

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 30 Δεκεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αριθμό 1799/2019 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1448/26-11-2019, της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στη ....., επί της οδού ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Κατά του ....., που εδρεύει στη ....., επί της ....., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

και Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «.....», που κατοικοεδρεύει στη ....., επί της οδού ....., αρ. ....

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί η με αριθμό 734/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., που ελήφθη στο πλαίσιο δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που ο καθ' ου Δήμος διενεργεί για την ανάδειξη αναδόχου της υπηρεσίας «ΔΙΕΤΕΙΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΣΙΝΤΡΙΒΑΝΙΩΝ ΔΗΜΟΥ .....».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

αυτόματης δέσμευσης με κωδικό .....), ποσού 1.971,00€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017.

2. Επειδή, ο Δήμος .... (εφεξής καλούμενος στην παρούσα «Αναθέτουσα Αρχή» ή «Δήμος») με τη με αριθμό 74/2018 διακήρυξή του, προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό, δημόσιο, διεθνή διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της υπηρεσίας «ΔΙΕΤΕΙΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΣΙΝΤΡΙΒΑΝΙΩΝ ΔΗΜΟΥ .....», προϋπολογισμού 394.200,00€ πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής για το σύνολο των υπηρεσιών του ενδεικτικού προϋπολογισμού, η οποία καταχωρίστηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 05-03-2019 με ΑΔΑΜ ....., διεξάγεται δε μέσω της διαδικτυακής πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε συστημικό αριθμό ... (εφεξής «διαγωνισμός»). Ειδικότερα, αντικείμενο της σύμβασης είναι η εκτέλεση των εργασιών προληπτικής και κατασταλτικής συντήρησης του ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, των ηλεκτρολογικών και των υδραυλικών εγκαταστάσεων των σιντριβανιών. Ενδεικτικά, ο ανάδοχος της υπηρεσίας θα πρέπει να εκτελεί σε τακτά χρονικά διαστήματα (ανά εβδομάδα, μήνα και εξάμηνο αναλόγως) εργασίες καθαρισμού, αφαλάτωσης, χλωρίωσης, ελέγχου, ρύθμισης και επισκευής όλου του ηλεκτρομηχανολογικού - ηλεκτρονικού εξοπλισμού και των ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων (αντλίες, ακροφύσια, βάνες, ηλεκτροκινητήρες, ηλεκτρολογικούς πίνακες με ηλεκτρικά και ηλεκτρονικά όργανα, ρυθμιστές στροφών, καλώδια, αισθητήρια, προβολείς και φωτιστικά σιντριβανιών, κλπ), καθώς και των υδραυλικών εγκαταστάσεων (σωληνώσεις, δικλείδες, ηλεκτροβάνες, δεξαμενές νερού κλπ). Επίσης θα παρεμβαίνει κατασταλτικά στην περίπτωση απρόοπτων και απρόβλεπτων συμβάντων και γεγονότων και θα μεριμνά για την επιδιόρθωση της σχετικής βλάβης και την αποκατάσταση της ομαλής λειτουργίας των σιντριβανιών. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) .... «Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης». Η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα, σύμφωνα με τους λόγους που

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

αναφέρονται στο άρθρο 2 «Ισχύουσες διατάξεις – Συμμετοχή» των «Ελάχιστων Ειδικών Όρων» της υπ' αριθ. ... σΜελέτης της αρμόδιας Δ/νσης Κατασκευών και Συντηρήσεων - Τμήμα Συντηρήσεων ΗΛΜ Εγκαταστάσεων του Δήμου και οι προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού. Στον διαγωνισμό, υποβλήθηκαν δύο (2) προσφορές, αυτή της εταιρείας «...» και τον διακριτικό τίτλο «.....», (εφεξής καλούμενης «προσφεύγουσα» ή «...») και αυτή του οικονομικού φορέα «.....», (εφεξής καλούμενου «παρεμβαίνων» ή «...»). Μετά την αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, η επιτροπή του διαγωνισμού, με το με αριθμό 1011/20-6-2019 Πρακτικό της, εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς της προσφεύγουσας και την απόρριψη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος «διότι δεν πληροί τα κριτήρια τεχνικής & επαγγελματικής ικανότητας, όπως αυτά ορίζονται (και οφείλουν να αποδειχθούν) στα άρθρα 2.2.6. και 2.2.9.2 Β.4» και πιο συγκεκριμένα διότι, αφενός «δεν κατατέθηκαν τα ... αποδεικτικά στοιχεία τεχνικής & επαγγελματικής ικανότητας» που σημειώνονται (σε πίνακα) στο Πρακτικό και αφετέρου ότι τρεις συμβάσεις (υπό αύξ. αριθμό 3, 4, και 5) που επικαλέστηκε (έτους 2015) ήταν διαφόρου τεχνικού αντικειμένου από το δημοπρατούμενο με επακόλουθο να μην ικανοποιείται η ελάχιστη απαίτηση της Διακήρυξης για λειτουργία και συντήρηση κατά τα έτη 2015, 2016 και 2017 τουλάχιστον 15 σιντριβανιών ετησίως. Ακολούθως, με τη με αριθμό 356/2019 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, μετ' αποδοχή του ανωτέρω πρακτικού της επιτροπής του διαγωνισμού, έκανε αποδεκτή την προσφορά της προσφεύγουσας και απέρριψε την προσφορά του παρεμβαίνοντος. Κατά της απόφασης αυτής ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή του αρ. 360 του ν. 4412/2016 ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. , η οποία με τη με αριθμό 929/2019 Απόφασή της (2<sup>ου</sup> Κλιμακίου) την ακύρωσε, κατά το μέρος μόνον που απορρίφθηκε η προσφορά του παρεμβαίνοντος. Ειδικότερα, με την απόφαση της ΑΕΠΠ κρίθηκε ότι πρέπει να ακυρωθεί η με αριθμό 356/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου αφενός κατά το σκέλος που απέρριψε την προσφορά του παρεμβαίνοντος λόγω μη κατάθεσης από αυτόν αποδεικτικών στοιχείων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας «αφού οι εν λόγω ιδιότητες αποδεικνύονται προαποδεικτικώς με το

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

υποβληθέν Τ.Ε.Υ.Δ., ο, δε, υπόψη έλεγχος διενεργείται κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης» και αφετέρου κατά το μέρος που δεν δέχθηκε ως κατάλληλες τρεις συμβάσεις εκτέλεσης εργασιών σε «δίκτυο ύδρευσης – δεξαμενή πόσιμου νερού και θέση σε λειτουργία συστήματος ελέγχου δεξαμενής πόσιμου νερού» αφού τα δηλούμενα έργα «καλύπτουν τους υπόψη όρους της διακήρυξης». Ακολούθως, εκδόθηκαν οι με αριθμούς 483/17-09-2019 και 497/17-09-2019 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου περί ανάκλησης της με αριθμό 356/2019 απόφασής της και επικύρωσης των πρακτικών αξιολόγησης α) δικαιολογητικών – τεχνικών προσφορών σε συμμόρφωση με τη με αριθμό 929/2019 Απόφαση της ΑΕΠΠ και β) οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων. Στις 08-10-2019 και μετά από τη σχετική πρόσκληση, ο μειοδότης και προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης .... ανήρτησε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία στις 10-10-2019 προσκόμισε και σε φυσικό αρχείο στο πρωτόκολλο του Δήμου, με αρ. πρωτοκόλλου 175523. Κατά την εξέταση των δικαιολογητικών αυτών με το σχετικό από 18-10-2019 έγγραφο ζητήθηκαν διευκρινήσεις, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο αρ. 103 του Ν. 4412/2016, όσον αφορά τα θέματα της απαιτούμενης από τη διακήρυξη, α) Τεχνικής -Επαγγελματικής Ικανότητας και β) Στελέχωσης Εξειδικευμένου Προσωπικού του. Ο παρεμβαίνων, στις 24-10-2019 υπέβαλε έγγραφο με τις διευκρινήσεις επί των ζητημάτων που του τέθηκαν από την επιτροπή. Κατόπιν των ανωτέρω, η επιτροπή του διαγωνισμού, με το με αριθμό 211361/07-11-2019 πρακτικό της, αποφάνθηκε ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατατέθηκαν από τον υποψήφιο ανάδοχο θεωρείται ότι πληρούν τις απαιτήσεις της διακήρυξης και του ν.4412/2016 και πρότεινε την αποδοχή τους. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ..., τέλος, με τη με αριθμό 734/13-11-2019 Απόφασή της (εφεξής καλούμενη «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), μετ' αποδοχή του πιο πάνω τελευταίου πρακτικού της επιτροπής του διαγωνισμού, κατακύρωσε τη σύμβαση στον παρεμβαίνοντα οικονομικό φορέα .... Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου στρέφεται η προσφεύγουσα προς τον

