

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 9^η Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση - Εισηγήτρια και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.1.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ΑΕΠΠ 236/28.1.2021, της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...» με το διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου ...(εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η προσβαλλομένη με αρ. ...απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (με αρ. ...τακτική Συνεδρίαση), με την οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία «...», καθώς και κάθε συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ευαγγελία Μιχολίτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 νόμιμο (κατώτερο) e-παραβόλο, ύψους ευρώ 600,00 ήτοι ειδικότερα, έχει εκδοθεί, πληρωθεί, δεσμευθεί και κατατεθεί e-παραβόλο (βλ. παράβολο με αριθμό ...με το αποδεικτικό περί πληρωμής του ανωτέρω παραβόλου (αρ. συναλλαγής ...) στην Τράπεζα Πειραιώς στις 25.1.2021 και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ όπου το παράβολο φέρεται ως «δεσμευμένο»).

Αριθμός απόφασης: 572/2021

2. Επειδή, με την με αρ. πρωτ. ... της 7.12.2020 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ηλεκτρονική ανοιχτή διαδικασία σύναψης σύμβασης για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «Αντικατάσταση στοιχείων αμιάντου στο Δημοτικό σχολείο ...», εκτιμώμενης αξίας 87.313,29 Ευρώ(με Φ.Π.Α. 24%),με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε στις 14.12.2020 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ (δημόσια έργα) και έλαβε αριθμό Συστήματος Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν καταρχήν τρεις (3) οικονομικοί φορείς, ήτοι η εταιρεία «...» με την με α/α συστήματος ... προσφορά, η εταιρεία «...» με την με α/α συστήματος ... προσφορά της και η προσφεύγουσα με την α/α συστήματος ... προσφορά της αντίστοιχα. Σε συνέχεια αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, εκδόθηκε η με αρ. ...απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους συμμετέχοντες στις 22.1.2021, με την οποία απερρίφθη η προσφορά της εταιρείας «...» και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του έργου η προσφορά της εταιρείας «...».

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή με κατάθεση στις 28.1.2021 στον διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) - ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στις 22.1.2021- έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 ενώ (η προσφυγή) είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επισημαίνεται ότι η ίδια προσφεύγουσα κοινοποίησε την προσφυγή στην ΑΕΠΠ αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

3. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος από οικονομικό φορέα που επιδιώκει την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου με σκοπό την ανάδειξη του ίδιου ως προσωρινού αναδόχου, έχοντας υποβάλει την μόνη έτερη αποδεκτή προσφορά.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 572/2021

Επομένως, νομίμως φέρεται προς εξέταση η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή στο 5ο κλιμάκιο της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 παρ. 1 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε μέσω της εφαρμογής «επικοινωνία», στις 29.1.2021 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε όλους τους συμμετέχοντες, οι οποίοι δυνητικά θίγονται από την αποδοχή της εν θέματι προσφυγής, προκειμένου να λάβουν γνώση.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 26.2.2021 τις με αρ. πρωτ. ...απόψεις της επί της προσφυγής -επαναπροωθώντας προγενέστερο ηλεκτρονικό μήνυμα – με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Επισημαίνεται ότι τις απόψεις κοινοποίησε ομοίως μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ η αναθέτουσα αρχή στις 26.2.2021 στην προσφεύγουσα.

7. Επειδή η προσφεύγουσα υποστηρίζει με την προσφυγή της «[...] 5. *ΕΠΕΙΔΗ, δυνάμει του από 08.01.2021 Πρακτικού 1 περί αποσφράγισης (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικών Συμμετοχής» και «Οικονομικών Προσφορών» που συνέταξε η ορισθείσα (δυνάμει της ανωτέρω απόφασης ΟΕ ...)* 3μελής Επιτροπή Διενέργειας του επίμαχου Διαγωνισμού του άρθρου 221 παρ. 1 Ν. 4412/2016 [εφεξής «Επιτροπή Διαγωνισμού»], αποδεικνύεται ότι: με βάση τον κατάλογο μειοδοσίας στην 1η θέση κατετάγη η «...» με έκπτωση 28,24% και προσφερόμενη τιμή (Συνολικό κόστος εργασιών + ΓΕ & ΟΕ)€42.657,13 και 2η η εταιρεία μας με 13,12% και €51.645,02, ακολούθως, αφού ολοκληρώθηκε ο έλεγχος ομαλότητας των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης που προσφέρθηκαν, αξιολογήθηκαν, κατά σειρά μειοδοσίας, τα δικαιολογητικά συμμετοχής ήτοι το ΤΕΥΔ και η εγγύηση συμμετοχής (άρθρο ... της «ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ») που είχαμε υποβάλλει (αμφότερα τα οποία ουδόλως είχε προσκομίσει η 3η τεχνική εταιρεία), μας ζητήθηκαν διευκρινίσεις (σχετικά με την τήρηση ή μη των ανωτάτων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου εργολαβικών συμβάσεων) στις οποίες ανταποκριθήκαμε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του Διαγωνισμού, ελέγχθησαν δε οι εγγυητικές επιστολές μας. (Απορριφθείσας της 3ης προσφοράς) η Επιτροπή Διαγωνισμού γνωμοδότησε, κατά τη νομική άποψη των μελών της, υπέρ της ανακήρυξης σε προσωρινή ανάδοχο της «...».

