

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 19 Μαρτίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 08.02.2021 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 301/08.02.2021 Προδικαστική Προσφυγή της ένωσης εταιρειών με την επωνυμία «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται, της εταιρείας με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, ως μέλος της ένωσης εταιρειών «...» και της εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στα ..., ..., ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, ως μέλος της ένωσης εταιρειών «...».

Κατά της Περιφέρειας ..., που εδρεύει στα ..., επί της ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. 180/ Συν.3/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (εφεξής «η προσβαλλόμενη απόφαση») με ΘΕΜΑ: Έγκριση των Πρακτικών 1ου/01-10-2020 (αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής) και 2ου/27-01-2021 (αξιολόγηση τεχνικών προσφορών) του διαγωνισμού της υπ' αριθ. πρωτ. .../.../03.08.2020 Διακήρυξης για την ανάθεση της σύμβασης του υποέργου με Α/Α 1 «Ανάπτυξη συστημάτων, εφαρμογών και ψηφιακού περιεχομένου» της Πράξης «Ψηφιακές Υπηρεσίες στα Μνημεία», του Επιχειρησιακού Προγράμματος «...2014-2020» (MIS ...), κατά το μέρος που κρίθηκαν ως αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία «...».

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α΄ 64), ποσού 1.159,88 ευρώ και με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. .../.../03.08.2020 Διακήρυξη της Περιφέρειας ... προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, άνω των ορίων, διαγωνισμός, με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων, με αντικείμενο την ανάδειξη για την «Ανάπτυξη συστημάτων, εφαρμογών και ψηφιακού περιεχομένου» για την πράξη: «Ψηφιακές Υπηρεσίες στα Μνημεία», η οποία εντάχθηκε με κωδικό ΟΠΣ ... στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «... 2014-2020», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, ενδεικτικού προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ 231.975,81 ευρώ, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 07.08.2020 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου και έλαβε συστημικό αριθμό με α/α Καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 22^η.09.2020 και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η 28^η.09.2020 και συμμετείχαν η ένωση εταιρειών «...» και ήδη προσφεύγουσα και η εταιρεία «...». Δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης, κατ' έγκριση των Πρακτικών 1ου/01-10-2020 (αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής) και 2ου/27-01-2021 (αξιολόγηση τεχνικών προσφορών) του διαγωνισμού, έγιναν αποδεκτές οι προσφορές και των δύο διαγωνιζόμενων αναφορικά με τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές τους προσφορές και κατόπιν

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

αξιολόγησης αυτών έλαβαν η μεν προσφεύγουσα ένωση εταιρειών 111,85 βαθμούς και η εταιρεία «...» 105,85 βαθμούς. Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η προσφεύγουσα καθ' ο μέρος κρίθηκαν ως αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικείμενου του (υπηρεσία), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή και ανήκει στη Γενική Κυβέρνηση και στον υποτομέα Ο.Τ.Α. και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της Προκήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα Ευρωπαϊκής Ένωσης (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και του Βιβλίου Ι (άρθρο 3 - 221), καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 29.01.2021, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, και η υπό κρίση Προσφυγή ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 08.02.2021, ήτοι εντός της ως άνω νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας.

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, η ένωση εταιρειών «...» και τα μέλη αυτής «...» και «...», ήδη προσφεύγουσες, ασκούν την υπό κρίση Προσφυγή τους, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αφού συμμετείχαν στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και η προσφορά τους έγινε αποδεκτή, αιτούμενες την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που κρίθηκε, παρανόμως, ως ισχυρίζονται, ως αποδεκτή η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

με την επωνυμία «...». Και τούτο διότι στην περίπτωση που κριθεί ούτως, θα αναδειχθεί η ένωση αυτή προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης και επομένως, είναι αυτονόητη η βλάβη της από την ώδε προσβαλλόμενη απόφαση. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

5. Επειδή, περαιτέρω, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), η αναθέτουσα αρχή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 22685/2159/18.02.2021 έγγραφο απόψεών της αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής.