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

σκοπό ακύρωσής της για τους λόγους και με τα αιτήματα που περιέχονται στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή της.

3. Επειδή, όπως έχει κριθεί (πρβλ. ΑΕΠΠ 929/2019), ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, (394.200,00€), της δραστηριότητας που η αναθέτουσα αρχή ασκεί (γενικές δημόσιες υπηρεσίες) και της νομικής της φύσης (μη κεντρική κυβερνητική αρχή), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ, συναφώς υπάγεται και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη ότι η διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά την 26-06-2017 (αποστολή προκήρυξης της σύμβασης στην υπηρεσία εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 28-02-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, όπως προκύπτει από τα αναρτημένα στοιχεία στην λειτουργικότητα της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ α/α ...), η υπό εξέταση προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση του δήμου κοινοποιήθηκε στις 15-11-2019 και η προσφυγή κατατέθηκε στις 25-11-2019, με τη χρήση μάλιστα του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του πιο πάνω π.δ, συνακόλουθα, ως τύποις παραδεκτή, προσήκει να εξεταστεί στην ουσία.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της οποίας έγιναν δεκτά, όπως δεκτή έγινε και η τεχνική και η οικονομική της προσφορά, συνεπώς με έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναθέτουσας αρχής, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

του π.δ. 39/2017, διότι, μετ' απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, θα κληθεί αυτή να υποβάλει δικαιολογητικά κατακύρωσης και εφόσον πληρούν τους όρους της διακήρυξης θα κατακυρωθεί σε αυτήν η σύμβαση.

6. Επειδή, συγκεκριμένα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: Α) Ότι ο μειοδότης ουδέν απέδειξε ως προς την απαιτούμενη ειδική τεχνική ικανότητά του, αφού από τις συμβάσεις των ετών 2015, 2016 και 2017 που προσκόμισε και λαμβάνονται υπόψη, καθώς αυτές του έτους 2018 δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη, μόνο μία έχει σχέση με το αντικείμενο του υπόψη διαγωνισμού (λειτουργία και συντήρηση σιντριβανιών, υδάτινων σχημάτων) κατά τους όρους του άρθρου 2.2.6.α της διακήρυξης και Β) Ότι η σύμβαση με τον Δήμο .... έτους 2017 που αφορά σε προμήθεια συστήματος ελέγχου ΡΗ αξίας μόλις 3.912,00€, σε συνδυασμό με τη βεβαίωση καλής εκτέλεσης του Δήμου ..... και η σύμβαση με το Εθνικό Αθλητικό Κέντρο .... έτους 2017 που αφορά τακτικές και έκτακτες εργασίες συντήρησης μηχανολογικού εξοπλισμού συστήματος χλωρίωσης των κολυμβητικών δεξαμενών Κολυμβητηρίου για το διάστημα από 01/09/17 έως 31/07/2018, συνολικής αξίας,1.200,00€, σε συνδυασμό με το προσκομισθέν τιμολόγιο με ημερομηνία 12/12/2017 (δηλαδή 3 μήνες και 12 ημέρες μετά την έναρξη του συμφωνηθέντος διαστήματος 01/09/2017) δεν ικανοποιούν την απαίτηση της διακήρυξης όπως ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας «να έχει κατασκευάσει ή να έχει θέσει σε αποδοτική λειτουργία έως σήμερα: Τουλάχιστον μία (1) εγκατάσταση δημιουργίας υδάτινων σχημάτων (σιντριβανιών) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των σαράντα ενός (41 kw), όλων των τύπων, των προς συντήρηση σιντριβανιών της παρούσης», κατά τους όρους του άρθρου 2.2.6.γ της διακήρυξης. Κατά συνέπεια, όφειλε η αναθέτουσα αρχή να απορρίψει την προσφορά του.

7. Επειδή, εξάλλου, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017 και εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις ίδιες ως άνω διατάξεις, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης,

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

παρεμβαίνει ο ανάδοχος ...., με την αναρτηθείσα στις 05-12-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με α/α 68367 από ίδιας ημερομηνίας παρέμβασή του, στην οποία υποστηρίζει τα εξής: Α) Η προσφυγή είναι αόριστη και ανεπίδεκτη εκτίμησης και συνεπώς απορριπτέα ως απαράδεκτη. Β) Η προσφυγή είναι απαράδεκτη και απορριπτέα, και διότι διαλαμβάνει αμφισβήτηση ως προς την συνάφεια των συμβάσεων που ο παρεμβαίνων επικαλέστηκε προς απόδειξη της ζητούμενης εμπειρίας του με το αντικείμενο της σύμβασης παρά το οριστικό δεδικοσμένο που απορρέει από τη με αριθμό 929/19 απόφαση της ΑΕΠΠ, κατά της οποίας και κατά της με αριθμό 483 απόφασης της Οικονομικής επιτροπής του Δήμου, που εκδόθηκε σε συμμόρφωση προς την απόφαση της ΑΕΠΠ, ουδέν ένδικο μέσο ασκήθηκε. Γ) Είναι αβάσιμη η ερμηνεία του όρου του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης περί απόδειξης της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας με «υποβολή συμβάσεων, τιμολογίων, βεβαιώσεων και υπεύθυνων δηλώσεων από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς» σωρευτικά, άλλως ο όρος δεν είναι αρκούντως σαφής, ώστε νομίμως να αποκλειστεί για τυχόν παράβασή του, σε κάθε περίπτωση, υπέβαλε όλα τα προβλεπόμενα μέσα και στοιχεία απόδειξης της εμπειρίας του, αναφέρεται δε αναλυτικά στις κατ' έτος υποβληθείσες συμβάσεις, βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης εργασιών, τιμολόγια και τις σχετικές με αυτές αναφορές στη με αριθμό υποβληθέντος δικαιολογητικού 21. Υπεύθυνη δήλωση και ότι πλήρως σχετίζονται με το αντικείμενο του υπόψη διαγωνισμού. Δ) Ομοίως αβάσιμος είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι στην προσφυγή αναφερόμενες συμβάσεις έτους 2017 με τον Δήμο .... και με το Εθνικό Αθλητικό Κέντρο .... δεν καλύπτουν τους όρους του άρθρου 2.2.6.γ' της διακήρυξης, ενώ αντιθέτως από τις σχετικές συμβάσεις, τεχνική περιγραφή και προϋπολογισμό (για την 1<sup>η</sup> από αυτές μόνο), βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης και τιμολόγια και τη συμπερίληψή τους στην υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 2.2.6.γ', βάσει του άρθρου 2.2.9.2.Β.4.3 της διακήρυξης που προσκόμισε, αποδείχθηκε η πλήρωση των απαιτήσεων της διακήρυξης.

