

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**1<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 2 Ιουλίου 2019 με την εξής σύνθεση: Πουλοπούλου Αγγελική Πρόεδρος, Εμμανουέλα Σωτηροπούλου-Εισηγήτρια και Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Μέλη, κατόπιν της με αρ. 8/2019 απόφασης της Ολομέλειας της ΑΕΠΠ και της με αρ. 25/2019 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ.

Για να εξετάσει την από 7/6/2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 720/11-6-2019 του Οικονομικού Φορέα με την επωνυμία «.....» και το διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της ..... (.....) και της υπ' αριθ. 22/2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της, κατά το μέρος που έκρινε τεχνικά αποδεκτή την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία «.....» στα πλαίσια του Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, με ανοικτή διαδικασία για την ανάθεση της προμήθειας με τίτλο: «Προμήθεια Βυτιοφόρου Οχήματος», με αρ. πρωτοκόλλου διακήρυξης ..... και αρ. μελέτης ....., συνολικού προϋπολογισμού 199.999,60 ευρώ συμπεριλαμβανομένου 24% Φ.Π.Α.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και δ.τ «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Εμμανουέλα Σωτηροπούλου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η οποία κατετέθη την 7-6-2019 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και την 12-6-2018 ο αναθέτων φορέας προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς ενδιαφερόμενους με μήνυμα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί/ανακληθεί/τροποποιηθεί/μεταρρυθμιστεί η υπ' αριθ. 22/2019 απόφαση του ΔΣ του αναθέτοντος φορέα, κατά το μέρος που έκρινε τεχνικά αποδεκτή την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», ώστε να αποκλειστεί από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία.

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω πράξης.

3. Επειδή η ..... (.....), ως αναθέτων φορέας, με την με αριθμ. πρωτ. .... Διακήρυξη προκήρυξε Ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό για την «Προμήθεια Βυτιοφόρου Οχήματος», ενδεικτικού προϋπολογισμού €199.999,60 (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., 24%) (Καθαρή Αξία: 161.290,00, Φ.Π.Α.: 38.709,60), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 22-4-2019 με Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ..... Στον ανωτέρω διαγωνισμό έλαβαν μέρος δύο (2) διαγωνιζόμενοι, η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 22/2019 απόφαση του ΔΣ του αναθέτοντος φορέα, κατόπιν έγκρισης του Πρακτικού 1 της επιτροπής διαγωνισμού περί αξιολόγησης – ελέγχου των Φακέλων Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών των διαγωνιζόμενων, για την ανάθεση της προμήθειας «Προμήθεια Βυτιοφόρου Οχήματος», έγιναν αποδεκτές οι προφορές και των δύο διαγωνιζόμενων εταιρειών και αποφασίστηκε η συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με την αποσφράγιση των Οικονομικών τους Προσφορών. Η απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα και την έτερη διαγωνιζόμενη παρεμβαίνουσα εταιρεία την 31-5-2019 μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

4. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016 το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο, ήτοι το με κωδικό ....., ποσού 806,45 €.

5. Επειδή η υπό κρίση Προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ως και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από το άρθρο 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

7. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα.

8. Επειδή, η Προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική της Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, ως συμμετέχουσα στον επίδικο διαγωνισμό της οποίας η προσφορά έχει γίνει αποδεκτή με την προσβαλλόμενη πράξη, με συνέπεια να υφίσταται βλάβη, κατά τα άρθρα 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, λόγω της αποδοχής της προσφοράς της έτερης συνδιαγωνιζόμενης παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», κατά το στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών συμμετοχής και των Τεχνικών προσφορών.

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η παρεμβαίνουσα εταιρεία εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς κατέθεσε την υπό κρίση παρέμβαση της στις 20/6/2019 στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ αφού, η εν λόγω Προσφυγή

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς τους ενδιαφερόμενους τρίτους στις 12/6/2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η παρεμβαίνουσα, η οποία σκοπεί στην απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και στη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλομένης, η παρεμβαίνουσα δε έχει προφανές έννομο συμφέρον από την απόρριψη της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται από την επιβεβαίωση της αποδοχής της προσφοράς της.

10. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή και η παρέμβαση παραδεκτά και νόμιμα φέρονται προς εξέταση ενώπιον του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

11. Επειδή με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσβαλλομένη απόφαση είναι μη νόμιμη και ακυρωτέα, διότι η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης παρεμβαίνουσας εταιρείας δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της οικείας διακήρυξης περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, παραβιάζοντας με τον τρόπο αυτό την αρχή της νομιμότητας και της τυπικότητας. Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι στο υποβαλλόμενο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) δεν γίνεται καμία αναφορά σε συμβάσεις προμηθειών συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου, συνολικού ύψους 300.000 € τα τελευταία 5 έτη, δηλαδή σε προμήθεια βυτιοφόρου για πόσιμο νερό (συγκεκριμένος τύπος) ή σε προμήθεια βυτιοφόρου για οποιαδήποτε άλλη χρήση (παρεμφερός τύπος). Επομένως, ουδεμία εκ των επικαλούμενων συμβάσεων που επικαλείται η συμμετέχουσα πληροί τις προϋποθέσεις του νόμου και της διακήρυξης ως προς τη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της τελευταίας. Συγκεκριμένα, πρόκειται για τελείως διαφορετικά οχήματα, με διαφορετικό CPV, αλλά και με τελείως διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία ούτε παραπλήσια των τεχνικών χαρακτηριστικών των βυτιοφόρων οχημάτων δεν μπορούν να θεωρηθούν και Τα οχήματα αυτά εξυπηρετούν τελείως διαφορετικούς σκοπούς από αυτούς που επιδιώκονται με την παρούσα σύμβαση. Επιπλέον, υποστηρίζει ότι από κανένα στοιχείο του φακέλου της παρεμβαίνουσας εταιρίας «.....» δεν προκύπτει η απαιτούμενη καταλληλότητα για την εκτέλεση της παρούσας σύμβασης, ήτοι η τεχνική και επαγγελματική της ικανότητα, καθόσον ούτε προηγούμενες συμβάσεις συγκεκριμένου ή παρεμφερούς τύπου επικαλείται