Αριθμός απόφασης: 572/2021

6. ΕΠΕΙΔΗ, κατά το μέρος που η ως άνω γνωμοδότηση επικυρώθηκε ομόφωνα από την ΟΕ του Δήμου ... με την Απόφασή της ... (ληφθείσα κατά τη με αριθμό ... τακτική συνεδρίασή της), υφιστάμενη βλάβη η κατασκευαστική εταιρεία μας, από την προσωρινή αναδοχή της ανταγωνίστριας, δικαιούμαστε να στραφούμε, δυνάμει των άρθρων 345επ. Ν. 4412/2016 και 1επ. Π.Δ. 39/2017 (αντίστοιχο άρθρο της «ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ»), ενώπιον της Ανεξάρτητης Αρχής Σας, διατηρώντας έννομο συμφέρον [ΣτΕ (Δ' Τμήμα, 7μελής) 2166/2003, Ολομ. 280/1996], να επιδιώξουμε την ακύρωση της τελευταίας εκτελεστής πράξης, για αντίθεση με ad hoc νομολογία που έχει ήδη σχηματίσει η ΑΕΠΠ επί του αναπτυσσόμενου ως κατώτερου νομικού ζητήματος, σε συνδυασμό με εσφαλμένη ερμηνεία του Ν. 4412/2016 και των όρων της «ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ» στις οποίες υπέπεσε, ώστε η Επιτροπή Διαγωνισμού έπρεπε κανονικά να οδηγηθεί στην απόρριψη της ανταγωνίστριας Προσφοράς και στην ανακήρυξη της εταιρείας μας σε προσωρινή ανάδοχος, καθώς μόνη αυτή -εξ όλων των συμμετεχόντων- έχει υποβάλει παραδεκτή Προσφορά.

7. ΕΠΕΙΔΗ, κατά τα κρίσιμα αποσπάσματα του «ΤΕΥΧΟΥΣ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ» της «ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ» η οποία συνιστά κανονιστική διοικητική πράξη, δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσον και τους διαγωνιζόμενους [ΣτΕ ΕΑ: 16-17/2011, 348/2010 και 613/2009], θεσπίστηκε ότι: Α] άρθρο 2: Έγγραφα της σύμβασης και τεύχη (σελ. 5): «2.1. Τα έγγραφα της σύμβασης κατά την έννοια της περιπτ. 14 της παρ. 1 του άρθρου 2 του Ν. 4412/2016, για τον παρόντα ηλεκτρονικό διαγωνισμό, είναι τα ακόλουθα: ... β) η παρούσα Διακήρυξη ... ζ) η Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων...». Β] άρθρο ... «Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς» (σελ. ...): «... Στον ηλεκτρονικό φάκελο προσφοράς περιέχονται: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη “Δικαιολογητικά Συμμετοχής”. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη “Οικονομική Προσφορά”. (βλ. και άρθρο ... «Έγγραφα της σύμβασης κατά το στάδιο εκτέλεσης - Σειρά ισχύος» υπό ...). Γ] άρθρο ... «Διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών/Κατακύρωση/

Σύναψη σύμβασης/Προδικαστικές προσφυγές/Προσωρινή δικαστική προστασία» ... «Ηλεκτρονική Αποσφράγιση/ Αξιολόγηση/ Έγκριση πρακτικού» (σελ. ...-...): α) Μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής

Αριθμός απόφασης: 572/2021

προσφορών, όπως ορίζεται στο άρθρο ... της παρούσας, και πριν την ηλεκτρονική αποσφράγιση, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί στους προσφέροντες τον σχετικό κατάλογο συμμετεχόντων, όπως αυτός παράγεται από το υποσύστημα. β) Στη συνέχεια, τα μέλη της Επιτροπής Διαγωνισμού, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο ... της παρούσας, προβαίνουν σε ηλεκτρονική αποσφράγιση του υποφακέλου “Δικαιολογητικά Συμμετοχής” και του υποφακέλου “Οικονομική Προσφορά”. γ) Στον ηλεκτρονικό χώρο “Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού”, αναρτάται από την Επιτροπή Διαγωνισμού ο σχετικός κατάλογος μειοδοσίας, προκειμένου να λάβουν γνώση οι προσφέροντες. δ) Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει, κατά σειρά μειοδοσίας, σε έλεγχο της ολόγραφης και αριθμητικής αναγραφής των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης και της ομαλής μεταξύ τους σχέσης... στ) Στη συνέχεια, η Επιτροπή Διαγωνισμού, την ίδια ημέρα, ελέγχει τα δικαιολογητικά συμμετοχής του άρθρου ... της παρούσας κατά τη σειρά της μειοδοσίας, αρχίζοντας από τον πρώτο μειοδότη... η) ... Η Επιτροπή Διαγωνισμού ολοκληρώνει τη σύνταξη του σχετικού πρακτικού με το αποτέλεσμα της διαδικασίας, με το οποίο εισηγείται την ανάθεση της σύμβασης στον μειοδότη (ή τη ματαίωση της διαδικασίας)... θ) Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση έγκρισης του πρακτικού σε όλους τους προσφέροντες και παρέχει πρόσβαση στα υποβληθέντα στοιχεία των λοιπών συμμετεχόντων. Κατά της απόφασης αυτής χωρεί ένσταση, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο ... της παρούσας...». Δ] άρθρο ... «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» (σελ. ...): «Οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν τεχνικό προσωπικό με αντίστοιχη τεχνική εμπειρία σε έργα Οικοδομικά ήτοι να περιλαμβάνουν στη βασική τους στελέχωση τουλάχιστον έναν τεχνικό ... βαθμίδας. Επιπλέον εξαιτίας της ιδιαίτερης φύσης του συγκεκριμένου έργου ο οικονομικός φορέας θα πρέπει να διαθέτει: Άδεια Διαχείρισης Επικινδύνων Αποβλήτων, σύμφωνα με την ισχύουσα Νομοθεσία. · Να συγκαταλέγεται στο Μητρώο Επιχειρήσεων Διαχείρισης Επικινδύνων Αποβλήτων του · Να είναι μέλος Ευρωπαϊκού Φορέα Εταιρειών Αφαίρεσης Αμιάντου. · Να διαθέτει έμπειρο / εκπαιδευμένο προσωπικό σε θέματα αφαίρεσης αμιάντου, το οποίο να πιστοποιείται από βεβαιώσεις εκπαίδευσης από εξειδικευμένο ανεξάρτητο φορέα. · Να διαθέτει

