. Στο δε άρθρο 2.2.6 ως τεχνική και επαγγελματική ικανότητα απαιτείται τα προσφερόμενα είδη να καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές της ως άνω Μελέτης και, ρητώς, μεταξύ άλλων, το συνεργείο (βουλκανιζατέρ) να βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου Κω. Ως προαπόδειξη πλήρωσης των ως άνω κριτηρίων επιλογής, κατά το άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης υποβάλλεται ΤΕΥΔ, στα δε αποδεικτικά μέσα του άρθρου 2.2.6, ήτοι του άρθρου 2.2.9.2 παρ. Β4, περιλαμβάνονται ρητώς τέσσερις υπεύθυνες δηλώσεις καθώς και η άδεια ίδρυσης-λειτουργίας βουλκανιζατέρ. Επίσης, κατά το άρθρο 2.2.8 της Διακήρυξης είναι δυνατή η στήριξη στις ικανότητες τρίτων σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, εφόσον οι συμμετέχοντες αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Παράλληλα, στο άρθρο 2.4.3.2 ως περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς ρητώς και σαφώς απαιτούνται τα έγγραφα και δικαιολογητικά σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην ως άνω Μελέτη και στην παρ. Β4 του άρθρου 2.2.9.2. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης, η Αναθέτουσα Αρχή, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά που δεν έχει υποβληθεί τον χρόνο, με τον τρόπο και το



## Αριθμός απόφασης: 460/2020

περιεχόμενο, που περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της Σύμβασης (περ. α, β και θ).

49. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε ως δικαιολογητικό συμμετοχής ΤΕΥΔ στο οποίο στις ερωτήσεις του Μέρους II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, στην μεν Ενότητα Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων ΦΟΡΕΩΝ στην ερώτηση σχετικά με το αν στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV, απάντησε ΟΧΙ στη δε Ενότητα Δ: Πληροφορίες σχετικά με υπερβολάβους στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, στην ερώτηση εάν προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε μέρος της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπερβολαβίας, η παρεμβαίνουσα απάντησε ομοίως ΟΧΙ. Παράλληλα, στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής, η παρεμβαίνουσα, στην Ενότητα Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, η παρεμβαίνουσα σχετικά με τον τεχνικό εξοπλισμό αναφέρει ότι *«Διαθέτουμε τον κατάλληλο τεχνικό εξοπλισμό και προσωπικό και τις αντίστοιχες άδειες, εμείς και το συνεργαζόμενο κατάστημα στα όρια της Νήσου ..... και τα καταθέτουμε στο φάκελο δικαιολογητικών τεχνικής προσφοράς»*. Τέλος, δεν προκύπτει από το υποβληθέν ΤΕΥΔ ότι η παρεμβαίνουσα συμμετέχει στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία ως ένωση φορέων με την έτερη εταιρεία αλλά ως μεμονωμένος οικονομικός φορέας, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων και παραδέχεται και η ίδια η παρεμβαίνουσα. Παράλληλα, η παρεμβαίνουσα με την προσφορά της υπέβαλε την από 14-03-2001 υπ' αριθμ. .... /01 άδεια λειτουργίας βουλκανιζατέρ του ..... στη ..... καθώς και την από 21-01-2016 υπ' αριθμ. πρωτ. .... βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου της έτερης εταιρείας που βρίσκεται στην περιοχή ..... του δήμου .....

50. Επειδή, οι προσφορές πρέπει να είναι σύμφωνες τόσο ως προς τον τρόπο σύνταξής τους όσο και ως προς το περιεχόμενό τους με τους όρους της Διακήρυξης που δεσμεύουν τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

την αναθέτουσα αρχή, ως απαιτεί η αρχή της τυπικότητας, σε περίπτωση παρέκκλισης ή αντίθεσης κάποιου όρου της προσφοράς με τους όρους της Διακήρυξης η προσφορά καθίσταται απορριπτέα σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 2.4.6.

51. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η απαίτηση το συνεργείο (βουλκανιζατέρ) να βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ..... αποτελεί ρητώς τόσο κριτήριο επιλογής όσο και τεχνική προδιαγραφή, ενώ προαποδεικτικώς η πλήρωσή του πρέπει να δηλώνεται στο ΤΕΥΔ και για την απόδειξη της πλήρωσής του πρέπει να περιλαμβάνεται στην τεχνική προσφορά. Δοθέντος ότι ουδείς εκ των δύο συμμετεχόντων δεν αιτήθηκε διευκρινίσεις ούτε στράφηκε επικαίρως κατά των όρων της Διακήρυξης, τούτων παρέπεται αφενός μεν ότι η άδεια ίδρυσης – λειτουργίας βουλκανιζατέρ έπρεπε να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά, παρόλο που ταυτόχρονα αποτελεί και δικαιολογητικό κατακύρωσης, και αφετέρου ότι κατά το στάδιο υποβολής της τεχνικής προσφοράς και όχι μόνο κατά το στάδιο της κατακύρωσης έπρεπε να αποδεικνύει ο διαγωνιζόμενος ό,τι προαποδεικτικώς έχει δηλώσει και στο υποβληθέν ΤΕΥΔ του σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική του ικανότητα. Αναλυτικότερα, η παρεμβαίνουσα όφειλε να προαποδείξει και, παράλληλα, να αποδείξει ότι είτε η ίδια είτε τρίτος στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται διαθέτει άδεια ίδρυσης-λειτουργίας βουλκανιζατέρ εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου .....

52. Επειδή, ακόμα και αν ήθελε υποτεθεί ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε παραδεκτώς την άδεια συνεργείου (βουλκανιζατέρ) του φυσικού προσώπου του εταίρου αυτής, ωστόσο, σύμφωνα με τα ως άνω αναλυθέντα, η ίδια δεν πληροί την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ως τον γεωγραφικό περιορισμό του εν θέματι βουλκανιζατέρ καθώς η εν λόγω άδεια αφορά συνεργείο που εδρεύει στη ....., ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων, γεγονός που δεν το αμφισβητεί ούτε η ίδια. Περαιτέρω, η βεβαίωση της έτερης εταιρείας δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη διότι η παρεμβαίνουσα δεν προαπέδειξε, κατά τους απαραίτους όρους της Διακήρυξης, ότι πληροί το εν λόγω κριτήριο στηριζόμενη στην ικανότητα της έτερης εταιρείας. Ειδικότερα, αφενός μεν στο ΤΕΥΔ της, ενώ απαντά αρνητικά στο ερώτημα αν στηρίζεται στις ικανότητες τρίτου, απαντά επίσης ρητώς ότι

### Αριθμός απόφασης: 460/2020

διαθέτει μαζί με την έτερη συνεργαζόμενη εταιρεία τον απαιτούμενο εξοπλισμό χωρίς ωστόσο να δηλώνει στο ΤΕΥΔ ότι συμμετέχει ως ένωση οικονομικών φορέων. Ως εκ τούτου, ήδη από τα δηλωθέντα στο ΤΕΥΔ, εφόσον απαντά αρνητικά ως προς τη στήριξη στις ικανότητες τρίτων, όφειλε, με την τεχνική της προσφορά να αποδείξει ότι πληροί η ίδια τα κριτήρια επιλογής, συμπεριλαμβανομένης της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ανεξαρτήτως της συνεργασίας της με την έτερη εταιρεία. Επομένως, εφόσον με την τεχνική της προσφορά η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε δική της άδεια βουλκανιζατέρ εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ..... αποδεικνύοντας ότι πληροί η ίδια το επίμαχο κριτήριο, ως δήλωσε στο υποβληθέν ΤΕΥΔ, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας να απορρίψει την προσφορά της, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι η παρεμβαίνουσα στηρίχθηκε στην έτερη εταιρεία ως είχε τη δυνατότητα κατά τη Διακήρυξη, τυγχάνουν απορριπτέοι καθώς η παρεμβαίνουσα στο ΤΕΥΔ ούτε δηλώνει ότι στηρίζεται στην ικανότητα τρίτων και τούτο, ανεξαρτήτως του ότι αναφέρει ότι διαθέτει τον κατάλληλο εξοπλισμό η ίδια και η συνεργαζόμενη με αυτήν εταιρεία καθώς δεν δηλώνει ούτε ότι συμμετέχει ως ένωση με αυτήν αλλά ως μεμονωμένος οικονομικός φορέας. Η δε υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα και υπογράφει η έτερη εταιρεία δεν δύναται να συμπληρώσει την ως άνω πλημμέλεια του υποβληθέντος από την παρεμβαίνουσα ΤΕΥΔ. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή, κατά δέσμια αρμοδιότητα όφειλε να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας και, συνακόλουθα, οι οικείοι ισχυρισμοί της προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος σχετικά με το ότι η έτερη εταιρεία δεν διαθέτει άδεια βουλκανιζατέρ, ότι η υπεύθυνη δήλωση της έτερης εταιρείας δεν πρέπει να γίνει αποδεκτή και ότι η συμφωνία μεταξύ της παρεμβαίνουσας και της έτερης εταιρείας είχε στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού πρέπει πρωτίστως να απορριφθούν ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι διότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα διότι δεν απέδειξε ότι πληροί η ίδια τα κριτήρια επιλογής μη στηριζόμενη στις ικανότητες τρίτων ως δήλωσε στο