ούτε διαθέτει την απαιτούμενη τεχνογνωσία και εξοπλισμό για την πλήρη κάλυψη των αναγκών της ούτε κάνει χρήση δάνειας εμπειρίας για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης αναφορικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα,

12. Επειδή, ο αναθέτων φορέας προσκόμισε τις με αρ. πρωτ. 405/14-6-2019 απόψεις του ισχυριζόμενος ότι πράγματι, από τα στοιχεία που δηλώνονται στο υποβαλλόμενο από την εταιρεία «.....» Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), καμία από τις συμβάσεις οχημάτων δεν αφορά σε προμήθεια συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου, δηλαδή σε προμήθεια βυτιοφόρου για πόσιμο νερό (συγκεκριμένος τύπος) ή σε προμήθεια βυτιοφόρου για οποιαδήποτε άλλη χρήση (παρεμφερός τύπος), προτείνοντας την αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής ως προς την μη συμμόρφωση της εταιρείας «.....» στην απαίτηση του άρθρου 2.2.6, περί δηλώσεως συμβάσεων συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου και τη μετάθεση της ημερομηνίας αποσφράγισης Οικονομικών Προσφορών μέχρι την λήψη απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

13. Επειδή, η παρεμβαίνουσα εταιρεία απαντά στις αιτιάσεις της προσφεύγουσας ισχυριζόμενη ότι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι και εκκινούν από εσφαλμένη προϋπόθεση. Ειδικότερα, Από τη γραμματική διατύπωση της παραγράφου 2.2.6 προκύπτει ότι δεν απαιτείται ρητώς η επίκληση συμβάσεων που θα αφορούσαν αποκλειστικά και μόνο την προμήθεια βυτιοφόρων οχημάτων, εφόσον ρητώς ορίζεται «...του *συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου...*». Αρα, η αναθέτουσα αρχή όρισε ότι για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας αρκεί η εκτέλεση παρεμφερών συμβάσεων. Ουδόλως συνάγεται είτε από τη γραμματική ερμηνεία του όρου είτε από οποιαδήποτε άλλη διάταξη της διακήρυξης ότι η απαίτηση της παραγράφου 2.2.6 αφορούσε αποκλειστικά και μόνον την προμήθεια βυτιοφόρων οχημάτων. Αν επιθυμούσε η αναθέτουσα αρχή να ορίσει ότι θα γίνονται δεκτοί στον διαγωνισμό μόνο οι οικονομικοί φορείς που έχουν εκτελέσει συμβάσεις με αντικείμενο αποκλειστικά και μόνο το συγκεκριμένο αντικείμενο της παρούσας προμήθειας, δεν θα είχε θέσει τη λέξη «παρεμφερούς» στην παράγραφο 2.2.6 της διακήρυξης. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

διαφορετικών κωδικών CPV και περί μη συνάφειας των επικαλούμενων συμβάσεων παρίστανται εκ νέου απολύτως αβάσιμοι, αφού εξικνούνται εξ εσφαλμένης προϋπόθεσης και τούτο διότι α) ουδόλως ορίστηκε ότι προμήθειες παρεμφερούς τύπου ορίζονται αποκλειστικά και μόνο οι συμβάσεις που αφορούν όμοιους κωδικούς CPV όπως της παρούσας διακήρυξης και β) τόσο τα απορριμματοφόρο οχήματα, τα οποία αποτελούνται από όχημα με υπερκατασκευή (όπως και τα .....), όσο και το μηχάνημα έργου ή τα επιβατηγό οχήματα συνιστούν προδήλως παρεμφερές αντικείμενο με το αντικείμενο της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας. Σε κάθε περίπτωση, ως ισχυρίζεται, η υπό ανάθεση σύμβαση αποτελεί σύμβαση προμήθειας και όχι παροχής υπηρεσιών και αντικείμενο αυτής είναι η προμήθεια ενός βυτιοφόρου οχήματος και όχι η παροχή υπηρεσιών υδροδότησης, ώστε να τίθεται ζήτημα οποιοσδήποτε εμπειρίας και υλικοτεχνικού εξοπλισμού για την παροχή τέτοιων υπηρεσιών όπως συγκεκριμένα και αόριστα προβάλλει η προσφεύγουσα. Όλως επικουρικώς προβάλλει ότι, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι η προσφεύγουσα έχει δίκιο στους ισχυρισμούς της, ελλείπει ειδικής αναφοράς ως προς την έννοια του παρεμφερούς οχήματος, ο όρος 2.2.6 της διακήρυξης καθίσταται ασαφής και αόριστος και συνεπώς τυχόν αποκλεισμός της ένεκα ασαφούς όρου θα παραβίαζε την αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης. Σχετικά δε με τον ισχυρισμό ότι όφειλε να έχει τηρήσει τους όρους του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016 και να έχει δηλώσει ότι στηρίζεται στις ικανότητες της εταιρείας «.....», που είναι ο κατασκευαστής της υπερκατασκευής (βυτίου) του είδους που προσφέρει η ίδια, υποστηρίζει ότι ο όρος 2.2.6 καθορίζει ως μόνη απαίτηση για την πλήρωση του κριτηρίου *Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας την επιτυχή εκτέλεση τουλάχιστον δύο συμβάσεων προμηθειών συνολικής αξίας τουλάχιστον 300.000,00 €, με αντικείμενο παρεμφερές με το αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης*. Σύμφωνα δε με το άρθρο 78 του Ν. 4412/2016, περίπτωση δάνειας εμπειρίας συντρέχει όταν ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων όσον αφορά τα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (και όχι όσον αφορά την εκτέλεση της σύμβασης). Επομένως, ως υποστηρίζει, ουδόλως είχε υποχρέωση να υποβάλει ξεχωριστό ΕΕΕΣ για την εταιρεία «.....», αφού δεν τίθεται ως κριτήριο

## **Αριθμός Απόφασης: 765/2019**

καταλληλότητας είτε η κατασκευή της υπερκατασκευής είτε η δυνατότητα παροχής τεχνικής υποστήριξης. Αν επιθυμούσε η αναθέτουσα αρχή να θέσει την υλικοτεχνική υποδομή του προσφέροντος ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας, όφειλε να το έχει ορίσει ρητώς στην παράγραφο 2.2.6 της διακήρυξης. Επομένως, ουδόλως πλήττεται η αρχή της τυπικότητας των διαγωνισμών, εφόσον η αναθέτουσα αρχή εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση στο πλαίσιο των καθηκόντων της και απολύτως συμφώνως προς τους όρους της διακήρυξης.