8. Επειδή, περαιτέρω, σε αντίκρουση της προσφυγής και προς διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της Οικονομικής του

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

Επιτροπής, στις 29-11-2019 ο Δήμος απέστειλε το από ίδιας ημερομηνίας έγγραφό του, με το οποίο παραθέτει τις απόψεις του.

9. Επειδή, περαιτέρω, επί των πιο πάνω απόψεων, η προσφεύγουσα, στις 23-12-2019 ανήρτησε στη λειτουργικότητα της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ, το από ίδιας ημερομηνίας έγγραφό της, που φέρει μεν τίτλο προσφυγή, κατ' ορθή εκτίμησή του όμως πρόκειται για υπόμνημα, κατά την έννοια του άρθρου 365 παρ. 1, εδάφιο τελευταίο του ν. 4412/2016, όπως το άρθρο αυτό έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Στο υπόμνημά της αυτό η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στη με αριθμό 929/2019 απόφαση της ΑΕΠΠ κρίθηκε ότι τρία συγκεκριμένα έργα δηλούμενα στο ΕΕΕΣ που ο παρεμβαίνων υπέβαλε, καίτοι δεν αφορούν σε συντριβάνια, αφορούν ωστόσο σε υδάτινους σχηματισμούς και επομένως θα έπρεπε να γίνουν δεκτά λόγω συνάφειάς τους με τα συντριβάνια. Πέραν τούτου, όμως, ο όρος 2.2.6.α' αναφέρεται σε λειτουργία και συντήρηση συναφών έργων και όχι σε προμήθεια υλικών για τα έργα αυτά. Η ΑΕΠΠ, εξάλλου, δεν αποφάνθηκε συνολικά για τη συνάφεια των δηλούμενων έργων με το αντικείμενο της σύμβασης, αλλά με τη συνάφεια ή μη τριών μόνον έργων με τα συντριβάνια. Κατόπιν δε, αναφέρεται αναλυτικά στα υπό του παρεμβαίνοντος προσκομισθέντα δικαιολογητικά για τα κατ' έτος δηλούμενα από αυτόν έργα, από τα οποία ισχυρίζεται ότι δεν αποδεικνύεται ότι πληροί την απαιτούμενη στο άρθρο 2.2.6.α' της διακήρυξης τεχνική και επαγγελματική εμπειρία, ούτε ότι έχει κατασκευάσει ή έχει θέσει σε αποδοτική λειτουργία έως σήμερα: Τουλάχιστον μία (1) εγκατάσταση δημιουργίας υδάτινων σχημάτων (σιντριβανιών) δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των σαράντα ενός (41 kw), όλων των τύπων, των προς συντήρηση σιντριβανιών της παρούσης», κατά τους όρους του άρθρου 2.2.6.γ' της διακήρυξης.

10. Επειδή, τέλος, στις 24-12-2019, ο παρεμβαίνων ανήρτησε στη λειτουργικότητα της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ, το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημα, με το οποίο βάλλει κατά της νομιμότητας του από 23-12-2019 υπομνήματος της προσφεύγουσας (πρβλ. προηγούμενη σκέψη της παρούσας), επιπλέον δε και



## Αριθμός απόφασης: 65 / 2020

επί της ουσίας επιχειρεί να αντικρούσει όσα και στο υπόμνημά της πρόβαλε η προσφεύγουσα, ιδίως δε αναφερόμενος αναλυτικά στα από αυτόν δηλούμενα έργα και τα σχετικά με αυτά προσκομισθέντα δικαιολογητικά, από τα οποία επιμένει πως πλήρως αποδεικνύει ότι καλύπτει την απαιτούμενη στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης τεχνική και επαγγελματική εμπειρία.

11. Επειδή, σχετικά με τους προβαλλόμενους στην προσφυγή λόγους, η διακήρυξη που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο, που διέπει τον διαγωνισμό, ορίζει τα εξής: Στο άρθρο 2.2 με τίτλο «Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής», μεταξύ άλλων, ότι: «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης σύμφωνα με την υπ' αριθ. ....Μελέτη –Ελάχιστοι Ειδικοί Όροι, οι οικονομικοί φορείς κατά τη διάρκεια της τριετίας 2015, 2016, 2017 απαιτείται: α) να έχουν αναλάβει την λειτουργία και συντήρηση σιντριβανιών, υδάτινων σχημάτων ίσου ή μεγαλύτερου αριθμού, σε άλλους Ο.Τ.Α ή οργανισμούς του ευρύτερου Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, δηλαδή από δέκα πέντε (15) σιντριβάνια και άνω, ανά έτος σύμφωνα με την υπ' αριθ. ....Μελέτη - Ελάχιστοι ειδικοί όροι και συγκεκριμένα όπως περιγράφονται ακριβώς στο άρθρο 8. «Ειδική Τεχνική και Επαγγελματική και Οικονομική Ικανότητα (Άρθρο 75 Κριτήρια επιλογής)» (Τα παραπάνω θα αποδεικνύονται με υποβολή συμβάσεων, τιμολογίων, βεβαιώσεων και υπεύθυνων δηλώσεων από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς) β) [...] γ) να έχει κατασκευάσει ή να έχει θέσει σε αποδοτική λειτουργία μέχρι σήμερα: τουλάχιστον μια (1) εγκατάσταση δημιουργίας υδάτινων σχημάτων (σιντριβανιών), δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των σαράντα ενός κιλοβάτ (41Kw), όλων των τύπων, των προς συντήρηση σιντριβανιών της παρούσης. Η εγκατάσταση αυτή πρέπει να βρίσκεται σε δημόσιο ή ιδιωτικό χώρο, δηλαδή σε πάρκο, πλατεία, άλσος ή δάσος αναψυχής ή γενικά άλλη ιδιωτική έκταση.», στο άρθρο 2.2.9 με τίτλο «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», μεταξύ άλλων ότι: «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα ... Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης σύμφωνα