Αριθμός απόφασης: 572/2021

πιστοποιητικά ιατρικής παρακολούθησης εργαζομένων σε εργασίες Αμιάντου, από Ιατρό Εργασίας, για το προσωπικό που θα εργασθεί στο συγκεκριμένο έργο. · Να διαθέτει επιβλέποντα μηχανικό επί τόπου του έργου, ο οποίος να έχει παρακολουθήσει εκπαίδευση σε κατάλληλο εγχώριο ή διεθνή φορέα για θέματα διαχείρισης αμιάντου, και το οποίο θα αποδεικνύεται από την κατάθεση των σχετικών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων. · Να έχει εκτελέσει παρόμοια έργα αφαίρεσης δομικών στοιχείων που περιέχουν αμιάντο, γεγονός που αποδεικνύεται από την κατάθεση των Εγκρίσεων των Σχεδίων Εργασιών σε έργα, από τις Διευθύνσεις Περιβάλλοντος των Νομαρχιών, στις οποίες πραγματοποιήθηκαν τα έργα αυτά. · Να έχει πραγματοποιήσει έργα μεταφοράς και τελικής διάθεσης αποβλήτων αμιάντου κατά την τελευταία πενταετία, γεγονός το οποίο θα αποδεικνύεται από τα αντίγραφα των εγγράφων διασυνοριακής μεταφοράς και των πιστοποιητικών τελικής διάθεσης» και ... «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» (σελ. ...-...): «Να διαθέτει σε ισχύ ISO ..., ISO ..., OHSAS... για εργασίες διαχείρισης επικινδύνων αποβλήτων και αφαίρεσης αμιάντου. · Να συνεργάζεται με ανεξάρτητο εργαστήριο, Ημεδαπής ή Αλλοδαπής, διαπιστευμένο σύμφωνα με το πρότυπο EL0T EN ISO ..., τόσο για δειγματοληψίες αέρα, όσο και για τον προσδιορισμό των αιωρούμενων ινών αμιάντου, γεγονός το οποίο θα αποδεικνύεται από κοινή υπεύθυνη δήλωση συνεργασίας, για το συγκεκριμένο έργο». Ε] άρθρο ... «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής» (σελ. ...): «Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί 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 του άρθρου ... της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο ... της παρούσας...» και ... «Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου ...» (σελ. ...): «Η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές

Αριθμός απόφασης: 572/2021

επιχειρήσεις στο ΜΕΕΠ ή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗΕΕΔΕ) -είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ ή στο μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗΕΕΔΕ), η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει -είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου ... δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ... (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α του Ν. 4412/2016 ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο ... απαίτηση...» και «Δικαιολογητικά για πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης του άρθρου» (σελ. ...): «Ο οικονομικός φορέας θα προσκομίσει πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας. Ο οικονομικός φορέας θα προσκομίσει πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα συστήματα ή πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» και ... «Δικαιολογητικά για την απόδειξη της στήριξης σε ικανότητες άλλων φορέων (δάνειας εμπειρίας) του άρθρου ...» (σελ. ...): «Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, η απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, γίνεται με την υποβολή σχετικού συμφωνητικού των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό». ΣΤ] άρθρο ... «Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς» (σελ. ...-...): «... Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους: (α) υποφάκελο με την ένδειξη “Δικαιολογητικά Συμμετοχής” (β) υποφάκελο με την ένδειξη “Οικονομική Προσφορά” σύμφωνα με τα κατωτέρω: ... Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος “Δικαιολογητικά Συμμετοχής” πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα: α) το ΤΕΥΔ β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου ... της παρούσας...». Επιπρόσθετα, στο έτερο «ΤΕΥΧΟΣ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ» της «ΕΙΔΙΚΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ» τέθηκε στο άρθρο ... «Επαγγελματική προσόντα» (σελ. ...): «Επί ποινή αποκλεισμού, κάθε επιχείρηση, που μετέχει στον Διαγωνισμό, οφείλει να διαθέτει η ίδια ή να συνεργάζεται με επιχείρηση η οποία διαθέτει (η

Αριθμός απόφασης: 572/2021

συνεργασία αποδεικνύεται με συμβολαιογραφικό έγγραφο) και να καταθέσει στην Επιτροπή Διαγωνισμού, τα ακόλουθα έγγραφα αυτής της παραγράφου, τα οποία αποδεικνύουν τα απαραίτητα, για το συγκεκριμένο έργο, επαγγελματικά προσόντα: • Άδεια Διαχείρισης Επικινδύνων Αποβλήτων, σύμφωνα με την ισχύουσα Νομοθεσία. • Να συγκαταλέγεται στο Μητρώο Επιχειρήσεων Διαχείρισης Επικινδύνων Αποβλήτων του ΥΠΕΧΩΔΕ. • Να είναι μέλος Ευρωπαϊκού Φορέα Εταιρειών Αφαίρεσης Αμιάντου. • Να διαθέτει έμπειρο / εκπαιδευμένο προσωπικό σε θέματα αφαίρεσης αμιάντου, το οποίο να πιστοποιείται από βεβαιώσεις εκπαίδευσης από εξειδικευμένο ανεξάρτητο φορέα. • Να διαθέτει πιστοποιητικά ιατρικής παρακολούθησης εργαζομένων σε εργασίες Αμιάντου, από Ιατρό Εργασίας, για το προσωπικό που θα εργασθεί στο συγκεκριμένο έργο. • Να διαθέτει επιβλέποντα μηχανικό επί τόπου του έργου, ο οποίος να έχει παρακολουθήσει εκπαίδευση σε κατάλληλο εγχώριο ή διεθνή φορέα για θέματα διαχείρισης αμιάντου, και το οποίο θα αποδεικνύεται από την κατάθεση των σχετικών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων. • Να έχει εκτελέσει παρόμοια έργα αφαίρεσης δομικών στοιχείων που περιέχουν αμιάντο, γεγονός που αποδεικνύεται από την κατάθεση των Εγκρίσεων των Σχεδίων Εργασιών σε έργα, από τις Διευθύνσεις Περιβάλλοντος των Νομαρχιών, στις οποίες πραγματοποιήθηκαν τα έργα αυτά. • Να έχει πραγματοποιήσει έργα μεταφοράς και τελικής διάθεσης αποβλήτων αμιάντου κατά την τελευταία πενταετία, γεγονός το οποίο θα αποδεικνύεται από τα αντίγραφα των εγγράφων διασυνοριακής μεταφοράς και των πιστοποιητικών τελικής διάθεσης. • Να διαθέτει σε ισχύ ISO ..., ISO ..., OHSAS ... για εργασίες διαχείρισης επικινδύνων αποβλήτων και αφαίρεσης αμιάντου. • Να συνεργάζεται με ανεξάρτητο εργαστήριο, Ημεδαπής ή Αλλοδαπής, διαπιστευμένο σύμφωνα με το πρότυπο ELOT EN ISO ..., τόσο για δειγματοληψίες αέρα, όσο και για τον προσδιορισμό των αιωρούμενων ινών αμιάντου, γεγονός το οποίο θα αποδεικνύεται από κοινή υπεύθυνη δήλωση συνεργασίας, για το συγκεκριμένο έργο».