14. Επειδή, η οδηγία 2014/25/ΕΕ μεταφέρθηκε στην εσωτερική έννομη τάξη με τις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ του ν. 4412/2016 (άρθρα 222-338). Στο άρθρο 305 του νόμου αυτού (άρθρο 80 της οδηγίας 2014/25/ΕΕ), ορίζονται, ειδικότερα, τα εξής: «1. Οι αντικειμενικοί κανόνες, οι λόγοι αποκλεισμού και τα κριτήρια για την επιλογή . . . των υποψηφίων και των προσφερόντων σε ανοικτή διαδικασία . . . μπορούν να περιλαμβάνουν τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στο άρθρο 73, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό . . . 2. Τα κριτήρια και οι κανόνες που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορούν να περιλαμβάνουν τα κριτήρια επιλογής που παρατίθενται στα άρθρα 75 έως 77, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό . . . ». Στο άρθρο 307 παρ. 2 του ίδιου νόμου (άρθρο 79 της οδηγίας 2014/25/ΕΕ), με το οποίο ρυθμίζονται τα ζητήματα που αφορούν στη στήριξη των υποψηφίων αναδόχων στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων, προβλέπονται τα εξής: «Εάν οι αντικειμενικοί κανόνες και τα κριτήρια για τον αποκλεισμό και την επιλογή των υποψηφίων και των προσφερόντων στην ανοικτή διαδικασία . . . περιλαμβάνουν απαιτήσεις σχετικά με την οικονομική και χρηματοπιστωτική ικανότητα του οικονομικού φορέα ή με τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητές του, ο οικονομικός φορέας μπορεί, όπου κριθεί απαραίτητο, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών που τον συνδέουν με αυτούς . . . Όταν ένας οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στον αναθέτοντα φορέα ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, παραδείγματος χάριν, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για το σκοπό αυτό. Όταν οικονομικός φορέας

## **Αριθμός Απόφασης: 765/2019**

στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο αναθέτων φορέας μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και οι φορείς αυτοί να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης...» Ο ίδιος νόμος προβλέπει στο άρθρο 308 (άρθρα 79 παρ. 1 υποπαρ. 2 και παρ. 2 υποπαρ. 2 και 80 παρ. 3 της οδηγίας 2014/25/ΕΕ), όπως η παράγραφος 2 αυτού ισχύει μετά τη συμπλήρωσή της με το άρθρο 22 περ. 58 του ν. 4441/2016 (Α' 227), τα ακόλουθα: «1. Προς το σκοπό εφαρμογής του άρθρου 305, αν οι αναθέτοντες φορείς αναφέρονται στα κριτήρια αποκλεισμού ή επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι, εφαρμόζονται τα άρθρα 79, 80, και 81. 2. Προς τον σκοπό εφαρμογής των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 307, εφόσον, δυνάμει του άρθρου 305, οι αναθέτοντες φορείς αναφέρονται στα κριτήρια αποκλεισμού ή επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι, οι αναθέτοντες φορείς ελέγχουν, σύμφωνα με την παράγραφο 1, εάν οι άλλοι φορείς, στην ικανότητα των οποίων ο οικονομικός φορέας προτίθεται να στηριχθεί, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής ή εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, στους οποίους αναφέρονται οι αναθέτοντες φορείς, δυνάμει των άρθρων 73 και 74. Στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 (άρθρο 58 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στο οποίο παραπέμπουν οι προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 305 παρ. 2 του ίδιου νόμου, ορίζονται, περαιτέρω, τα ακόλουθα: «Κριτήρια επιλογής: 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες, ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. . . . 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν



## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν . . . . 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος». Ο ίδιος νόμος ορίζει, περαιτέρω, στο άρθρο 79 (άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ), τα ακόλουθα: «79 ότι «[...]2Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) [...]Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων 3.[...] 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. [...]5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο,

## **Αριθμός Απόφασης: 765/2019**

*όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α΄ της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82.»*

15. Επειδή, από το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 συνάγεται ότι, για τη συμμετοχή σε διαγωνισμό για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει αφενός μεν να μην τελούν σε καταστάσεις που συνεπάγονται ή δικαιολογούν, κατά περίπτωση, τον αποκλεισμό τους, αφετέρου δε να πληρούν τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής ή καταλληλότητας που καθορίζονται, κατά περίπτωση, από τους αναθέτοντες φορείς. Τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται και κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής καταλληλότητας των υποψηφίων αναδόχων, και οι προβλεπόμενοι εκ του νόμου λόγοι αποκλεισμού ανάγονται, κατ' αυτόν τον τρόπο, σε προϋποθέσεις ή κωλύματα συμμετοχής σε διαγωνιστική διαδικασία για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, η εξέταση της πλήρωσης ή της συνδρομής των οποίων διενεργείται, κατ' αρχήν, στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, βάσει των στοιχείων που υποβάλλονται με την προσφορά των διαγωνιζομένων. Μεταξύ των στοιχείων αυτών περιλαμβάνεται και το Τ.Ε.Υ.Δ του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, το οποίο κατατίθεται με την αρχικώς υποβληθείσα προσφορά και αποτελεί περιεχόμενο του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων (πρβλ. ΣτΕ 568/2019), ελεγχόμενο, ως προς την ακρίβεια και την πληρότητά του, κατά το στάδιο αυτό (βλ. άρθρα 73 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 57 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Το έντυπο αυτό, όπως προβλέπεται από τον εθνικό νομοθέτη, κατά μεταφορά στην εσωτερική έννομη τάξη των αντίστοιχων προβλέψεων της ενωσιακής νομοθεσίας (άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ), αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής, που επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας, που το υποβάλλει, πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται από την