6. Επειδή, αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας «...», οι προσφεύγουσες, με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής τους, ισχυρίζονται ότι αυτή έπρεπε να αποκλεισθεί διότι δεν έχουν υποβληθεί ξεχωριστά τα Ενιαία Ευρωπαϊκά Έγγραφα Συμβάσεων (εφεξής «ΕΕΕΣ») στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής της αναφορικά με τους υπεργολάβους της, κ.κ. ... και ..., καθόσον το τμήμα της σύμβασης που η εν λόγω εταιρεία έχει αναθέσει σε τρίτους υπερβαίνει το 30% της συνολικής αξίας της σύμβασης. Με το δεύτερο λόγο της Προσφυγής τους, οι προσφεύγουσες ισχυρίζονται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση τυγχάνει ακυρωτέα κατά το μέρος που έκρινε ως αποδεκτή την τεχνική προσφορά της εταιρείας «...», η οποία τυγχάνει αντιφατική και ασαφής, αφού με βάση το ιδιωτικό συμφωνητικό ανάμεσα στην εταιρεία «...» και στον κ. ... ο τελευταίος θα αναλάβει το Π5, Παραγωγή Ψηφιακού Περιεχομένου, στελεχώνοντας την ομάδα έργου ως Υπεύθυνος Έργου, χωρίς να προκύπτει ότι αποδέχεται τη θέση του Αναπληρωτή Επικεφαλής Έργου, θέση για την οποία δηλώνεται στην τεχνική προσφορά της εν λόγω εταιρείας (παρ. 11.2. αυτής). Τέλος, με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής οι προσφεύγουσες αιτούνται την ακύρωση της προσβαλλόμενης λόγω ασαφειών και αντιφάσεων της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «...». Ειδικότερα, αναφορικά με τον δηλωθέντα στην ΕΕΕΣ ως εξωτερικό συνεργάτη, κ. ..., όπου ενώ στο προσκομισθέν ιδιωτικό

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

συμφωνητικό παροχής ανεξάρτητων υπηρεσιών αναφέρεται ότι θα προσφέρει υπηρεσίες μόνο στην εκπόνηση του παραδοτέου Π5, Παραγωγή ψηφιακού περιεχομένου, στην τεχνική προσφορά αναφέρεται η συμμετοχή του και στη Φάση 6 της εκπαίδευσης που είναι το παραδοτέο Π8 και το ίδιο συμβαίνει και ως προς τον κ. Περαιτέρω, ο κ. ... δηλώνεται ως εξωτερικός συνεργάτης μόνο ως προς το Παραδοτέο Π5, στη σελίδα 100 της τεχνικής προσφοράς της «...» δηλώνεται ως Αναπληρωτής Επικεφαλής Έργου (ΑΕΠ) και στη σελίδα 101 της τεχνικής προσφοράς δηλώνεται ως εξωτερικός συνεργάτης (απλό μέλος). Επιπλέον στη Φάση 6, Εκπαίδευση προσωπικού, αναφέρεται στη σελίδα 82 της τεχνικής προσφοράς ότι απαιτείται σεμιναριακή εκπαίδευση χρηστών τριών εκπαιδευτικών ημερών, ενώ στην σελ. 86 της τεχνικής προσφοράς αναφέρονται τέσσερις ημέρες, ενώ, επιπροσθέτως, εν αντιθέσει με τον απαιτούμενο προς συμπλήρωση στην υποενότητα 2.2.9.2. της Διακήρυξης περ. Β4. Γ. «Συγκεντρωτικό Πίνακα Στελέχωσης της Ομάδας Έργου», η εταιρεία «...» δεν προβαίνει σε επιμέρους αναγραφή του ονοματεπωνύμου των στελεχών της, του ρόλου τους και την κατανομή ανθρωποπροσπάθειας ανά πακέτο εργασίας ή παραδοτέο, προδιαγραφής απαιτούμενης επί ποινή αποκλεισμού.

7. Επειδή, ο όρος 2.2.8 «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» της Διακήρυξης ορίζει ότι «[Ο]ι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους, τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης», ο όρος 2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» ότι «2.2.9.1