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

με την υπ' αριθ. ....Μελέτη – Ελάχιστοι Ειδικοί Όροι, κατά τη διάρκεια της τριετίας 2015, 2016, 2017 απαιτείται να προσκομίσουν τα εξής: - Υποβολή συμβάσεων, τιμολογίων, βεβαιώσεων και υπεύθυνων δηλώσεων από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς για την απόδειξη ότι έχουν αναλάβει την λειτουργία και συντήρηση σιντριβανιών, υδάτινων σχημάτων ίσου ή μεγαλύτερου αριθμού, σε άλλους Ο.Τ.Α ή οργανισμούς του ευρύτερου Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, δηλαδή από δέκα πέντε (15) σιντριβάνια και άνω, ανά έτος σύμφωνα με την υπ' αριθ. ....Μελέτη - Ελάχιστοι ειδικοί όροι και συγκεκριμένα όπως περιγράφονται ακριβώς στο άρθρο 8. «Ειδική Τεχνική και Επαγγελματική και Οικονομική Ικανότητα (Άρθρο 75 Κριτήρια επιλογής). ... Υποβολή συμβάσεων, τιμολογίων, βεβαιώσεων και υπεύθυνων δηλώσεων από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς για την απόδειξη ότι έχει κατασκευάσει ή να έχει θέσει σε αποδοτική λειτουργία μέχρι σήμερα: τουλάχιστον μια (1) εγκατάσταση δημιουργίας υδάτινων σχημάτων (σιντριβανιών), δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των σαράντα ενός κιλοβάτ (41Kw), όλων των τύπων, των προς συντήρηση σιντριβανιών της παρούσης. Η εγκατάσταση αυτή πρέπει να βρίσκεται σε δημόσιο ή ιδιωτικό χώρο, δηλαδή σε πάρκο, πλατεία, άλσος ή δάσος αναψυχής ή γενικά άλλη ιδιωτική έκταση», σύμφωνα με την υπ' αριθ. ....Μελέτη - Ελάχιστοι ειδικοί όροι και συγκεκριμένα όπως περιγράφονται ακριβώς στο άρθρο 8. «Ειδική Τεχνική και Επαγγελματική και Οικονομική Ικανότητα (Άρθρο 75 Κριτήρια επιλογής). Δικαιολογητικά ειδικής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας: Για την απόδειξη της ζητούμενης παρούσας ειδικής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, οι οικονομικοί φορείς σύμφωνα με την υπ' αριθ. ....Μελέτη - Ελάχιστοι ειδικοί όροι, απαιτείται να προσκομίσουν τα κατωτέρω δικαιολογητικά έγγραφα ( ... ): - Υπεύθυνη δήλωση του διαγωνιζόμενου: περί της έντεχνης, επιτυχούς και αποτελεσματικής διεκπεραίωσης της παροχής υπηρεσίας, συνοδευόμενη από κατάλογο των κυριοτέρων παρόμοιων συμβάσεων, που παρασχέθηκαν την τελευταία τριετία από τον μεμονωμένο διαγωνιζόμενο ή από όλα τα μέλη διαγωνιζόμενης κοινοπραξίας, με αναφορά στο ποσό, τη χρονική διάρκεια και τον εργοδότη (δημόσιο ή ιδιωτικό φορέα), και από πιστοποιητικά του εργοδότη – δημοσίου φορέα, ή βεβαίωση του ιδιώτη εργοδότη, έτσι ώστε να πιστοποιείται η έντεχνη, επιτυχής και αποτελεσματική παροχή της υπηρεσίας.

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

... Υπεύθυνη δήλωση του διαγωνιζόμενου: περί ειδικής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητα επισυνάπτοντας τις ανάλογες βεβαιώσεις – πιστοποιητικά - έγγραφα από φορείς του δημόσιου ή ιδιωτικού τομέα όπου απαιτείται. ...», και στο άρθρο 3 με τίτλο «ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ - ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ», μεταξύ άλλων ότι: «3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών [...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα πέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. ... Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. ... Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως

## Αριθμός απόφασης: 65 / 2020

και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, ... Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου.».

12. Επειδή, εξάλλου, στο άρθρο 8 του Κεφαλαίου με τίτλο «ΕΛΑΧΙΣΤΟΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» της με αριθμό .....Μελέτης του Δήμου με τίτλο «Ελάχιστοι ειδικοί όροι», που ως Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης αποτελούσε αναπόσπαστο μέρος αυτής και είχε συμπεριληφθεί στα έγγραφα της σύμβασης, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «... 3. Να έχει αναλάβει τα έτη 2015, 2016 και 2017 την λειτουργία και συντήρηση σιντριβανιών, υδάτινων σχημάτων ίσου ή μεγαλύτερου αριθμού, σε άλλους Ο.Τ.Α ή οργανισμούς του ευρύτερου Δημόσιου ή Ιδιωτικού τομέα, δηλαδή από δέκα πέντε (15) σιντριβάνια και άνω, ανά έτος. (Τα παραπάνω θα αποδεικνύονται με υποβολή συμβάσεων, τιμολογίων, βεβαιώσεων και υπεύθυνων δηλώσεων από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς). ... Επίσης 1. Να έχει κατασκευάσει ή να έχει θέσει σε αποδοτική λειτουργία μέχρι σήμερα: Τουλάχιστον μια (1) εγκατάσταση δημιουργίας υδάτινων σχημάτων (σιντριβανιών), δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των σαράντα ενός κιλοβάτ (41Kw), όλων των τύπων, των προς συντήρηση σιντριβανιών της παρούσης. Η εγκατάσταση αυτή πρέπει να βρίσκεται σε δημόσιο ή ιδιωτικό χώρο, δηλαδή σε πάρκο, πλατεία, άλσος ή δάσος αναψυχής ή γενικά άλλη ιδιωτική έκταση. (Τα παραπάνω θα αποδεικνύονται με υποβολή συμβάσεων, τιμολογίων, βεβαιώσεων και υπεύθυνων δηλώσεων από δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς). ...».

13. Επειδή, κατά την έννοια των παρατιθέμενων στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας διατάξεων της διακήρυξης, σε συνδυασμό με αυτές του άρθρου 8 του Κεφαλαίου με τίτλο «ΕΛΑΧΙΣΤΟΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» της με αριθμό ..... Μελέτης του Δήμου, σχετικά με την υπό δημοπράτηση υπηρεσία, για την

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

απόδειξη πλήρωσης της απαίτησης οι διαγωνιζόμενοι να έχουν αναλάβει την λειτουργία και συντήρηση σιντριβανιών, υδάτινων σχημάτων, συνάγονται τα εξής: Α) Αποδεκτές είναι και συμβάσεις που αφορούν δίκτυο ύδρευσης – δεξαμενές πόσιμου νερού και θέση σε λειτουργία συστήματος ελέγχου δεξαμενών πόσιμου νερού, καθώς αναφέρονται σε υδάτινους σχηματισμούς, χωρίς να προκύπτει από καμία διάταξη της διακήρυξης ότι ως υδάτινα σχήματα νοούνται οι υδάτινοι σχηματισμοί σιντριβανιών μόνον. Στην ερμηνεία αυτή κατέληξε η ΑΕΠΠ στη με αριθμό 929/2019 Απόφασή της, επιλαμβανόμενη προδικαστικής προσφυγής στον ίδιο διαγωνισμό, κατά αναφερόμενα στη δεύτερη (2<sup>η</sup>) σκέψη της παρούσας. Η απόφαση αυτή της ΑΕΠΠ, εξάλλου, δεν προσβλήθηκε ούτε από την προσφεύγουσα, ούτε από την αναθέτουσα αρχή με αίτηση αναστολής ενώπιον του αρμόδιου δικαστηρίου, εντός της οριζόμενης στο νόμο προθεσμίας, κατά συνέπεια η αναθέτουσα αρχή όφειλε να συμμορφωθεί προς αυτήν, όπως και έκανε, κατά τα αναφερόμενα στην ίδια ως άνω σκέψη της παρούσας (2<sup>η</sup>). Όπως έχει κριθεί, άλλωστε, (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ Β΄ (πενταμ. – πιλοτική δίκη), η Απόφαση αυτή δεσμεύει και την ίδια την ΑΕΠΠ, δοθέντος ότι στο μεταξύ δεν μεσολάβησε μεταβολή του κρίσιμου νομοθετικού καθεστώτος, στο οποίο βασίσθηκε η προηγούμενη απόφασή της, κατά τρόπο ώστε, υπό το νέο εφαρμοστέο καθεστώς, να είναι παράνομη η έκδοση πράξης ή η συντέλεση της οφειλόμενης ενέργειας, σύμφωνα με τα κριθέντα από αυτήν. Β) Δεν αρκεί, όμως, η προμήθεια μόνον υλικών, αλλά απαιτείται οι επικαλούμενες συμβάσεις να αφορούν και την εκτέλεση εργασιών προληπτικής και κατασταλτικής συντήρησης του ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, των ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων και των υδραυλικών εγκαταστάσεων των σιντριβανιών και των υδάτινων σχηματισμών, ώστε να επιτυγχάνεται η αποδοτική λειτουργία τους. Επί της επίμαχης ερμηνείας, εξάλλου, καμία αντίθετη κρίση δεν διέλαβε η ως άνω με αριθμό 929/2019 Απόφαση της ΑΕΠΠ, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος. Γ) Οι ως άνω συμβάσεις λειτουργίας και συντήρησης, εξάλλου, επιβάλλεται να αφορούν αθροιστικά τη λειτουργία και συντήρηση τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τον αριθμό σιντριβανιών, υδάτινων σχηματισμών, ανά έτος. Δ) Τα δε έτη εντός των οποίων πρέπει να έχουν