## **Αριθμός Απόφασης: 765/2019**

οικεία διακήρυξη και ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι, κατά περίπτωση, προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού (ΣΤΕ 569/2019, 2723/2018, ΣΤΕ ΕΑ 135/2018, 251/2018, 99/2018, 27/2018, 40/2019, βλ. και ΣΤΕ ΕΑ 129/2018 σχετ. με το άρθρο 79Α του ν. 4412/2016). Επιτυγχάνεται, κατ' αυτόν τον τρόπο, η διευκόλυνση της συμμετοχής των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων και, κυρίως, των μικρομεσαίων επιχειρήσεων σε δημόσιους διαγωνισμούς, με την απαλλαγή τους από την υποχρέωση συγκέντρωσης «σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών και άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τους λόγους αποκλεισμού και τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής» (βλ. τις 84-85 αιτιολογικές σκέψεις της οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Η υποχρέωση προσκόμισης των εγγράφων αυτών παραμένει μεν, πλην, όμως, μετατίθεται χρονικά στο στάδιο της ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου, διατηρουμένης, πάντως, της ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής να ζητά, σε οποιοδήποτε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, πρόσθετα στοιχεία και δικαιολογητικά για την απόδειξη των περιεχομένων στο Τ.Ε.Υ.Δ. δηλώσεων και πληροφοριών (βλ. άρθρο 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016).

16. Επειδή, με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 παρέχεται στους υποψήφιους αναδόχους η δυνατότητα να επικαλούνται, για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που καθορίζονται από τους αναθέτοντες φορείς και, κατ' επέκταση, για τη συμμετοχή τους σε δημόσιους διαγωνισμούς, τις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων και, μάλιστα, ανεξαρτήτως της φύσης των δεσμών που τους συνδέουν με αυτούς. Για τη διασφάλιση, ωστόσο, της πραγματικής δυνατότητας και της ουσιαστικής δεσμεύσεως του τρίτου ότι θα παράσχει πράγματι στον υποψήφιο ανάδοχο τις δάνειες ικανότητες, στις οποίες στηρίζεται για τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό, ο τελευταίος θα πρέπει να αποδεικνύει έναντι της αναθέτουσας αρχής, με την προσκόμιση κατάλληλων προς τούτο δικαιολογητικών και εγγράφων, όπως επί παραδείγματι σχετικών δηλώσεων δέσμευσης ή συμβάσεων συνεργασίας, ότι θα έχει στη διάθεσή του τα μέσα που ανήκουν στον τρίτο και τα οποία είναι αναγκαία για την εκτέλεση της συγκεκριμένης συμβάσεως σε «κατάλληλο επίπεδο ποιότητας» (πρβλ. ΔΕΕ, απόφαση της 14.9.2017, Casertana Costruzioni Srl, C-223/16, απόφαση της

## **Αριθμός Απόφασης: 765/2019**

2.6.2016, Pippo Pizzo, C-27/15, απόφαση της 7.4.2016, Partner Apelski Dariusz, C-324/14, απόφαση της 10.10.2013, Swm Costruzioni 2 και Mannocchi Luigino, C-94/12, απόφαση της 18.3.2004, υπόθεση C-314/01, Siemens AG Österreich κατά Bietergemeinschaft EDS/ORGA, απόφαση της 2.12.1999, HolstItalia κατά Comunedì Cagliari, C-176/98, απόφαση της 14.4.1994, C-389/92, Ballast Nedam Groep I και απόφαση της 18.12.1997, C-5/97, Ballast Nedam Groep II κ.ά.). Με τις ίδιες διατάξεις, επιβάλλεται στους διαγωνιζόμενους η υποχρέωση να υποβάλουν, με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής τους, αυτοτελές έντυπο Τ.Ε.ΥΔ. και για τους τρίτους, προκειμένου, κατ' αυτόν τον τρόπο, να δηλώνεται υπεύθυνα, και για αυτούς, ότι πληρούν τις καθοριζόμενες από τη διακήρυξη προϋποθέσεις συμμετοχής και ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπο αυτών ή των νομίμων εκπροσώπων τους λόγοι που θα επέβαλαν ή θα δικαιολογούσαν, κατά περίπτωση, τον αποκλεισμό τους από τη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία. Στην αναθέτουσα αρχή, εξάλλου, εναπόκειται να ελέγξει, όπως απαιτείται από το άρθρο 308 παρ. 2 του ν. 4412/2016 τη συνδρομή των, κατά τα ανωτέρω, κρίσιμων προϋποθέσεων συμμετοχής, κατόπιν επαλήθευσης, κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, των πληροφοριών που περιέχονται στο Τ.Ε.ΥΔ. (βλ. άρθρα 73 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 57 παρ. 1 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ), διαδικασία που διενεργείται υπό τους όρους που ισχύουν για τους ίδιους τους διαγωνιζόμενους και η οποία ενδέχεται να καταλήξει στην αντικατάσταση των μη πληρούντων τις προϋποθέσεις συμμετοχής τρίτων οικονομικών φορέων. Ακέραιη, κατά τα λοιπά, παραμένει και για τον τρίτο, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο διαγωνιζόμενος, η υποχρέωση προσκομίσεως, κατά το στάδιο της ανακήρυξης του προσωρινού αναδόχου, όλων των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν την ακρίβεια των στοιχείων που έχουν δηλωθεί στο Τ.Ε.ΥΔ., μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται και τα δικαιολογητικά που βεβαιώνουν γεγονότα ή καταστάσεις (ποινικές καταδίκες, διάπραξη επαγγελματικών παραπτώματων, πτώχευση κ.α.) που συναρτώνται με λόγους αποκλεισμού, υποχρέωση που, άλλωστε, υφίστατο και κατά το προγενέστερο του ν. 4412/2016 καθεστώς, υπό τη μορφή της υποβολής δικαιολογητικών συμμετοχής για όλους τους οικονομικούς φορείς, τις ικανότητες των οποίων

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

επικαλούνταν οι διαγωνιζόμενοι (πρβλ. και ΣΤΕ 2827/2014, ΣΤΕ ΕΑ 415/2013, 410/2013, 405/2013, 284/2013, 374/2013 κ.ά.). Με την υποβολή, εξάλλου, του Τ.Ε.Υ.Δ. και την εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής επαλήθευση της ακρίβειας των περιεχόμενων στο έντυπο αυτό δηλώσεων τόσο κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής όσο και κατά το στάδιο της ανακήρυξης του προσωρινού αναδόχου, όπως, επίσης, με την άσκηση της εξουσίας αντικατάστασης των τρίτων που δεν πληρούν τους όρους συμμετοχής στον διαγωνισμό, αφενός μεν εξασφαλίζονται επαρκώς τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής, αφετέρου δε αποτρέπεται ο κίνδυνος καταστρατήγησης της εθνικής και ενωσιακής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, με την έμμεση συμμετοχή σε διαγωνισμό για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων οικονομικών φορέων, για τους οποίους συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού ή οι οποίοι δεν πληρούν τα ελάχιστα απαιτούμενα από την οικεία διακήρυξη κριτήρια καταλληλότητας (πρβλ. ΣΤΕ 2827/2014, ΣΤΕ ΕΑ 415/2013, 410/2013, 405/2013, 284/2013, 374/2013).