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής της παραγράφου 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), [...] Εφόσον το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται ο υποψήφιος να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτο υπερβαίνει το 30% της συνολικής αξίας της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή επαληθεύει υποχρεωτικά τη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3 της παρούσας και για τους υπεργολάβους, οι οποίοι υποχρεούνται να υποβάλουν διακριτό ΕΕΕΣ κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς» και ο όρος 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» ότι «[...] Επιπλέον: α) Για περιπτώσεις εξαρτημένης σχέσεως εργασίας, προσκομίζεται σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ή κατάσταση προσωπικού στην οποία θα αναφέρονται τα ως άνω πρόσωπα στο προσωπικό του υποψηφίου αναδόχου. β) Για περιπτώσεις παροχής ανεξάρτητων υπηρεσιών κατά την έννοια του άρθρου 39 παρ. 9 του Ν. 4386/2016 «Ενιαίο Σύστημα Κοινωνικής Ασφάλειας - Μεταρρύθμιση ασφαλιστικού – συνταξιοδοτικού συστήματος - Ρυθμίσεις φορολογίας εισοδήματος και τυχερών παιγνίων και άλλες διατάξεις» (Α΄ 85): - Σύμβαση ή δήλωση παροχής ανεξάρτητων υπηρεσιών - Υπεύθυνη δήλωση του στελέχους, με την οποία θα δεσμεύεται ο παρέχων τις ανεξάρτητες υπηρεσίες ότι θα προσφέρει τις υπηρεσίες του στον υποψήφιο ανάδοχο για όσο διάστημα διαρκεί η συμβατική υποχρέωση. γ) Σε περίπτωση κατά την οποία τα ανωτέρω προτεινόμενα μέλη της Ομάδας Έργου δεν είναι μόνιμα στελέχη του υποψηφίου Αναδόχου, κατά την έννοια των παραπάνω α΄ και β΄, αλλά εξωτερικοί συνεργάτες, ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 2.2.8 και παρακάτω στην περίπτωση Β.9. δ) Αναφορά του τμήματος της σύμβασης το οποίο ο οικονομικός φορέας προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας. [...] Β.9. Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό».

8. Επειδή από την επισκόπηση του φακέλου προκύπτει ότι η εταιρεία «...» στο υποβληθέν ΕΕΕΣ, ΜΕΡΟΣ ΙΙ, «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα ενότητα Γ. : Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων» έχει δηλώσει ότι θα στηριχθεί στις ικανότητες της εταιρείας «...», ενώ στην ενότητα Δ, «Πληροφορίες σχετικά με υπεργολάβους στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας» έχει δηλώσει ότι προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή εργολαβίας τμήμα της σύμβασης στους κ.κ. ... και ... και στη σελίδα 16 του ΕΕΕΣ της δηλώνει ότι «τμήμα της σύμβασης θα ανατεθεί στους υπεργολάβους: 28% στην ... και 18% στην ...». Περαιτέρω και αναφορικά με τους κ.κ. ... και ..., ενώ αναφέρει αυτούς στο σημείο Δ. του ΕΕΕΣ ως υπεργολάβους, δε δηλώνει το ποσοστό της υπό ανάθεσης σύμβασης που τους αναθέτει υπεργολαβικά, ως πράττει για τις εταιρείες «...» και «...», παρά προσκομίζει μόνον τα ιδιωτικά συμφωνητικά παροχής ανεξάρτητων υπηρεσιών και τις υπεύθυνες δηλώσεις που ορίζονται στον όρο 2.2.9.2. Β4 περ. β της Διακήρυξης, όπου ορίζεται ότι «για τις περιπτώσεις παροχής ανεξάρτητων υπηρεσιών προσκομίζεται σύμβαση ή δήλωση παροχής ανεξάρτητων υπηρεσιών και υπεύθυνη δήλωση του στελέχους, με την οποία θα δεσμεύεται ο παρέχων τις ανεξάρτητες υπηρεσίες ότι θα προσφέρει τις υπηρεσίες του στον υποψήφιο ανάδοχο για όσο διάστημα διαρκεί η συμβατική υποχρέωση». Ωστόσο, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι οι κ.κ. ... και ... εντάσσονται σε κάθε περίπτωση στον όρο 2.2.9.2. Β4 περ. γ της Διακήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο «(Σ)ε περίπτωση κατά την οποία τα ανωτέρω προτεινόμενα μέλη της Ομάδας Έργου δεν είναι μόνιμα στελέχη του υποψηφίου Αναδόχου, κατά την έννοια των παραπάνω α' και β', αλλά εξωτερικοί συνεργάτες, ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 2.2.8 και παρακάτω στην περίπτωση Β.9». Περαιτέρω, στην υπό εξέταση περίπτωση και λαμβανομένου υπόψη ότι οι κ.κ. ... και ... τυγχάνουν εξωτερικοί συνεργάτες και δηλώνονται στο ΕΕΕΣ της εταιρείας «...» ως υπεργολάβοι και το ποσοστό που δηλώνει η τελευταία ότι προτίθεται να αναθέσει υπεργολαβικά στις εταιρείες «...»