8. ΕΠΕΙΔΗ, κατά τα όσα προείπαμε (βλ. ανωτέρω παρ. ...), επί του συγκεκριμένου δημοσίου έργου επιδείξαμε κατασκευαστικό ενδιαφέρον συμμετοχής και προκειμένου να καλύψουμε, εκ των τεθέντων κριτηρίων επιλογής για τη διαχείριση των αμιαντούχων στοιχείων, αφενός την ειδική

τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του άρθρου ... της «ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ» αφετέρου τα αναφερόμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης που τέθηκαν στο άρθρο ... αυτής, επικαλεστήκαμε τη δάνεια πλήρωση αυτών βάσει του άρθρο ... συνεργαζόμενοι με την εταιρεία «...». Προς απόδειξη της συνεργασίας αυτής ρητά αναγράψαμε στο ΤΕΥΔ που υποβάλλαμε (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο «..._signed») στο «Μέρος ...: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» στο «Πεδίο ...: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων ΦΟΡΕΩΝ» πως (σελ. ...): «ΓΙΑ ΤΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΤΟΥ ΑΜΙΑΝΤΟΥ Η ΕΤΑΙΡΙΑ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΑΦΕΝΟΣ ΝΑ ΣΥΝΕΡΓΑΣΤΕΙ ΚΑΙ ΑΦΕΤΕΡΟΥ ΝΑ ΛΑΒΕΙ ΔΑΝΕΙΑ ΕΜΠΕΙΡΙΑ ΑΠΟ ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΟ "...", Α.Φ.Μ. ...- Δ.Ο.Υ. ..., ΕΔΡΑ: ..., ..., Τ.Κ. ...» και «ΕΠΙΣΥΝΑ[ΨΑΜΕ] ΤΟ ΣΧΕΤΙΚΟ ΤΕΥΔ ΤΗΣ ΩΣ ΑΝΩ ΕΤΑΙΡΙΑΣ» (βλ.«...signed») μαζί με το «ΤΟ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΣΥΜΒΟΛΑΙΟΓΡΑΦΙΚΟ ΕΓΓΡΑΦΟ ΣΥΝΕΡΓΑΣΙΑΣ ΜΕΤΑΞΥ ΜΑΣ», δηλαδή το από 30.12.2020 και με αριθμό ... Συμβολαιογραφικό Συμφωνητικό Συνεργασίας όπως συντάχθηκε από τη Συμβολαιογράφο ...(εκ σελ. ...-...), όπως ρητά προβλεπόταν συγκεκριμένα από το «ΤΕΥΧΟΣ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ» της «ΕΙΔΙΚΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ» άρθρο ... «Επαγγελματικά προσόντα», το οποίο συνοδεύει ενιαία το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού (άρθρο ... περ. ...) και ... υπό ...) της «ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ»), διάταξη με την οποία η συντάκτρια των «ΤΕΥΧΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ» θέτει συγκεκριμένη «επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση» την οποία οφείλουν να τηρήσουν οι συμμετέχοντες.

9. ΕΠΕΙΔΗ, αντιθέτως, από την επισκόπηση του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικών Συμμετοχής» της αντιπάλου εταιρείας «...» προκύπτει μεν πως αναγράφει, αντίστοιχα, στο «Μέρος ...: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» στο «Πεδίο ...: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων ΦΟΡΕΩΝ» του ΤΕΥΔ που υπέβαλε (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο «ΤΕΥΔ Σχολείο ...-signed») ότι (σελ. 6): «Θα συνεργαστεί με την εταιρεία διαχείρισης επικίνδυνων αποβλήτων "...» και επισυνάπτει το σχετικό ΤΕΥΔ της τελευταίας εταιρείας (βλ. «..._signed»), πλην όμως ουδέν Συμβολαιογραφικό Συμφωνητικό προσκομίζει, με την «κατάθεση [του οποίου] στην Επιτροπή Διαγωνισμού» να αποδεικνύει «τη συνεργασία με επιχείρηση η

οποία διαθέτει τα ακόλουθα έγγραφα του άρθρου ... της “ΕΙΔΙΚΗΣ ΣΥΓΓΡΑΦΗΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ”, τα οποία αποδεικνύουν τα απαραίτητα, για το συγκεκριμένο έργο, επαγγελματικά προσόντα: ...». Εξάλλου από τη συνολική επισκόπηση του ΤΕΥΔ της «...» μολονότι επικαλείται δάνεια πλήρωση των κρίσιμων κριτηρίων επιλογής από την αναφερόμενη εταιρεία, δε δηλώνει πως έχει ήδη φροντίσει να συνταχθεί το -επί ποινή αποκλεισμού- Συμβολαιογραφικό Έγγραφο με την τρίτη δανείζουσα εταιρεία, ήδη προ του χρόνου υποβολής της Προσφοράς της τονίζουμε, ώστε να μπορεί να αξιολογηθεί αυτό από την Επιτροπή Διαγωνισμού. Την κανονιστική απαίτηση αυτή της «ΕΙΔΙΚΗΣ ΣΥΓΓΡΑΦΗΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ» η οποία συνδέεται αναπόσπαστα με το έτερο «ΤΕΥΧΟΣ ΔΗΜΟΠΡΑΤΗΣΗΣ» της «ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ», αποτελώντας το συνολικό κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού το οποίο κάθε επιμελής και συνετή εργολήπτρια εταιρεία οφείλει να αξιολογήσει ενιαία προκειμένου να υποβάλλει παραδεκτή και νόμιμη προσφορά, δεν αποδεικνύει ότι πληροί, και πλέον, στο παρόν στάδιο που βρίσκεται η υπόθεση ενώπιον του Κλιμακίου Σας για ουσιαστική κρίση, ουδόλως μπορεί να αμφισβητήσει την απαίτηση αυτή.