17. Επειδή, η διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο Διαγωνισμό προμηθειών αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους ορίζει μεταξύ άλλων ότι «[...]1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια βυτιοφόρου οχήματος για την μεταφορά νερού σε περιοχές που δεν καλύπτονται από το υφιστάμενο δίκτυο ύδρευσης. Το εν λόγω όχημα θα έχει, επίσης, κατάλληλο εξοπλισμό ώστε να μπορεί να χρησιμοποιηθεί σε εξαιρετικές περιπτώσεις (πυρόσβεση, άντληση υδάτων από βάθος 5-6 μέτρων). Η προμήθεια κατατάσσεται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ..... (.....).[...] Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι (Μελέτη, Α.Μ. ....).[...] 2.2.1 Δικαίωμα συμμετοχής. 1. Δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών, που είναι εγκατεστημένα σε: α) κράτος-μέλος της Ένωσης, β) κράτος-μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ.), γ) τρίτες χώρες που έχουν υπογράψει και κυρώσει τη ΣΔΣ, στο βαθμό

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

που η υπό ανάθεση δημόσια σύμβαση καλύπτεται από τα Παραρτήματα 1, 2, 4 και 5 και τις γενικές σημειώσεις του σχετικού με την Ένωση Προσαρτήματος I της ως άνω Συμφωνίας, καθώς και δ) σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην περίπτωση γ' της παρούσας παραγράφου και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων.[...] Κριτήρια Επιλογής, 2.1.1 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού[...]

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά τη διάρκεια της τελευταίας διετίας, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον (2) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου, συνολικού ύψους €300.000,00.[...] 2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή,

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

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. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

**2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής**

**2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών**

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.[...]

**2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 316 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.**

**2.1.1 Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4- 2.2.8).[...]**

**Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: Κατάλογο συμβάσεων, με φορείς του Δημοσίου ή ιδιώτες, στον οποίο να αναφέρονται: 1. Ο τίτλος της σύμβασης ή**

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

οποιοδήποτε άλλο στοιχείο απαραίτητο για την περιγραφή του φυσικού αντικειμένου αυτής. 2. Ο φορέας με τον οποίο έχει συναφθεί η σύμβαση (τίτλος, τηλέφωνο, ηλεκτρονική διεύθυνση). 3. Ο συνολικός προϋπολογισμός της προμήθειας. 4. Η διάρκεια της σύμβασης. 5. Οι Βεβαιώσεις Καλής Εκτέλεσης[...]

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙΙ), β) εγγύηση συμμετοχής[...]

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο άρθρο 13 "Τεχνική Προσφορά" της Συγγραφής Υποχρεώσεων (Παράρτημα ΙΙ). Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα καθώς και στο τεύχος "Τεχνική Περιγραφή - Τεχνικές Προδιαγραφές" της υπ' αριθ. .... Μελέτης Προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. Συγκεκριμένα η τεχνική προσφορά θα περιέχει:

1. Πλήρη τεχνικά στοιχεία και οι δυνατότητες του προσφερόμενου οχήματος (Οι ελάχιστες πληροφορίες όσο αφορά στο όχημα αναφέρονται αναλυτικά στις παραγράφους 1.3 έως 1.5, 1.7, έως 1.9.).
2. Σχεδιαγράμματα ή σχέδια από τα οποία να προκύπτουν σαφώς τα τεχνικά στοιχεία και περιγραφές της υπερκατασκευής
3. Τεχνικά στοιχεία του προσφερόμενου εξοπλισμού.
4. Υπεύθυνη δήλωση παροχής ανταλλακτικών τουλάχιστον για 10 έτη. Το διάστημα παράδοσης των ζητούμενων κάθε φορά ανταλλακτικών θα είναι μικρότερο από 10 ημέρες.
5. Υπεύθυνη δήλωση για τον τρόπο αντιμετώπισης των αναγκών συντήρησης/ service. Η ανταπόκριση του συνεργείου συντήρησης/



## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

αποκατάστασης θα γίνεται το πολύ εντός δύο (2) εργασίμων ημερών από την εγγραφή ειδοποίηση περί βλάβης και η έντεχνη αποκατάσταση το πολύ εντός είκοσι (20) εργασίμων ημερών. Να κατατεθεί άδεια λειτουργίας του συνεργείου συντήρησης στην Ελλάδα. 6. Υπεύθυνη δήλωση ανάληψης της πλήρους συντήρησης (εργασία, αναλώσιμα, ανταλλακτικά) μετά το πέρας της προσφερόμενης εγγύησης καλής λειτουργίας μέχρι τη συμπλήρωση δέκα (10) ετών αθροιστικά. 7. Υπεύθυνη δήλωση του εργοστασίου κατασκευής του πλαισίου και της υπερκατασκευής ή των αντιπροσώπων τους στην Ελλάδα ότι, αποδέχονται την εκτέλεση της προμήθειας και ότι θα καλύψουν την προσφερόμενη εγγύηση ακόμη και απ' ευθείας εάν αυτό τους ζητηθεί από τον .....