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

αναληφθεί οι ως άνω υπηρεσίες είναι το έτος 2015, το 2016 και το έτος 2017, ενώ δεν λαμβάνονται υπόψη προσκομιζόμενες συμβάσεις οι οποίες έχουν συναφθεί στο έτος 2018. Ε) Για την απόδειξη, τέλος, πλήρωσης της πιο πάνω απαίτησης, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει έγγραφα, όπως συμβάσεις, τιμολόγια, βεβαιώσεις και υπεύθυνες δηλώσεις των αναθετόντων δημοσίων ή ιδιωτικών φορέων, από τα οποία να προκύπτει ότι ανέλαβε τις επικαλούμενες συμβάσεις, ο αριθμός των συντριβανιών και υδάτινων σχηματισμών στα οποία αυτές αφορούν, το έτος κατά το οποίο αναλήφθηκαν και το αντικείμενό τους. Αντίθετα, από τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων των άρθρων 2.2.6 α και 2.2.9.2 Β.4 της διακήρυξης δεν προκύπτει με ρητή και σαφή διάταξη ότι απαιτείται για κάθε μία επικαλούμενη σύμβαση να προσκομίσει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς του σωρευτικά όλα τα ως άνω έγγραφα, αρκεί από αυτά που, κατ' επιλογήν του, θα προσκομίσει να προκύπτει το αποδεικτέο γεγονός. ΣΤ) Αν, ωστόσο, από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται μεταξύ άλλων και η πλήρωση των όρων του άρθρου 2.2.6.α' της διακήρυξης απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.

14. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία και δικαιολογητικά κατακύρωσης που εμπεριέχονται στο ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς του, για την απόδειξη πλήρωσης της απαίτησης του άρθρου 2.2.6 α της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης παρεμβαίνων οικονομικός φορέας ....., προσκόμισε το αρχείο με την ονομασία «Υπεύθυνη Δήλωση Τεχνική & Επαγγελματική Ικανότητα (19.Β.4.1)», από την επισκόπηση του οποίου προκύπτουν, μεταξύ άλλων, τα εξής: Α) Για το έτος 2015, μεταξύ άλλων, επικαλέστηκε τη σύμβαση με αρ. 3. και ονομασία «ΑΝΑΚΑΙΝΙΣΗ ΚΑΙ ΕΚΣΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ .... - ΔΕΞΑΜΕΝΗ ΠΟΣΙΜΟΥ ΝΕΡΟΥ (Υδάτινο σχήμα)», τη σύμβαση με αρ. 4. και ονομασία «ΑΝΑΚΑΙΝΙΣΗ ΚΑΙ ΕΚΣΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ .....- ΔΕΞΑΜΕΝΗ ΠΟΣΙΜΟΥ ΝΕΡΟΥ (Υδάτινο

## Αριθμός απόφασης: 65 / 2020

σχήμα)» και τη σύμβαση με αριθμό 8. και ονομασία «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΧΗΜΙΚΩΝ (PH minus, υποχλωριώδες νάτριο, κροκιδωτικό, αλγιοκτόνο, σετ buffer) - ΚΟΛΥΜΒΗΤΗΡΙΟ .... (Μεγάλη και Μικρή Κολυμβητική Δεξαμενή) (Υδάτινα σχήματα)», από τον τίτλο των οποίων και τα λοιπά έγγραφα, που για αυτές προσκόμισε δεν προέκυπτε ότι αφορούν την παροχή υπηρεσίας λειτουργίας και συντήρησης των υδάτινων σχηματισμών, αντίθετα φαίνεται ότι αφορούσαν προμήθειες υλικών και μόνον. Συγκεκριμένα, 1) από τις από 03-12-2015 και 07-12-2015 προσφορές που έγιναν αποδεκτές από την εταιρεία..., επομένως κατέστησαν συμβάσεις, δεν προκύπτει ότι αφορούν σε εργασίες λειτουργίας και συντήρησης, αλλά σε προμήθεια ηλεκτρολογικού εξοπλισμού (αναλυτές νερού), δεξαμενών νερού. Ομοίως, η από 03-04-2017 Βεβαίωση της ....., σχετικά με τις ως άνω προσφορές, αναφέρεται σε προμήθεια εξοπλισμού επεξεργασίας νερού, η δε αναφορά και σε έργο με την ονομασία ΕΚΣΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ....., δεν παραπέμπει σε σχετικές με το εν λόγω έργο τυχόν εργασίες που εκτελέστηκαν από τον προσωρινό ανάδοχο ήδη παρεμβαίνοντα, ούτε αν το έργο αυτό περιλαμβάνει και τη λειτουργία και συντήρηση συγκεκριμένων υδάτινων σχηματισμών, ούτε αν η υπηρεσία αυτή ανατέθηκε στον παρεμβαίνοντα, ούτε καν αν ο παρεμβαίνων ανέλαβε και εκτέλεσε την τοποθέτηση του εν λόγω εξοπλισμού σε υδάτινους σχηματισμούς, ελλείψεις που δεν συμπληρώνονται ούτε από την από 04-09-2019 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της....., στην οποία μάλιστα γίνεται ρητή αναφορά για την παράδοση μόνον του εξοπλισμού – χωρίς καν αναφορά για την τοποθέτησή του - που λειτουργεί άριστα και δεν γίνεται καμία αναφορά για εργασίες συντήρησης σε υδάτινους σχηματισμούς στα πλαίσια του ως άνω έργου. Τα στη βεβαίωση και υπεύθυνη δήλωση αναφερόμενα τιμολόγια, εξάλλου, ήτοι τα με αριθμούς 3519/04-12-2015 και 3521/08-12-2015 αντίστοιχα είναι Τιμολόγια Πώλησης εξοπλισμού και όχι παροχής υπηρεσίας, ούτε στην περιγραφή τους αναφέρεται εκτέλεση εργασιών, ούτε καν η τοποθέτηση του πωλούμενου εξοπλισμού. 2) Από τις διατυπώσεις, εξάλλου, των από 22-04-2015, 22-07-2015, 05-10-2015 και 18-11-2015 Συμφωνητικών με τον ....., εξάλλου, προκύπτει ότι το αντικείμενο της με αριθμό 8 επικαλούμενης σύμβασης ομοίως δεν αφορά εργασίες για τη λειτουργία και