10. ΕΠΕΙΔΗ, σε κάθε περίπτωση για το ίδιο ακριβώς ζήτημα έχει ήδη κρίνει *ad hoc* η ΑΕΠΠ με την πολύ πρόσφατη Απόφαση 1647/2020 [ΣΧΕΤΙΚΟ 21 η οποία, με αφορμή τον δημόσιο διαγωνισμό «Ηλεκτροφωτισμός αθλητικών εγκαταστάσεων του Δήμου ...» (ο οποίος αποτελούσε την αναθέτουσα αρχή) (Διακήρυξη ...και ΕΣΗΔΗΣ Έργων ...) [ΣΧΕΤΙΚΟ 31 στον οποίο συμμετείχαμε ... εταιρείες (ομοίως η δική μας), τις προσφορές των οποίων η εκεί ΟΕ (βλ. Απόφασή της ...) είχε συνολικά κρίνει αποδεκτές. Η ΑΕΠΠ εξετάζοντας προδικαστική προσφυγή που υπέβαλε μία εκ των συμμετεχουσών εταιρειών στρεφόμενη κατά όλων των αντιπάλων της ζήτησε να αποκλειστούν όλοι, επικαλούμενη -κατ' πλήρη αντιστοιχία με όσα τίθενται στη δική μας περίπτωση- τον όρο ...της αντίστοιχης Διακήρυξης, κατά τον οποίο το "Τιμολόγιο Μελέτης" [ΣΧΕΤΙΚΟ 41 αποτελεί έγγραφο της Διακήρυξης, και υποστηρίζοντας ότι, καθώς το «Τιμολόγιο μελέτης» προέβλεπε ρητά στο άρθρο ... Σημείο ...«Φωτοτεχνικά» την υποχρεωτική κατάθεση συγκεκριμένης φωτοτεχνικής μελέτης «επί ποινή αποκλεισμού» [βλ. σελ. ...: «Τέλος ο υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να προσκομίσει κατά την διαδικασία της δημοπράτησης

Αριθμός απόφασης: 572/2021

φωτοτεχνική μελέτη ..., έπρεπε να απορριφθούν οι παραβιάζουσες την υποχρέωση αυτή αντίπαλες προσφορές, ώστε η ΑΕΠΠ έκανε δεκτή την προσφυγή διότι από τον έλεγχο που διενέργησε στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους διαπίστωσε πως δεν είχε προσκομιστεί αυτή όπως προκύπτει από τη σκέψη 3 σελ. 9-10 του κειμένου της (παρά το ότι στο άρθρο ... της ως άνω Διακήρυξης ομοίως αναφερόταν ότι στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικών Συμμετοχής» πρέπει να περιλαμβάνονται το ΤΕΥΔ και η εγγύηση συμμετοχής).

11. ΕΠΕΙΔΗ, εξάλλου, μετά την έκδοση της ΑΕΠΠ 1647/2020, τη νομολογία αυτή ακολουθούν υποχρεωτικά οι αναθέτουσες αρχές, επισημαίνοντας πάντως ότι ορθά σε προγενέστερο δημόσιο Διαγωνισμό που είχε προκηρύξει ο Δήμος ... «Αποκατάσταση ζημιών που προκλήθηκαν από την έντονη βροχόπτωση σε κτίριο του Δήμου» (Διακήρυξη ...) [ΣΧΕΤΙΚΟ 51, παρά το ότι στο άρθρο ... της Διακήρυξης ομοίως αναγράφονταν μόνο το ΤΕΥΔ και η εγγύηση συμμετοχής, η εκεί ΟΕ αξιολογώντας πως στο «Τεύχος Δημοπράτησης» «Ειδική Τεχνική Προδιαγραφή» ζητούσε στην παρ. «Επαγγελματική Προσόντα» της σελ. 1: «Επί ποινή αποκλεισμού, κάθε επιχείρηση, που μετέχει στον διαγωνισμό, οφείλει να διαθέτει η ίδια ή να συνεργάζεται με επιχείρηση η οποία διαθέτει τα απαραίτητα επαγγελματικά προσόντα (η συνεργασία αποδεικνύεται με συμβολαιογραφικό έγγραφο η με ιδιωτικό έγγραφο, πρότασης και αποδοχής της αποκλειστικής συνεργασίας για το υπόψη έργο....)....» [ΣΧΕΤΙΚΟ 61, για την οποία μόνη εμείς από τις ... συνολικά κατασκευαστικές εταιρείες που συμμετείχαμε είχαμε καταθέσει το «επί ποινή αποκλεισμού» Συμφωνητικό αυτό, απέκλεισε και τις ... αντίπαλες εταιρείες δίχως να ασκηθεί καμία ένσταση (διαγωνισμός προϋπολογισμού κάτω των 60.000 €) ΣΧΕΤΙΚΟ 7.

12. ΕΠΕΙΔΗ, ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας, κάθε διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνο τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για την επιχειρηματική συμμετοχή του σε αυτόν, ώστε να μην είναι καταρχήν νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου από τη σε εξέλιξη διαδικασία, για τον λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 572/2021

διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα [ΣΤΕ 53, 18, 19/2011, 3703/2010, 1329,1616, 1619/2008].

13. ΕΠΕΙΔΗ, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν [ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.], όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού [ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ], αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους».

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει τα εξής: «Όσον αφορά την ουσία της υπόθεσης θέλουμε να επισημάνουμε ότι το πρακτικό της αρμόδιας τριμελούς επιτροπής διαγωνισμού το οποίο επικύρωσε η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την ...απόφασή της, βασίστηκε στα άρθρα της Διακήρυξης του διαγωνισμού (... και ...), η οποία αποτελεί κανονιστική πράξη και διέπει το Δημόσιο Διαγωνισμό, δεσμεύοντας τόσο το Δημόσιο φορέα όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της Διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής, οι οποίοι πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, οδηγεί σε ακυρότητα των διαγωνιστικών διαδικασιών. Παρομοίως οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

Η πρώτη παράγραφος της Ειδικής Τεχνικής Περιγραφής, η οποία δημοσιεύτηκε στα συνημμένα του Διαγωνισμού και αποτελεί μέρος των τευχών δημοπράτησης, αναφέρεται σε δικαιολογητικό που ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει επί ποινή αποκλεισμού κατά τη φάση ελέγχου των δικαιολογητικών του από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού και όχι κατά την φάση αποσφράγισης των προσφορών του διαγωνισμού, η οποία περιγράφεται στο άρθρο ... παρ.... έως

Στη φάση αποσφράγισης των προσφορών και σύμφωνα με το άρθρο ... της διακήρυξης ελέγχονται από την Ε.Δ. το ΤΕΥΔ, η εγκυρότητα των εγγυητικών επιστολών και η ομαλότητα των οικονομικών προσφορών.

Προκύπτει εκ των ανωτέρω ότι η προσφορά της εταιρείας «...» έγινε αποδεκτή νομίμως σύμφωνα με τη διαδικασία που περιγράφεται στα άρθρα ... και... της διακήρυξης.».

9. Επειδή το άρθρο ... με τίτλο « Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» προβλέπει : «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...[.].». Το, δε, άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο « Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 και 2 τα εξής «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, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:

α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής, [...]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, 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,[.] ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59,[.] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση

Αριθμός απόφασης: 572/2021

της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής,[..]κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), κα) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης, κβ) όλες τις αναγκαίες πληροφορίες σχετικά με τον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της σύμβασης, κγ) τη διαδικασία πρόσβασης των υποψηφίων και προσφερόντων στα δικαιολογητικά, στις τεχνικές και οικονομικές προσφορές, υπό την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 70 και στην κείμενη νομοθεσία,[..]».

10. Επειδή, οι οικείοι όροι της διακήρυξης προβλέπουν τα κάτωθι «i)Άρθρο 2: Έγγραφα της σύμβασης και τεύχη

2.1. Τα έγγραφα της σύμβασης κατά την έννοια της περιπτ. 14 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, για τον παρόντα ηλεκτρονικό διαγωνισμό, είναι τα ακόλουθα : α) η προκήρυξη σύμβασης όπως δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ6, β) η παρούσα διακήρυξη,

γ) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ)7

δ) το έντυπο οικονομικής προσφοράς, όπως παράγεται από την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του υποσυστήματος,

ε) ο προϋπολογισμός δημοπράτησης,

στ) το τιμολόγιο δημοπράτησης,

ζ) η ειδική συγγραφή υποχρεώσεων,

ια) το τεύχος τεχνικής περιγραφής,

ιβ) η τεχνική μελέτη,

ιγ) τυχόν συμπληρωματικές πληροφορίες και διευκρινίσεις που θα παρασχεθούν από την

αναθέτουσα αρχή επί όλων των ανωτέρω

ιδ) ΣΑΥ και ΦΑΥ (Σχέδιο και Φάκελος Ασφάλειας & Υγείας)ii)Άρθρο ... : Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς

... Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους:

(α) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής»

(β) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με τα κατωτέρω:

Αριθμός απόφασης: 572/2021

24.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει... τα ακόλουθα:

- α) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)
- β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας.

... Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Οικονομική Προσφορά» περιέχει το ψηφιακά υπογεγραμμένο αρχείο pdf, το οποίο παράγεται από το υποσύστημα, αφού συμπληρωθούν καταλλήλως οι σχετικές φόρμες.

... Στην περίπτωση που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (ήτοι μετά την ημερομηνία ανάρτησης της προκήρυξης της σύμβασης στο Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ.)
iii)... Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)

Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα ... και ... της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο ... (... έως ...) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο ... (...) της παρούσας

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο ... της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών, υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου ... της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (άρθρου ... - ...)......[...]... Δικαιολογητικά για την απόδειξη της στήριξης σε ικανότητες άλλων φορέων (δάνειας εμπειρίας) του άρθρου ...

Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, η απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, γίνεται με την υποβολή σχετικού συμφωνητικού των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό...[.]. iv) Στο Τεύχος «Ειδική Τεχνική Περιγραφή», αναφέρεται μεταξύ άλλων «1. ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΑ ΠΡΟΣΩΝΤΑ.

Αριθμός απόφασης: 572/2021

Επί ποινή αποκλεισμού, κάθε επιχείρηση, που μετέχει στον διαγωνισμό, οφείλει να διαθέτει η ίδια ή να συνεργάζεται με επιχείρηση η οποία διαθέτει (η συνεργασία αποδεικνύεται με συμβολαιογραφικό έγγραφο) και να καταθέσει στην Επιτροπή Διαγωνισμού, τα ακόλουθα έγγραφα αυτής της παραγράφου, τα οποία αποδεικνύουν τα απαραίτητα, για το συγκεκριμένο έργο, επαγγελματικά προσόντα:

- Άδεια Διαχείρισης Επικινδύνων Αποβλήτων, σύμφωνα με την ισχύουσα Νομοθεσία.
- Να συγκαταλέγεται στο Μητρώο Επιχειρήσεων Διαχείρισης Επικινδύνων Αποβλήτων του ΥΠΕΧΩΔΕ.
- Να είναι μέλος Ευρωπαϊκού Φορέα Εταιρειών Αφαίρεσης Αμιάντου.
- Να διαθέτει έμπειρο / εκπαιδευμένο προσωπικό σε θέματα αφαίρεσης αμιάντου, το οποίο να πιστοποιείται από βεβαιώσεις εκπαίδευσης από εξειδικευμένο ανεξάρτητο φορέα.
- Να διαθέτει πιστοποιητικά ιατρικής παρακολούθησης εργαζομένων σε εργασίες Αμιάντου, από Ιατρό Εργασίας, για το προσωπικό που θα εργασθεί στο συγκεκριμένο έργο.
- Να διαθέτει επιβλέποντα μηχανικό επί τόπου του έργου, ο οποίος να έχει παρακολουθήσει εκπαίδευση σε κατάλληλο εγχώριο ή διεθνή φορέα για θέματα διαχείρισης αμιάντου, και το οποίο θα αποδεικνύεται από την κατάθεση των σχετικών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων.
- Να έχει εκτελέσει παρόμοια έργα αφαίρεσης δομικών στοιχείων που περιέχουν αμιάντο, γεγονός που αποδεικνύεται από την κατάθεση των Εγκρίσεων των Σχεδίων Εργασιών σε έργα, από τις Διευθύνσεις Περιβάλλοντος των Νομαρχιών, στις οποίες πραγματοποιήθηκαν τα έργα αυτά.
- Να έχει πραγματοποιήσει έργα μεταφοράς και τελικής διάθεσης αποβλήτων αμιάντου κατά την τελευταία πενταετία, γεγονός το οποίο θα αποδεικνύεται από τα αντίγραφα των εγγράφων διασυνοριακής μεταφοράς και των πιστοποιητικών τελικής διάθεσης.
- Να διαθέτει σε ισχύ ISO ..., ISO ..., OHSAS ... για εργασίες διαχείρισης επικινδύνων αποβλήτων και αφαίρεσης αμιάντου.
- Να συνεργάζεται με ανεξάρτητο εργαστήριο, Ημεδαπής ή Αλλοδαπής, διαπιστευμένο σύμφωνα με το πρότυπο ELOT EN ISO ..., τόσο για δειγματοληψίες

Αριθμός απόφασης: 572/2021

αέρα, όσο και για τον προσδιορισμό των αιωρούμενων ινών αμιάντου, γεγονός το οποίο θα αποδεικνύεται από κοινή υπεύθυνη δήλωση συνεργασίας, για το συγκεκριμένο έργο...[..]».

11. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων

Αριθμός απόφασης: 572/2021

ανταποκρίνονται στα πιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC ConstrucionLtd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS SucchidiFrutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

12. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα

Αριθμός απόφασης: 572/2021

γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕΛΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

13. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑθ 271/2011). Περαιτέρω, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

14. Επειδή, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται

Αριθμός απόφασης: 572/2021

ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

15. 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 (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση σελ. 138). Συνεπώς, αν η δημόσια διοίκηση δεν ενεργήσει – όταν ο νόμος απαιτεί ενέργεια- παρανομεί (Α. Ι. Τάχος, Ελληνικό διοικητικό δίκαιο, 5η έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑ, ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ, 1996, σελ. 319).

16. Επειδή, ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρθρου 102 και του άρθρου 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και αμφότερα με τη σειρά τους πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι, η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή των υποβληθεισών προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Αντίστροφα, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από το ίδιο το περιεχόμενο και αντικείμενο του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης, σύνηθες και

Αριθμός απόφασης: 572/2021

ιδιαίτερα ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς και κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, ενώ το σφάλμα πρέπει να είναι τέτοιου είδους, ώστε η αναγωγή του σε απλή, εύλογη και συνήθη, άρα και συγγνωστή, παραδρομή θα πρέπει να είναι αντικειμενικά προφανής στην κρίση κάθε ευλόγως σκεπτόμενου τρίτου και δη των οργάνων αξιολόγησης, τα οποία ακριβώς για αυτόν τον λόγο έχουν την ευχέρεια κατά την ακριβώς παραπάνω κρίση τους και συνεπεία αυτής να καλέσουν κατ' άρ. 102 τον οικονομικό φορέα για διευκρινίσεις. Περαιτέρω, κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος/έλλειψης αποτελεί υπό προϋποθέσεις η τυχόν ασάφεια και ελλειπτικότητα των οικείων όρων της διακήρυξης (βλ και απόφαση με αρ. 253/2017 ΑΕΠΠ). Ωστόσο, καθίσταται σαφές ότι η πλημμέλεια που αναφέρεται ανωτέρω, θα πρέπει να δημιουργεί αντικειμενικώς αμφισημία σε συγκεκριμένο όρο ή προδιαγραφή άλλως θα πρέπει να είναι ικανή να δημιουργήσει στον επαρκώς ενημερωμένο υποψήφιο δικαιολογημένη αμφιβολία ως προς την ορθή διαμόρφωση της προσφοράς του, κατά τρόπο που να καθίσταται επιβεβλημένη η επίκληση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και συνεπεία αυτής υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τον υποψήφιο ανάδοχο δυνάμει του άρθρου 102 παρ. 5 για διευκρίνιση ή συμπλήρωση της προσφοράς του (βλ. ενδεικτικά ΑΕΠΠ 393/2019).

17.Επειδή, η διαγραφόμενη με τις διατάξεις του άρθρου 102 διαδικασία δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών, των οποίων η υποβολή ήταν απαραίτητη βάσει ρητών και με σαφήνεια διατυπωθέντων όρων της διακήρυξης, ούτε να οδηγήσει στην τροποποίηση υποβληθείσας προσφοράς (πρβλ. αποφ. ΔΕΕ της 29ης.3.2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, σκ. 40, της 11ης.5.2017, Archus και Gama, C-131/16, σκ. 31, της 4ης.5.2017, C 387/14, Esaprojektsp. z o.o. κατά WojewództwoŁódzkie, σκ. 37-40).

18. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να

Αριθμός απόφασης: 572/2021

αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣΤΕ 2454/09, ΕΑ ΣΤΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011).