8. Υπεύθυνη δήλωση ότι, ο προμηθευτής αναλαμβάνει την ευθύνη να προβεί σε οποιαδήποτε συμπλήρωση, ενίσχυση ή και τροποποίηση που θα απαιτηθεί από τον τεχνικό έλεγχο οχημάτων από αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου Μεταφορών κατά την έκδοση της άδειας κυκλοφορίας του οχήματος. 9. Υπεύθυνη δήλωση ότι, ο προμηθευτής αναλαμβάνει την ευθύνη να προβεί σε οποιαδήποτε συμπλήρωση, ενίσχυση ή και τροποποίηση που θα απαιτηθεί για την έκδοση της Βεβαίωσης καταλληλότητας βυτιοφόρου οχήματος μεταφοράς νερού ανθρώπινης κατανάλωσης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. Δ1δ/Γ.Π. 68056/08-11-2017 Εγκύκλιο του Υπουργείου Υγείας, από την Αρμόδια Υπηρεσία. 10. Υπεύθυνη δήλωση ότι, θα αναλάβει την εκπαίδευση των εργατών, χειριστών του ..... για το χειρισμό και συντήρηση του οχήματος[...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3 (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης[...].θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.[...]» Στο Παράρτημα Ι ( Μελέτη ..... ) πραγματοποιείται η τεχνική περιγραφή του υπό προμήθεια βυτιοφόρου οχήματος και ορίζονται τα ειδικά απαιτούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά του (πλαίσιο, κινητήρας, σύστημα μετάδοσης, σύστημα πέδησης, σύστημα διεύθυνσης, άξονες ανάρτησης, καμπίνα οδήγησης, παρελκόμενα κτλ) και η τεχνική περιγραφή της υπερκατασκευής (δεξαμενή νερού, διαφράγματα, ανθρωποθυρίδες, βάνες, αντλίες, βοηθητικός εξοπλισμός κτλ )

18. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης, ερμηνευόμενους υπό το πρίσμα των εφαρμοστέων, εν προκειμένω, διατάξεων της εθνικής και ενωσιακής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, συνάγεται, εν πρώτοις, ότι, για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτείται η άσκηση εμπορικής ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφούς με το αντικείμενο της προμήθειας, απαιτείται, δε σωρευτικά, η μη συνδρομή των προβλεπόμενων από τη διακήρυξη λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των καθοριζόμενων με αυτήν κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Μεταξύ των κριτηρίων αυτών, βάσει των οποίων επιλέγονται οι κατ' αρχήν κατάλληλοι για την ανάθεση της συμβάσεως διαγωνιζόμενοι, η οποία έχει ως αντικείμενο την προμήθεια βυτιοφόρου οχήματος για τη μεταφορά νερού σε περιοχές που δεν καλύπτονται από το υφιστάμενο δίκτυο ύδρευσης, με κατάλληλο εξοπλισμό για να μπορεί να χρησιμοποιηθεί σε εξαιρετικές περιπτώσεις (πυρόσβεση, άντληση υδάτων από βάθος 5-6 μέτρων), περιλαμβάνονται και κριτήρια Τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (2.2.6), ήτοι ανάγεται, σε προϋπόθεση συμμετοχής των υποψηφίων αναδόχων η κατά τη διάρκεια της τελευταίας διετίας, εκτέλεση τουλάχιστον (2) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου, συνολικού ύψους €300.000,00. Από τη διάταξη δε του άρθρου 2.2.8 προκύπτει, περαιτέρω, ότι, για την πλήρωση των προαναφερόμενων κριτηρίων Τεχνικής

## **Αριθμός Απόφασης: 765/2019**

και επαγγελματικής ικανότητας και, κατ' επέκταση, για τη συμμετοχή τους στον διαγωνισμό, οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να επικαλούνται τις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών που τους συνδέουν με αυτούς, εφόσον αποδεικνύουν ότι οι τρίτοι δεσμεύονται να τους διαθέσουν τους αναγκαίους για την προσήκουσα εκτέλεση της συμβάσεως πόρους. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων μπορεί ευλόγως να υποστηριχθεί ότι η διακήρυξη έχει την έννοια ότι σε περίπτωση που ο προσφέρων δεν έχει ο ίδιος κατά τη διάρκεια της τελευταίας διετίας, τουλάχιστον (2) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου, συνολικού ύψους €300.000,00., μπορεί να προσφύγει και να στηριχτεί στις ικανότητες ενός τρίτου οικονομικού φορέα, ο οποίος πρέπει, κατ' αρχήν να πληροί τις προβλεπόμενες για τον ανάδοχο προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό και να μην συγκεντρώνει στο πρόσωπο αυτού ή των νομίμων εκπροσώπων του ιδιότητες ή καταστάσεις που θα επέβαλαν ή θα δικαιολογούσαν, κατά περίπτωση, τον αποκλεισμό του. Ενόψει τούτου η συνδρομή των προϋποθέσεων αυτών, ως προς τον τρίτο οικονομικό φορέα πρέπει να δηλώνεται στο Τ.Ε.Υ.Δ. του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, το οποίο οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται, επί ποινή απορρίψεως της προσφοράς τους, να υποβάλουν και για τους τρίτους, τους οποίους, παραλλήλως, δηλώνουν στο αντίστοιχο τμήμα του υποβληθέντος από τους ίδιους Τ.Ε.Υ.Δ. ως φορείς παρέχοντες σε αυτούς στήριξη, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 2.2.9.2. της διακήρυξης. Τα έντυπα αυτά, τα οποία παρατίθενται στο παράρτημα της διακήρυξης, αποτελούν περιεχόμενο της αρχικώς υποβαλλόμενης προσφοράς των διαγωνιζομένων, η δε ακρίβεια και πληρότητα των περιεχόμενων σε αυτά πληροφοριών εξετάζεται κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής από τον αναθέτοντα φορέα, κατ' ενάσκηση της εξουσίας που του παρέχεται εκ του νόμου για την επαλήθευση της πληρώσεως των καθοριζόμενων από τη διακήρυξη προϋποθέσεων συμμετοχής και της μη συνδρομής των προβλεπόμενων, κατά τον νόμο και τη διακήρυξη, λόγων αποκλεισμού.

19. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της προσφοράς της, η παρεμβαίνουσα προς προαπόδειξη πλήρωσης των

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, υπέβαλε στο διαγωνισμό συμπληρωμένο το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ) του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 - το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75)-, όπου στο Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων ΦΟΡΕΩΝ, σε απάντηση στην ερώτηση «Ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω;» αναγράφει ΟΧΙ. Στο δε Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής. Γ. Τεχνική και επαγγελματική καταλληλότητα, στην ερώτηση «1β) μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί. Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς:» απαντά «Αριθμός ετών: 5 . Περιγραφή : ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΠΕΝΤΕ (ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΩΝ ΜΕ ΣΥΣΤΗΜΑ ΠΡΕΣΑΣ ΧΩΡΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ 22 Κ.Μ, Ποσά: 398.500,00 €, Ημερομηνίες: 01-01-2018-21-03-2019, Παραλήπτες: ΔΗΜΟΣ ..... Περιγραφή : ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ- 5ΘΥΡΟ ΟΧΗΜΑ, Ποσά: 77.450,00 €, Ημερομηνίες: 01-01-2018- 31-12-2019, Παραλήπτες: ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΥΔΡΕΥΣΗΣ- ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ ..... (Δ.Ε.Υ.Α.....), Περιγραφή : ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ 3 ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ -1 ΠΕΡΟΝΟΦΟΡΟ ΑΝΥΨΩΤΙΚΟ ΟΧΗΜΑ, Ποσά: 12.050,00 €, Ημερομηνίες: 01-01-2018- 31-12-2019, Παραλήπτες: ΔΗΜΟΣ .....».

20. Επειδή, στο πλαίσιο της υπόψη διαδικασίας, ο αναθέτων φορέας διαμόρφωσε κατά την κρίση του συγκεκριμένα κριτήρια επιλογής λαμβάνοντας υπόψη τις ανάγκες του και τη φύση και τις ιδιαιτερότητες της σύμβασης. Ως εκ τούτου , απαιτείται ο οικονομικός φορέας να έχει εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας διετίας, τουλάχιστον (2) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου, συνολικού ύψους €300.000,00. Και να μην δεν προσδιορίζεται η σημασία του όρου «συγκεκριμένος/παρεμφερός τύπος»,

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

πλην όμως δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ότι ο όρος «συγκεκριμένος τύπος» αφορά ..... οχήματα τα οποία προορίζονται για την μεταφορά νερού, ήτοι για χρήση όμοιας με εκείνη της υπό ανάθεση σύμβασης και ότι ο όρος «παρεμφερής τύπος» αφορά ..... οχήματα τα οποία προορίζονται για χρήση διαφορετική από εκείνη της μεταφοράς νερού, όπως για παράδειγμα για μεταφορά λυμάτων- εκκενώσεων βόθρων, πετρελαίου θέρμανσης, υγρών καυσίμων και υγραερίων κτλ, ως βάσιμα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα και ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του . Άλλωστε, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι ουδέποτε υπεβλήθη διευκρινιστικό ερώτημα για την εν λόγω έννοια, γεγονός το οποίο επιρρωνύει την εν λόγω κρίση, ήτοι ότι η διατύπωση ήταν σαφής και κατανοητή και δεν χωρούσε καμία αμφιβολία περί την ερμηνεία του. Υπό τα δεδομένα αυτά, η προσφορά της παρεμβαίνουσας, ως άλλωστε συνομολογεί και ο αναθέτων φορέας, έπρεπε να απορριφθεί και τούτο διότι δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που τέθηκαν με το άρθρο 2.2.6 (τεχνική και επαγγελματική ικανότητα), καθώς η παρεμβαίνουσα δεν επικαλείται την εκτέλεση καμίας σύμβασης συγκεκριμένου ή παρεμφερούς τύπου, ως η έννοια αυτή αναλύθηκε ανωτέρω και καμία περεταίρω ερμηνεία δεν χωρεί επί του ως άνω όρου της διακήρυξης. Η επίκληση από την παρεμβαίνουσα στο υποβαλλόμενο ΤΕΥΔ 1. ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΠΕΝΤΕ ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΑΤΟΦΟΡΩΝ ΜΕ ΣΥΣΤΗΜΑ ΠΡΕΣΑΣ ΧΩΡΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ 22 Κ.Μ., 2. ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ 5 ΘΥΡΟ ΟΧΗΜΑ, και 3. ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ 3 ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ - 1 ΠΕΡΟΝΟΦΟΡΟ ΑΝΥΨΩΤΙΚΟ ουδεμία σχέση έχει με το απαιτούμενο κριτήριο του άρθρου 2.2.6 και σε καμία περίπτωση οι εν λόγω συμβάσεις δεν μπορούν να θεωρηθούν προμήθειες παρεμφερούς τύπου, καθόσον ναι μεν πρόκειται για προμήθεια οχημάτων πλην όμως α) ουδεμία σχέση έχουν με το υπό προμήθεια είδος , ήτοι με τα ..... , β) εξυπηρετούν τελείως διαφορετικό σκοπό από εκείνο του υπό προμήθειας είδους (Όσον αφορά στα απορριμματοφόρα πρόκειται για οχήματα τα οποία χρησιμοποιούνται για συγκομιδή/ αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων, όσον αφορά στα 5θυρα οχήματα πρόκειται για ΙΧ επιβατικά οχήματα τα οποία χρησιμοποιούνται μόνο για μεταφορά προσώπων και για την κάλυψη μεταφορικών αναγκών και όσον αφορά στο περονοφόρο ανυψωτικό