## Αριθμός απόφασης: 65 / 2020

συντήρηση εξοπλισμού και εγκαταστάσεων, αλλά στην προμήθεια και μόνον χημικών (PH minus, υποχλωριώδες νάτριο, κροκιδωτικό, αλγειοκτόνο, σετ buffer) κολυμβητικών δεξαμενών. Σε προμήθεια μόνον (απολυμαντικών υλικών νερού), άλλωστε, αναφέρεται και η από 20-03-2019 βεβαίωση του Προέδρου του ....., ενώ ομοίως σε καμία εργασία συντήρησης δεν αναφέρονται και τα σχετικά με τα πιο πάνω χημικά πρωτόκολλα παραλαβής υλικών .... Β) Περαιτέρω, για το έτος 2016, ο προσωρινός ανάδοχος ήδη παρεμβαίνων οικονομικός φορέας, ....., μεταξύ άλλων, δήλωσε, τη σύμβαση με αρ. 10 με ονομασία «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΧΗΜΙΚΩΝ ΑΠΟΛΥΜΑΝΤΙΚΩΝ (Υποχλωριώδες νάτριο, PH minus, Αλγειοκτόνο, Σετ αντιδραστήρια) - ΚΟΛΥΜΒΗΤΗΡΙΟ (Υδάτινο σχήμα)», τη σύμβαση με αριθμό 11. με ονομασία «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΧΗΜΙΚΩΝ (PH minus, υποχλωριώδες νάτριο, κροκιδωτικό, αλγειοκτόνο, σετ buffer) - ΚΟΛΥΜΒΗΤΗΡΙΟ ..... (Μεγάλη και Μικρή Κολυμβητική Δεξαμενή) (Υδάτινα σχήματα)», τη σύμβαση με αριθμό 12. με ονομασία «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΑΛΥΤΗ BLUE-I –ΚΟΛΥΜΒΗΤΗΡΙΟ ..... (Μεγάλη και Μικρή Κολυμβητική Δεξαμενή) (Υδάτινα σχήματα)» και τη σύμβαση με αριθμό 14. με ονομασία «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΧΗΜΙΚΩΝ (PH minus, υποχλωριώδες νάτριο, αντιδραστήρια DPD1) – ΚΟΛΥΜΒΗΤΗΡΙΟ ... (Μεγάλη και Μικρή Κολυμβητική Δεξαμενή) (Υδάτινα σχήματα)», από τον τίτλο των οποίων και τα λοιπά έγγραφα, που για αυτές προσκόμισε, ομοίως, με τις ανωτέρω αναφερόμενες συμβάσεις για το έτος 2015, δεν προέκυπτε ότι αφορούν την εκτέλεση εργασιών λειτουργίας υδάτινων σχημάτων και συντήρησης του εξοπλισμού και των εγκαταστάσεών τους, αντίθετα φαίνεται να αφορούν προμήθειες υλικών και μόνον. Συγκεκριμένα, η με αρ. 815/14-06-2019 Σύμβαση με τον Δήμο .... τόσο στον τίτλο της όσο και στο περιεχόμενό της αναφέρεται σε προμήθεια χημικών απολυμαντικών νερού, δεν παραπέμπουν δε και σε εργασίες λειτουργίας και συντήρησης των εγκαταστάσεων των υδάτινων σχηματισμών, όπου τα χημικά θα χρησιμοποιηθούν. Ομοίως και στο τίτλο και στο περιεχόμενό τους, οι με αριθμό 394/12-02-2016, 2786/22-11-2016, 2295/07-10-2016, 1343/15-06-2016, 1935/12-09-2016, 1617/14-07-2016, 777/29-03-2016 Συμβάσεις με τον .... μόνον σε προμήθεια χημικών αναφέρονται, όπως, εξάλλου, στην προμήθεια και μόνον αναλυτή νερού σε κολυμβητική δεξαμενή, χωρίς καμία αναφορά ούτε σε εκτέλεση εργασιών



## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

συντήρησης στις εγκαταστάσεις αυτής, ούτε καν στην τοποθέτηση και θέση σε λειτουργία του ως άνω αναλυτή, αναφέρεται και η με αριθμό 1618/14-07-2016 σύμβαση με τον..... Σε προμήθεια χημικών απολυμαντικών και μόνον αναφέρεται η από 30-08-2019 Βεβαίωση του ΕΑΚ .... σε σχέση με τις ανωτέρω αναφερόμενες συμβάσεις με τον ....., όπως και η με αριθμό 1288/22-12-2016 Σύμβαση με τη ΔΕΥΑ..... Στην εκτέλεση των προμηθειών και μόνον των ετών 2015 και 2016 σύμφωνα με τις απαιτήσεις της υπηρεσίας, άλλωστε, γίνεται αναφορά και στη με αρ. 807/28-03-2019 Βεβαίωση του Προέδρου του ....., ενώ σε παραλαβή και μόνον υλικών αναφέρονται τα από 17-06-2016, 16-07-2016, 09-08-2016, πρωτόκολλα παραλαβής υλικών της επιτροπής του Δήμου....., σε σχέση με τη με αρ. 815/14-06-2019 Σύμβαση. Ομοίως, στην εκτέλεση της προμήθειας και μόνον του αναλυτή νερού σύμφωνα με τις απαιτήσεις της υπηρεσίας, γίνεται αναφορά και στη με αρ. 807/28-03-2019 Βεβαίωση του Προέδρου του ..... σε σχέση με τη με αριθμό 1618/14-07-2016 σύμβαση με τον ..... Σε καμία εργασία λειτουργίας και συντήρησης εγκαταστάσεων υδάτινων σχηματισμών, τέλος, δεν αναφέρονται ούτε παραπέμπουν, τα σχετικά με τις παραπάνω προμήθειες υποβληθέντα δελτία εισαγωγής – πρωτόκολλα παραλαβής υλικών του Εθνικού Αθλητικού Κέντρου ....., όπως και η από 30-12-2016 βεβαίωση του Διευθυντή του ΕΑΚ ....., σχετικά με την επικαλούμενη σύμβαση προμήθειας χημικών με τον ..... και το σύνολο των τιμολογίων πώλησης αγαθών (χημικών) στα οποία κάνει αναφορά η ως άνω βεβαίωση και προσκομίζονται, τα οποία μάλιστα είτε είναι και δελτία αποστολής είτε αναφέρονται στα σχετικά δελτία αποστολής υλικών και μόνον.

15. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη της παρούσας, από τα δικαιολογητικά που προσκόμισε (συμβάσεις, βεβαιώσεις, τιμολόγια, υπεύθυνες δηλώσεις των αναθετόντων φορέων, δημοσίων ή ιδιωτών), ο προσωρινός ανάδοχος και ήδη παρεμβαίνων οικονομικός φορέας, ....., δεν απέδειξε κατά τους όρους των άρθρων 2.2.6.α' και 2.2.9.2 Β.4 της διακήρυξης ότι έχει αναλάβει τη λειτουργία και τη συντήρηση, τουλάχιστον δεκαπέντε (15) τον αριθμό συντριβανιών, υδάτινων σχηματισμών, για τα έτη 2015 και 2016. Και τούτο, διότι οι στην