19. Επειδή, με τις ερμηνευόμενες διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητά έγγραφη διευκρίνιση του περιεχομένου της τεχνικής προσφοράς υποψηφίου εάν αυτή περιέχει ασάφειες, ήσσοнос σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που κρίνονται θεραπεύσιμα (Δημήτριος Γ. Ράικος, Ευαγγελία Γ. Βλάχου, Ευανθία Κ. Σαββίδη, Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016, Ερμηνεία κατ' άρθρο, Σχετικές διατάξεις – Νομολογία, Τόμος 1, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2018, σελ 957 επ.). Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη τροποποίηση ή αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα της συγκεκριμένης προσφοράς σε σχέση με τις λοιπές. Περαιτέρω, η εν λόγω υποβολή αιτήματος προς διευκρίνιση δέον είναι απευθύνεται αφού λάβει γνώση του συνόλου των προσφορών η αναθέτουσα αρχή (ΔΕΚ, Απόφαση της 27,.11.2001, υποθέσεις C-285/99, C286/99, Lombardini και Mantovani, σκ. 51 και 53.), περιλαμβάνοντας όλα τα σημεία της προσφοράς που κρίνονται ανακριβή, πράγμα που σημαίνει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν έχει τη δυνατότητα να απορρίψει την προσφορά λόγω ασάφειας που δεν αποτέλεσε αντικείμενο της εν λόγω αίτησης (ΔΕΕ, Απόφαση της 29.3.2012, C-599/10, SAG ELV Slovenskoa.s. κλπ κατά Uradpreverejneobstaravanie, σκ. 44.).

20. Επειδή τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑΘ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ.

Αριθμός απόφασης: 572/2021

1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ' , Σάκκουλας, σελ. 776).

21. Επειδή, επομένως, 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 τήρησης 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).

22. Επειδή, εν προκειμένω, αν και όντως η Ειδική Τεχνική Περιγραφή εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο, ωστόσο τα έγγραφα που μνημονεύονται συμπίπτουν με τα αποδεικτικά μέσα της τεχνικής ικανότητας και της διασφάλισης ποιότητας, τα οποία πρέπει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος. Αντιστοίχως, αναφέρεται στο οικείο πεδίο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η υποχρέωση απόδειξης με συμφωνητικό της συνεργασίας σε περίπτωση στήριξης στις ικανότητες τρίτου, το οποίο εξειδικεύεται σε συμβολαιογραφικό έγγραφο στο Τεύχος «Ειδική Τεχνική Περιγραφή». Ερμηνευμένων επομένως, συνδυαστικά των οικείων άρθρων του κυρίως «σώματος» της διακήρυξης και των λοιπών συμβατικών τευχών, προκύπτει εύλογη αμφιβολία ως προς το κατά πόσο τα έγγραφα που αναφέρονται στην πρώτη σελίδα της Ειδικής Τεχνικής Περιγραφής, πρέπει να προσκομιστούν με την προσφορά του υποψηφίου αναδόχου εντός του φακέλου «δικαιολογητικών συμμετοχής», ελλείψει συγκεκριμένης ρητής μνείας, ή συνιστούν τα αποδεικτικά μέσα των προϋποθέσεων, που πρέπει να πληρούν όλοι οι υποψήφιοι από την φάση υποβολής της προσφοράς κατά το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 αλλά προσκομίζει μόνο ο προσωρινός ανάδοχος, καθώς και κατά πόσο, επί ποινή απαραδέκτου, οφείλει κάθε υποψήφιος να αναφέρει να αναφέρει τα στοιχεία του επίμαχου συμβολαιογραφικού

Αριθμός απόφασης: 572/2021

εγγράφου στο ΤΕΥΔ του. Επομένως, δεδομένης της εν λόγω ασάφειας των συμβατικών τευχών, δεν δύναται να απορριφθεί η οικεία προσφορά, η οποία αναφέρει στο σχετικό ΤΕΥΔ μόνο την ύπαρξη συγκεκριμένης συνεργασίας στο πεδίο περί δάνειας εμπειρίας. Ωστόσο, λαμβάνοντας υπόψη ότι υποκείμενο της πρότασης «να καταθέσει στην Επιτροπή Διαγωνισμού, τα ακόλουθα έγγραφα αυτής της παραγράφου, τα οποία αποδεικνύουν τα απαραίτητα, για το συγκεκριμένο έργο, επαγγελματικά προσόντα:…» αποτελεί η «κάθε επιχείρηση, που μετέχει στον διαγωνισμό» προάγεται η ερμηνεία ότι – αν και αναιρείται η προκαταρκτική απόδειξη, με το προσκομισθέν ΤΕΥΔ (βλ. ... όπου απαιτείται συμφωνητικό για την απόδειξη της συνεργασίας σε περίπτωση επίκλησης δάνειας εμπειρίας, που εξειδικεύεται με την αναφορά σε συμβολαιογραφικό έγγραφο στο Τεύχος «Ειδικής Τεχνικής Περιγραφής») – τα ως άνω αποδεικτικά έγγραφα, παρόλο που αυτό δεν καθίσταται καταρχήν σαφές με βάση το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016, θα πρέπει να προσκομιστούν στο παρόν στάδιο. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θα πρέπει να αιτηθεί την προσκόμιση των εν λόγω εγγράφων κατ' εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, δεδομένης της ασάφειας της εν θέματι διακήρυξης (πρβλ. ΔεφΘεσ161/2019,172/2019).

23.Επειδή, προβάλλονται απαραδέκτως λόγοι κατ' επίκληση έτερων διαγωνισμών, προεχόντως λόγω της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών (βλ. ΔΕφ Αθ 1916/2018 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) ενώ η απόφαση 1647/2020 ΑΕΠΠ δεν αφορά ταυτόσημα πραγματικά και νομικά δεδομένα.

24. Επειδή, γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

25. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή καθ' ερμηνείαν αυτής, θα πρέπει να γίνει δεκτή.

26. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο του κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 572/2021

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά το σκέλος που αποδέχεται την προσφορά της «...» και την ανακηρύσσει προσωρινή ανάδοχο κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ύψους 600,00 ευρώ με κωδικό ..., που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 9η Μαρτίου 2021 και εκδόθηκε την 29η Μαρτίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Μιχαήλ Οικονόμου

Ηλίας Στρεπέλιος