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

ΤΕΥΔ. Ως εκ τούτου, ο οικείος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

53. Επειδή ο προσφεύγων με την προσφυγή του υποστηρίζει επίσης ότι η παρεμβαίνουσα δεν ασκεί βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας καθώς είναι μια εταιρεία εμπορίας ελαστικών χωρίς καμία δραστηριότητα καταχωρημένη στο οικείο επιμελητήριο που να αφορά τις εργασίες που απαιτεί η Διακήρυξη και, ως εκ τούτου, η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της δεν αναφέρει κάτι σχετικά με τον ισχυρισμό αυτό του προσφεύγοντος.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται ότι στο πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου που έχει υποβάλει αναφέρονται οι δραστηριότητες της εταιρείας οι οποίες είναι συναφείς με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Αντιθέτως, ο προσφεύγων στην προσφορά του δηλώνει ως κύρια δραστηριότητα μη σχετιζόμενη δραστηριότητα με το αντικείμενο της Διακήρυξης και ως δευτερεύουσα την εμπορία και επισκευή ελαστικών, με αποτέλεσμα ο ισχυρισμός του ότι δεν θα μπορεί να εκτελέσει τις απαιτούμενες εργασίες είναι, κατά την παρεμβαίνουσα, αβάσιμος.

54. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη στο άρθρο 1.3 ως αντικείμενο της σύμβασης ορίζεται η προμήθεια ελαστικών επισώτρων για όλα τα οχήματα και τα μηχανήματα έργου της αναθέτουσας αρχής, ενώ στο Παράρτημα Α και στην ενσωματωμένη σ' αυτό υπ' αριθμ. ..../2019 Μελέτη στον αρ. 2 Τεχνικές Προδιαγραφές αναφέρεται ρητώς ότι στην τιμή της προμήθειας των ελαστικών συμπεριλαμβάνονται η εργασία αποκαθήλωσης (ξεζαντάρισμα), η εργασία τοποθέτησης των καινούριων ελαστικών (ζαντάρισμα), η ζυγοστάθμιση αυτών καθώς και η τοποθέτηση βαλβίδων και προεκτάσεων όπου αυτά απαιτούνται. Στο δε άρθρο 2.2.4 Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας, η οποία προαποδεικνύεται με την υποβολή ΤΕΥΔ (2.2.9.1) και αποδεικνύεται με την προσκόμιση πιστοποιητικού/βεβαίωσης του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού

## Αριθμός απόφασης: 460/2020

μητρώου του κράτους εγκατάστασης και οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού (2.2.9.2 παρ. Β2).

55. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα στο υποβληθέν ΤΕΥΔ, στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής, στην Ενότητα Α: Καταλληλότητα, στην ερώτηση εάν ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος στα σχετικά επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στην Ελλάδα ή στο κράτος μέλος εγκατάστασής του απάντησε ΝΑΙ, ενώ, παράλληλα, υπέβαλε με την προσφορά της πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ..... στο οποίο δηλώνονται ως ΚΑΔ κύριας δραστηριότητας το χονδρικό εμπόριο επισώτρων (ελαστικών οχημάτων) και εσωτερικών αεροθαλάμων επισώτρων (ΚΑΔ ..... ) και, μεταξύ των δευτερευουσών δραστηριοτήτων, οι υπηρεσίες επισκευής των ελαστικών, συμπεριλαμβανομένης της ρύθμισης του ανοίγματος των τροχών και της ζυγοστάθμισης αυτοκινήτων και ελαφρών μηχανοκίνητων οχημάτων για εμπορεύματα, (ΚΑΔ .....).

56. Επειδή, κατά την αναθεωρημένη έκδοση της ΕΘΝΙΚΗΣ ΟΝΟΜΑΤΟΛΟΓΙΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΩΝ (βλ. [https://www.aade.gr/sites/default/files/2017-01/1\\_Eisagogi\\_Tomos\\_I\\_new\\_1.pdf](https://www.aade.gr/sites/default/files/2017-01/1_Eisagogi_Tomos_I_new_1.pdf)), ως κύρια δραστηριότητα μιας μονάδας νοείται εκείνη που συνεισφέρει περισσότερο στη συνολική προστιθέμενη αξία της μονάδας, όπου ως προστιθέμενη αξία στο κόστος των συντελεστών παραγωγής ορίζεται: το σύνολο των ακαθάριστων εσόδων (χωρίς τους συνδεδεμένους με αυτά φόρους επί των προϊόντων) συν την ιδιοπαραγωγή και την ιδιοχρησιμοποίηση αποθεμάτων ως παγίων συν τα λοιπά οργανικά έσοδα συν ή πλην τις μεταβολές των αποθεμάτων, μείον τις αγορές αγαθών και υπηρεσιών, μείον δασμούς και άλλους φόρους συνδεδεμένους με το κόστος παραγωγής, όχι όμως το Φ.Π.Α.

57. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, ως προκύπτει από το πιστοποιητικό που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα η δραστηριότητά της είναι συναφής με το αντικείμενο της προμήθειας, ως απαιτεί ρητώς και σαφώς η Διακήρυξη, καθώς το αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια

## **Αριθμός απόφασης: 460/2020**

ελαστικών επισώτρων για όλα τα οχήματα και τα μηχανήματα της αναθέτουσας αρχής, το οποίο αποτελεί και την κύρια δραστηριότητα της παρεμβαίνουσας. Παρεμπιπτόντως, απαιτούνται και εργασίες αποκαθήςλωσης (ξεζαντάρισμα), τοποθέτησης των καινούριων ελαστικών (ζαντάρισμα), ζυγοστάθμισης αυτών καθώς και τοποθέτησης βαλβίδων και προεκτάσεων για τις οποίες ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν θα μπορέσει να εκτελέσει καθώς η ως άνω δευτερεύουσα δραστηριότητά της αφορά σε διαφορετικού τύπου οχήματα. Ως έχει, ωστόσο, αναλυθεί ανωτέρω, οι εν λόγω υπηρεσίες πρέπει να παρέχονται σε βουλκανιζατέρ που βρίσκεται εντός των γεωγραφικών ορίων της νήσου ....., απαίτηση που η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε, ως όφειλε, ότι καλύπτει η ίδια. Επομένως, η εξέταση του οικείου λόγου της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής, δοθέντος ότι ανεξαρτήτως της βασιμότητάς του, η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας πρέπει να ακυρωθεί διότι η ως άνω πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς και την αποδοχή του αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής (ΕΑ ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 44/2014, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.).

58. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

59. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

60. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

61. Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 59, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 11/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

**Αριθμός απόφασης: 460/2020**

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού επτακοσίων εβδομήντα τεσσάρων ευρώ και είκοσι λεπτών (774,20€).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30 Μαρτίου 2020 και εκδόθηκε στις 21 Απριλίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**  
**ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ**

**Η Γραμματέας**  
**ΓΕΩΡΓΙΑ ΔΟΥΓΚΑ**  
**α/α ΕΛΕΝΗ ΜΙΣΟΚΕΦΑΛΟΥ**