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

υπεύθυνη δήλωση αναφερόμενες συμβάσεις με αριθμούς 3, 4 και 8 για το έτος 2015 και 10, 11, 12 και 14 για το έτος 2016, δεν αφορούν σε λειτουργία και συντήρηση, ούτε συνίστανται στην εκτέλεση εργασιών προληπτικής και κατασταλτικής συντήρησης του ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, των ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων και υδραυλικών εγκαταστάσεων σιντριβανιών, υδάτινων σχηματισμών, ώστε να επιτυγχάνεται η αποδοτική λειτουργία τους, συνεπώς δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη, οι λοιπές δε συμβάσεις, τις οποίες στην «Υπεύθυνη Δήλωση Τεχνική & Επαγγελματική Ικανότητα (19.Β.4.1)» επικαλείται αφορούν σε δώδεκα (12) για το έτος 2015 και έντεκα (11) για το έτος 2016 συντριβάνια, υδάτινους σχηματισμούς. Τις ελλείψεις αυτές, μεταξύ άλλων, επεσήμανε η αναθέτουσα αρχή στον παρεμβαίνοντα, με το από 18-10-2019 έγγραφό της, το οποίο του κοινοποίησε αυθημερόν μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού του διαγωνισμού και στο οποίο του έτασσε προθεσμία πέντε (5) ημερών για τη διευκρίνισή τους, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 του ν. 4412/2016. Σε απάντηση του ως άνω εγγράφου δε, ο προσωρινός ανάδοχος και παρεμβαίνων δεν υπέβαλε συμπληρωματικά κανένα άλλο έγγραφο ή στοιχείο, αλλά στις 24-10-2019, αφού δηλαδή είχε παρέλθει η προθεσμία που του είχε ταχθεί, ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το από ίδιας ημερομηνίας έγγραφό του με θέμα «Παροχή Διευκρινίσεων», στο οποίο, σε σχέση με τις επίμαχες συμβάσεις, αναφερόταν στα έγγραφα που αρχικά είχε υποβάλει και από τα οποία για τις επίμαχες συμβάσεις ισχυριζόταν ότι αναφέρονται σε προμήθεια υλικών και εξοπλισμού που αφορά όμως στη λειτουργία και τη συντήρηση των οικείων υδάτινων σχηματισμών (δεξαμενών κολύμβησης και πόσιμου νερού), η παροχή δε των υπηρεσιών αυτών αποδεικνύεται είτε από τις σχετικές συμβάσεις που προσκόμισε, είτε από τα τιμολόγια, είτε από τις βεβαιώσεις, είτε από όλα μαζί και από την από τον ίδιο προσκομισθείσα Υπεύθυνη Δήλωση με αριθμό υποβληθέντος δικαιολογητικού 21 με ονομασία «Υπεύθυνη Δήλωση Τεχνική & Επαγγελματική Ικανότητα (19.Β.4.4)». Οι ισχυρισμοί του όμως αυτοί ως εκπρόθεσμοι δεν μπορούσαν να ληφθούν υπόψη, επιπλέον και ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στη δέκατη τρίτη σκέψη της παρούσας ήταν και αβάσιμοι. Συνακόλουθα, η προσφορά του προσωρινού αναδόχου της σύμβασης και ήδη παρεμβαίνοντος οικονομικού

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

φορέα, ....., θα έπρεπε να απορριφθεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3.2 της διακήρυξης, διότι από τα δικαιολογητικά που προσκόμισε και δεν συμπλήρωσε εμπροθέσμως και επαρκώς, κατά τις διατάξεις του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 και του όρου 3.2 της διακήρυξης, καίτοι προκλήθηκε προς τούτο, δεν απέδειξε ότι πληρούνται στο πρόσωπό του οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6α΄ της διακήρυξης. Τούτο, δε, ανεξαρτήτως αν και οι λοιπές, πλην των ανωτέρω αναφερόμενων με αριθμούς 3, 4 και 8 για το έτος 2015 και 10, 11, 12 και 14 για το έτος 2016 επικαλούμενες συμβάσεις, μπορούσαν όλες νομίμως να ληφθούν υπόψη, εφόσον και υπό την εκδοχή ότι μπορούσαν, τα συντριβάνια, υδάτινοι σχηματισμοί που ο ίδιος ο προσωρινός ανάδοχος δήλωσε ότι αυτές αφορούν δεν αρκούσαν (ήταν λιγότερα από 15) για καθένα από τα έτη 2015 και 2016 για την απόδειξη της πλήρωσης της εμπειρίας του πιο πάνω άρθρου (2.2.6.α΄), των σχετικών με αυτές ισχυρισμών της προσφυγής μη εξεταζομένων ως αλυσιτελών. Κατά συνέπεια, έσφαλε η αναθέτουσα αρχή που κατακύρωσε στον παρεμβαίνοντα οικονομικό φορέα .... τον διαγωνισμό, του πρώτου λόγου της κρινόμενης προσφυγής γενομένου δεκτού.

16. Επειδή, εξάλλου, κατά την έννοια των παρατιθέμενων στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας διατάξεων της διακήρυξης, σε συνδυασμό με αυτές του άρθρου 8 του Κεφαλαίου με τίτλο «ΕΛΑΧΙΣΤΟΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» της με αριθμό .....Μελέτης του Δήμου, σχετικά με την υπό δημοπράτηση υπηρεσία, έχοντας υπόψη και όσα γίνονται δεκτά στη δέκατη τρίτη σκέψη της παρούσας, για την απόδειξη πλήρωσης της απαίτησης του όρου 2.2.6.γ΄ της διακήρυξης οι διαγωνιζόμενοι να έχουν κατασκευάσει ή να έχουν θέσει σε αποδοτική λειτουργία μέχρι σήμερα: τουλάχιστον μια (1) εγκατάσταση δημιουργίας υδάτινων σχημάτων (σιντριβανιών), δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των σαράντα ενός κιλοβάτ (41Kw), όλων των τύπων, των προς συντήρηση σιντριβανιών της σύμβασης, δεν συνάγεται με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης διάταξη ότι οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει να έχουν κατασκευάσει από την αρχή το επικαλούμενο υδάτινο σχήμα (σιντριβάνι), ούτε ότι πρέπει να το έχουν θέσει σε λειτουργία για πρώτη φορά. Αρκεί, συνεπώς, να επικαλούνται τη θέση σε αποδοτική λειτουργία ενός (1) υδάτινου

## **Αριθμός απόφασης: 65 / 2020**

σχήματος (συντριβανιού), ακόμη και αν τίθεται σε λειτουργία μετά από μικρή παύση του για τη διενέργεια τακτικής ή έκτακτης συντήρησής του ή για αντικατάσταση ή αναβάθμιση ή συμπλήρωση μέρους ή τμήματος των εξαρτημάτων του, του εξοπλισμού ή και των εγκαταστάσεών του, ανεξαρτήτως μάλιστα της αξίας της αναληφθείσας σύμβασης με το ανωτέρω αντικείμενο ή της διάρκειας για την εκτέλεσή της. Μπορεί επίσης ο υδάτινος σχηματισμός (συντριβάνι) να είναι οποιουδήποτε από τους τύπους αυτών, που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης προς συντήρηση, αρκεί να είναι δυναμικότητας ίσης ή μεγαλύτερης των σαράντα ενός κιλοβάτ (41Kw). Όπως, εξάλλου, κρίθηκε και δεν αμφισβητήθηκε με τη με αριθμό 929/2019 Απόφαση της ΑΕΠΠ, επιλαμβανόμενης επί προσφυγής που ασκήθηκε στα πλαίσια του ίδιου διαγωνισμού (πρβλ. 2<sup>η</sup> σκέψη της παρούσας), η θέση σε λειτουργία του υδάτινου σχήματος (συντριβανιού) δεν απαιτείται να έχει λάβει χώρα κατά την τριετία 2015-2017, αλλά και αργότερα μέχρι τη δημοσίευση της διακήρυξης («... έως σήμερα»). Για την απόδειξη, τέλος, πλήρωσης της πιο πάνω απαίτησης ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει έγγραφα, όπως συμβάσεις, τιμολόγια, βεβαιώσεις και υπεύθυνες δηλώσεις των αναθετόντων δημοσίων ή ιδιωτικών φορέων (όχι σωρευτικά όλα τα ως άνω έγγραφα - πρβλ. σκ. 13 της παρούσας), από τα οποία να προκύπτει ότι κατασκεύασε ή έθεσε σε αποδοτική λειτουργία τουλάχιστον ένα (1) υδάτινο σχηματισμό (συντριβάνι) οποιουδήποτε από τους τύπους των υδάτινων σχημάτων (συντριβανιών), που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης προς συντήρηση και ότι έχει δυναμικότητα ίση ή μεγαλύτερη των σαράντα ενός κιλοβάτ (41Kw), σε διαφορετική περίπτωση η προσφορά του απορρίπτεται, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.

17. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία και δικαιολογητικά κατακύρωσης που εμπεριέχονται στο ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς του, για την απόδειξη πλήρωσης της απαίτησης του άρθρου 2.2.6γ' της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης, ήδη παρεμβαίνων οικονομικός φορέας ....., προσκόμισε το αρχείο με την ονομασία

## Αριθμός απόφασης: 65 / 2020

«Υπεύθυνη Δήλωση – Θέση σε λειτουργία 41 kw – Β.4.3», από την επισκόπηση του οποίου προκύπτει ότι επικαλείται δύο (2) συμβάσεις, η πρώτη, με περιγραφή «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ, ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΕΝΟΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΠΑΡΑΜΕΤΡΩΝ & ΡΥΘΜΙΣΗΣ ΥΠΟΧΛ. ΧΛΩΡΙΟΥ ΚΑΙ ΡΗ», (Εγκατάσταση ενός συστήματος μέτρησης και ρύθμισης ποιοτικών παραμέτρων νερού (ΡΗ, Cl, Redox, T), στο σιντριβάνι της Κεντρικής Πλατείας .... εγκατεστημένης ισχύος περίπου 110KW. Θέση του σιντριβανιού σε πλήρη αποδοτική λειτουργία), παραλήπτη τον ΔΗΜΟ ..... (Σιντριβάνι Κεντρικής Πλατείας ....), περίοδο στην οποία αφορά 22/11/2017 - 04/12/2017, ποσού 3.833,76 € και ότι σχετικά με αυτήν συνημμένα προσκομίζει: 1.ΣΥΜΒΑΣΗ, 2.ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ, 3.ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ, 4.ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ 1443 και η δεύτερη, με περιγραφή «ΤΑΚΤΙΚΕΣ ΚΑΙ ΕΚΤΑΚΤΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΚΟΛΥΜΒΗΤΗΡΙΟΥ ΕΑΚΛ ...», (Συντήρηση του ΗΜ εξοπλισμού των δύο κολυμβητικών δεξαμενών του κολυμβητηρίου του ΕΑΚ.. για ένα έτος εγκατεστημένης ισχύος 125Hr.), παραλήπτη το ΕΘΝΙΚΟ ΑΘΛΗΤΙΚΟ ΚΕΝΤΡΟ ... (Κολυμβητήριο ...), περίοδο στην οποία αφορά 14/07/2017 - 31/07/2018, ποσού 1.200,00 € και ότι σχετικά με αυτήν συνημμένα προσκομίζει: 1.ΣΥΜΒΑΣΗ - ΑΝΑΘΕΣΗ, 2.ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ 383, 3.ΒΕΒΑΙΩΣΗ. Από την επισκόπηση της συνημμένης πρώτης από 22-11-2017 σχετικής σύμβασης προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων αναλαμβάνει από το Δήμο .... «έργο» και συγκεκριμένα την «υποχρέωση της προμήθειας και αντικατάστασης κατεστραμμένων εξωτερικών ηλεκτρικών πινάκων όπως ακριβώς περιγράφονται στην Τεχνική Έκθεση της Υπηρεσίας». Στο άρθρο 3, εξάλλου, της επίσης προσκομισθείσας σχετικής με την ως άνω σύμβαση με αριθμό 67047/04-10-2017 Τεχνικής Περιγραφής του υπόψη έργου αναφέρεται «1. ΓΕΝΙΚΑ. Η παρούσα τεχνική περιγραφή αφορά την προμήθεια και εγκατάσταση ενός συστήματος μέτρησης παραμέτρων ... σε υπάρχω[ο]ν σιντριβάνι, όπως επίσης και όλες τις απαραίτητες συνδέσεις και εργασίες που απαιτούνται στο σιντριβάνι, δοκιμές και παράδοση σε πλήρη λειτουργία ...». Περαιτέρω, στη με αριθμό 13125/18-03-2019 Βεβαίωση καλής εκτέλεσης του Δήμου ....., σχετικά με το υπόψη έργο, αναφέρεται ότι το σύστημα που ο παρεμβαίνων ανέλαβε να προμηθεύσει και εγκαταστήσει αφορούσε «... υπάρχω[ο]ν σιντριβάνι στην Κεντρική Πλατεία

## Αριθμός απόφασης: 65 / 2020

εγκατεστημένης ισχύος 150 Kw περίπου ... Το συντριβάνι έθεσε σε πλήρη ομαλή λειτουργία ...». Από τα παραπάνω προκύπτει ότι με την επίκληση της πρώτης ως άνω σύμβασης και τα σχετικά με αυτήν προσκομισθέντα έγγραφα, ο προσωρινός ανάδοχος απέδειξε κατά τους όρους των άρθρων 2.2.6.γ' και 2.2.9.2 Β.4 της διακήρυξης ότι μέχρι την δημοσίευση της διακήρυξης έχει θέσει σε αποδοτική λειτουργία ένα (1) υδάτινο σχηματισμό (συντριβάνι) δυναμικότητας μεγαλύτερης μάλιστα των σαράντα ενός κιλοβάτ (41Kw). Τούτο μάλιστα, ανεξαρτήτως λήψης υπόψη ή μη της δεύτερης από αυτόν επικαλούμενης σύμβασης, εφόσον και υπό την εκδοχή ότι δεν μπορούσε, αρκούσε η λήψη υπόψη της πρώτης, για την απόδειξη της πλήρωσης της εμπειρίας του πιο πάνω άρθρου (2.2.6 γ'), των σχετικών με τη δεύτερη σύμβαση ισχυρισμών της προσφυγής μη εξεταζομένων ως αλυσιτελών. Κατά συνέπεια, ορθώς και νομίμως η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη απόφασή της έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου της σύμβασης και παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα ..... ως προς την απόδειξη πλήρωσης της εμπειρίας του άρθρου 2.2.6.γ' της διακήρυξης, των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας και του δεύτερου λόγου της κρινομένης προσφυγής απορριπτομένων ως αβασίμων.

18. Επειδή, ωστόσο, για την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου της σύμβασης και ήδη παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα ....., αρκεί ότι δεν απέδειξε ότι πληρούνται στο πρόσωπό του οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.α' της διακήρυξης, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά παραπάνω (σκέψεις 13 – 15 της παρούσας), κατά συνέπεια, η προσβαλλόμενη απόφαση με την οποία κατακυρώνεται στον παρεμβαίνοντα ο διαγωνισμός είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί.

19. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η δε παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει, σύμφωνα με το σκεπτικό, τη με αριθμό 734/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., που κατακύρωσε τη σύμβαση «ΔΙΕΤΕΙΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΣΙΝΤΡΙΒΑΝΙΩΝ ΔΗΜΟΥ .....» (... διακήρυξη - Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. α/α ...) στον οικονομικό φορέα .....

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 30 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 17<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κων/νος Πολ. Κορομπέλης**

**Τζέιμου Ελ. Γιάννακα**