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

και «...» είναι 28% και 18%, αντίστοιχα, ήτοι αθροιστικά υπερβαίνει το 30% της συνολικής αξίας της σύμβασης, όφειλε με την προσφορά της η εν λόγω εταιρεία όπως υποβάλει ξεχωριστό έντυπο ΕΕΕΣ και για τους κ.κ. ... και ..., επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς της. Και τούτο διότι, δοθέντος ότι δηλώνει η εταιρεία «...» ως υπεργολάβους τους προαναφερόμενους εξωτερικούς της συνεργάτες, οφείλουν, σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης, εφόσον το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτο υπερβαίνει το 30% της συνολικής αξίας της σύμβασης, ως εν προκειμένω κατά τα προλεχθέντα, η αναθέτουσα αρχή όπως επαληθεύσει υποχρεωτικά τη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3 της Διακήρυξης και η προσφέρουσα όπως υποβάλλει και για τους υπεργολάβους της διακριτό έγγραφο ΕΕΕΣ κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της. Ως εκ τούτου, στην υπό εξέταση περίπτωση όπου δεν υποβλήθηκαν ξεχωριστά ΕΕΕΣ των δηλωθέντων υπεργολάβων, κ.κ. ... και ..., η προσφορά της εταιρείας «...» τυγχάνει απορριπτή. Τα ανωτέρω επιρρωνύονται και από την τεχνική προσφορά της εταιρείας «...», όπου οι δηλωθέντες υπεργολάβοι κ.κ. ... και ... δηλώνεται ότι θα συμμετέχουν στην υλοποίηση μέρους/τμήματος συγκεκριμένων υποενοτήτων και συγκεκριμένα στα παραδοτέα Π5 και Π8, με το Π5 να αφορά την παραγωγή ψηφιακού περιεχομένου και το Π8 τις υπηρεσίες εκπαίδευσης και τα οποία αποτελούν ξεχωριστά τμήματα της σύμβασης, με το Π5 να έχει προϋπολογισμό 109.293,09 ευρώ, ήτοι 38% του συνολικού προϋπολογισμού του έργου. Συνεπώς, προκύπτει ότι πρόκειται για ανάθεση με υπεργολαβία των εν λόγω τμημάτων του διαγωνισμού και για το λόγο αυτό και δηλώνονται στο ΕΕΕΣ από την ίδια την συμμετέχουσα ως υπεργολάβοι και δη τρίτοι έναντι της ίδιας, τα υπόψη δύο πρόσωπα. Άλλωστε και δοθέντος ότι η ίδια η προσφέρουσα εταιρεία «...», δηλώνει αυτούς ως υπεργολάβους, ουδεμία ερμηνεία δύναται παραδεκτά να λάβει χώρα αναφορικά με τη φύση της εν λόγω δραστηριότητας των κ.κ. ... και ..., απορριπτομένων των σχετικών ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής. Επιπλέον και λαμβανομένου υπόψη ότι για τους προαναφερόμενους υπεργολάβους δε δηλώνεται με την υπόψη προσφορά το τμήμα της σύμβασης το οποίο η εταιρεία «...» προτίθεται να τους αναθέσει υπεργολαβικά, υφίσταται

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

παραβίαση του όρου 2.2.9.2.B4 περ. δ, σύμφωνα με την οποία ο προσφέρων έχει υποχρέωση «[Α]ναφορά(ς) του τμήματος της σύμβασης το οποίο (ο οικονομικός φορέας) προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας» και συνεπώς η εν λόγω προσφορά τυγχάνει απορριπτή και για το λόγο αυτόν. Μετά ταύτα, ο πρώτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

9. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην παραπάνω σκέψη, για καθεμία από τις πιο πάνω αναφερόμενες πλημμέλειες της προσφοράς της εταιρείας «...», αυτή έπρεπε να απορριφθεί, η δε αναθέτουσα αρχή που την έκανε αποδεκτή έσφαλε και πρέπει η προσβαλλόμενη απόφασή της κατά το μέρος αυτό να ακυρωθεί, παρέλκει δε, η εξέταση των λοιπών λόγων της Προσφυγής, ως αλυσιτελής, δοθέντος ότι οι ως άνω πλημμέλειες της προσφοράς της εν λόγω εταιρείας παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς της (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 309/2019, 274/2018, 344/2017, 47/2017, 296/2016, ΔΕφΠειρ. Ν95/2020 ΔΕφΑθ. 279/2019, 239/2019, ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.).

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να γίνει δεκτή η Προσφυγή, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το δε, παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα να της επιστραφεί, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 180/Συν.3/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... του διαγωνισμού για την υπ' αριθ. πρωτ. .../.../03.08.2020 Διακήρυξη ανάθεσης της σύμβασης του υποέργου με Α/Α 1 «Ανάπτυξη συστημάτων, εφαρμογών και ψηφιακού περιεχομένου» της Πράξης «Ψηφιακές Υπηρεσίες στα Μνημεία», κατά το μέρος που κρίθηκε ως αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...».

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 654 / 2021

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 19 Μαρτίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 8 Απριλίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Μιχαήλ Σοφιανός