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

μηχάνημα πρόκειται για όχημα που χρησιμοποιείται στη φορτοεκφόρτωση και μεταφορά βαρέων φορτίων που είναι συσκευασμένα σε παλέτες ή κιβώτια.) και γ) σε καμία περίπτωση δεν μπορούν να θεωρηθούν παρεμφερή με το αντικείμενο της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας. Η παρεμβαίνουσα, με τους ισχυρισμούς της επιχειρεί εν τοις πράγμασι να μεταβάλλει και να διαστείλει το περιεχόμενο των όρων της διακήρυξης που ουδεμία συσχέτιση της ύπαρξης υπερκατασκευής ή εν γένει της προμήθειας επαγγελματικών οχημάτων με τον παρεμφερή τύπο ίδρυσαν, διότι υπό την αβάσιμη αυτή ερμηνεία στον εν λόγω διαγωνισμό θα δύναντο να λάβουν μέρος όλοι όσοι έχουν εκτελέσει συμβάσεις με επαγγελματικά οχήματα ή οχήματα φέροντα οποιαδήποτε υπερκατασκευή, χωρίς βεβαίως να εξασφαλίζεται με τον τρόπο αυτό το ζητούμενο, ήτοι ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας (άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ). Υπό τα δεδομένα αυτά, οι αναφερόμενες από την παρεμβαίνουσα εκτελεσθείσες εκ μέρους της συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου/παρεμφερούς τύπου δεν πληρούν τα οικεία κριτήρια επιλογής του όρου 2.2.6 της Διακήρυξης και η μη συμμόρφωσή της προσφοράς της προς τον ως άνω όρο αποτελεί άνευ ετέρου λόγο απόρριψης της προσφοράς της, ασχέτως της τυχόν συνδρομής επιπλέον σωρευτικών και συντρεχόντων λόγων αποκλεισμού αυτής. Ως εκ τούτου, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος, καθώς και από την συμπληρωματική αιτιολογία του αναθέτοντος φορέα σε συνάρτηση με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης, προκύπτει αβίαστα, ότι μη σύννομα και εκτός του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, απορριπτομένων ως αβάσιμων των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

21. Επειδή, σχετικά με την αιτίαση της προσφεύγουσας ότι η παρεμβαίνουσα όφειλε να υποβάλλει το ΤΕΥΔ της εταιρείας ....., διότι στηρίζεται στις ικανότητες της εν λόγω εταιρείας για την πλήρωση των απαιτούμενων με τη διακήρυξη κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, γίνονται δεκτά τα εξής. Από τα έγγραφα του φακέλου, και ειδικότερα από την από 13-5-2019 υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπρόσωπου της εταιρείας ....., προκύπτει ότι η τελευταία δεν διαθέτει στον προσφέροντα, ήτοι στην παρεμβαίνουσα,

## Αριθμός Απόφασης: 765/2019

ικανότητες που η διακήρυξη καθορίζει ως κριτήρια επιλογής που πρέπει να συντρέχουν στο πρόσωπο του προσφέροντος, συνιστά μέρος ξένο και άσχετο με τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης και ουδεμία υποχρέωση, διάταξη και απαίτηση ή διατύπωση δεν τίθεται όσον αφορά τα πρόσωπα αυτά σε σχέση με τυχόν ιδιότητα υπεργολάβου ή κατ' άρ. 78 του Ν. 4412/2016 "τρίτων οικονομικών φορέων", πέραν όσων ειδικώς ορίζει η διακήρυξη ότι πρέπει να προσκομιστεί σε σχέση ή προερχόμενο από τα πρόσωπα αυτά. Στην περίπτωση αυτή, ο παραπάνω τρίτος, ήτοι η εταιρεία ....., ούτε εκτελεί μέρος του συμβατικού αντικείμενου ούτε διαθέτει στον προσφέροντα ικανότητα που έπρεπε εξ αρχής να συντρέχει στο πρόσωπο του τελευταίου. Και τούτο, διότι ουδόλως από τη διακήρυξη απαιτείται ο προσφέρων προμηθευτής να είναι και επισκευαστής και να παρέχει την κατάλληλη τεχνική υποστήριξη - εξυπηρέτησης και συνεπώς, να παρέχει ο ίδιος οργανωμένες μονάδες επισκευής-συντήρησης των οχημάτων ούτε διαθέτει την απαραίτητη υλικοτεχνική υποδομή, προκειμένου να παράσχει την απαιτούμενη εκ της διακήρυξης τεχνική υποστήριξη του βυτιοφόρου οχήματος. Εξάλλου, η ανάληψη μιας συγκεκριμένης δημόσιας σύμβασης, ως εν προκειμένω της προμήθειας ενός βυτιοφόρου οχήματος συνιστά μια ειδικότερη επιχειρηματική δραστηριότητα, η οποία αυτονόητα προϋποθέτει ότι ο ανάδοχος λαμβάνει ένα πλήθος επιμέρους υπηρεσιών και προϊόντων από πλήθος τρίτων, ώστε ο ίδιος ο ανάδοχος να μπορεί να ασκεί τη δραστηριότητά του. Ως εκ τούτου, ορθώς η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε το ΤΕΥΔ της κατασκευάστριας εταιρείας ....., - η οποία, σε καμία περίπτωση, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αφενός δεν υπέχει θέση τρίτου οικονομικού φορέα κατ' άρ. 78 Ν. 4412/2016, και αφετέρου στα οικεία πεδία του ΤΕΥΔ το οποίο υπέβαλε στο πλαίσιο του διαγωνισμού, στην ερώτηση εάν στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα οικεία κριτήρια επιλογής, ορθώς απάντησε ΟΧΙ ως βάσιμα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα και τα αντίθετα υποστηριζόμενα από την προσφεύγουσα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα.

22. Επειδή επομένως η προσβαλλόμενη υπ' αριθ. 22/2019 απόφαση του Διοικητικού του αναθέτοντος φορέα, κατά το μέρος που έκρινε τεχνικά αποδεκτή την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης παρεμβαίνουσας εταιρείας με

## **Αριθμός Απόφασης: 765/2019**

την επωνυμία «.....», ενώ θα έπρεπε να την ακυρώσει, έσφαλλε και είναι ακυρωτέα σύμφωνα με τα κριθέντα στη σκέψη 20 της παρούσας.

23. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή κατά το σκέλος με το οποίο βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....» πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η ασκηθείσα Παρέμβαση.

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

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την ασκηθείσα παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 22/2019 απόφαση του Διοικητικού της ..... (.....) κατά το μέρος που έκρινε τεχνικά αποδεκτή την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» στα πλαίσια του Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, με ανοικτή διαδικασία για την ανάθεση της προμήθειας με τίτλο: «Προμήθεια Βυτιοφόρου Οχήματος», με αρ. πρωτοκόλλου διακήρυξης ..... και αρ. μελέτης ....., συνολικού προϋπολογισμού 199.999,60 ευρώ συμπεριλαμβανομένου 24% Φ.Π.Α.

Ορίζει την επιστροφή του με κωδικό ..... , ποσού 806,45 €.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 2 Ιουλίου 2019 και εκδόθηκε την 17 Ιουλίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΓΓΕΛΙΚΗ**

**ΑΣΗΜΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ**