

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

Η

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 22 Ιουνίου 2020, με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και
Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να συνεξετάσει α) την από 15.5.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 596/18.5.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην, επί της οδού, αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται (εφεξής «πρώτη Προσφυγή») και β) την από 18.5.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 605/19.5.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην, επί της οδού, αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται (εφεξής «δεύτερη Προσφυγή»), οι οποίες στρέφονται και οι δύο κατά της ίδιας αναθέτουσας αρχής και κατά της ίδιας προσβαλλομένης πράξης στο πλαίσιο της αυτής διαγωνιστικής διαδικασίας, συνεπώς προσήκει να συνεξετασθούν.

Κατά του Δήμου και ειδικότερα κατά της με αρ. 281/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής [Από το Πρακτικό 11/2020 της τακτικής συνεδρίασης (διά περιφοράς) της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με θέμα «Έγκριση πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης διαγωνισμού (στάδιο δικαιολογητικών και τεχνικής προσφοράς) και έγκριση πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης διαγωνισμού (στάδιο οικονομικής προσφοράς) για την προμήθεια με τίτλο

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

«ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΜΗ ΜΟΝΙΜΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΞΑΣΦΑΛΙΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΟΤΗΤΑΣ ΑμΕΑ ΣΕ ΠΑΡΑΛΙΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ», όπως τούτη η απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο ανοικτού, ηλεκτρονικού δημόσιου διαγωνισμού που προκήρυξε ο Δήμος δυνάμει της με αρ. πρωτ. Διακήρυξης με αντικείμενο την «Προμήθεια & Εγκατάσταση μη μόνιμου εξοπλισμού για την εξασφάλιση της προσβασιμότητας των ΑμΕΑ σε παραλίες του Δήμου», προϋπολογισμού 198.880,00€ (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α) και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για τους λόγους που αναφέρονται σε εκάστη εκ των ανωτέρω Προσφυγών.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», η οποία άσκησε την από 28.5.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της κατά της πρώτης ως άνω Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη της και την διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», η οποία άσκησε την από 28.5.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της κατά της δεύτερης ως άνω Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη της.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, ο Δήμος με τη με αρ. πρωτ. (με ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ:) Διακήρυξή του, προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ανοικτή διαδικασία για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή προμήθειας και εγκατάστασης μη μόνιμου εξοπλισμού για την εξασφάλιση της προσβασιμότητας των ΑμΕΑ σε παραλίες του Δήμου (με συστημικό α/α στο ΕΣΗΔΗΣ). Αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης είναι η προμήθεια και εγκατάσταση ειδικών καινοτόμων διατάξεων και εξοπλισμού για την διευκόλυνση της προσπελασιμότητας των ΑμΕΑ και των ατόμων με

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

κινητικά προβλήματα στην παραλία και στη θάλασσα, η οποία θα υλοποιηθεί σε τέσσερις (4) παραλίες του Δήμου Η υπό δημοπράτηση σύμβαση υποδιαιρείται σε τρία τμήματα και ειδικότερα στο Τμήμα Α: «Διάταξη Αυτόνομης Πρόσβασης ΑμΕΑ στη Θάλασσα», εκτιμώμενης αξίας 61.300,00€ άνευ ΦΠΑ, στο Τμήμα Β: «Διάταξη Καθοδήγησης στη θάλασσα ατόμων με μειωμένη όραση», εκτιμώμενης αξίας 63.000,00€ άνευ ΦΠΑ και στο Τμήμα Γ: «Λοιπός Εξοπλισμός παραλίας για εξυπηρέτηση των ΑμΕΑ», εκτιμώμενης αξίας 74.580,00€ άνευ ΦΠΑ. Στον εν λόγω διαγωνισμό έγιναν αποδεκτές, δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης, οι προσφορές των συμμετεχουσών εταιρειών «.....» και «.....» για το Τμήμα Α και η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» για τα ως άνω Τμήματα Β και Γ, αναδείχθηκε δε η εταιρεία «.....» προσωρινός ανάδοχος για το Τμήμα Α, ως έχουσα τη συμφερότερη προσφορά βάσει του ορισθέντος εν προκειμένω κριτηρίου ανάθεσης,. Κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής στρέφονται και οι δύο προσφεύγουσες και συγκεκριμένα, κατά το μέρος που δεν απορρίφθηκε η προσφορά της έτερης, πλην της ίδιας της προσφεύγουσας, συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας, αντιστοίχως.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης (345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια και υπηρεσία) καθώς και της ιδιότητας του Δήμου ως αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στους Φορείς της Γενικής Κυβέρνησης και συγκεκριμένα στον υποτομέα Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α' Βαθμού, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς και του Ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία δημοσίευσης της Προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, η 5.3.2020), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς εμπίπτει 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) στις υπό κρίση Προσφυγές. Περαιτέρω, οι υπό κρίση Προδικαστικές Προσφυγές,

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

σύμφωνα με την παρ. 1 περ. α του άρθρου 361 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 περ. α του άρθρου 4 του Π.Δ.39/2017, έχουν κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στους συμμετέχοντες στις 7.5.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, η δε πρώτη Προσφυγή ασκήθηκε δια της αναρτήσεως της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 15.5.2020, ενώ η δεύτερη Προσφυγή ασκήθηκε δια της καταθέσεως της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 18.5.2020, επομένως εντός της ως άνω δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας, λαμβάνοντας υπόψη ότι η καταληκτική εν προκειμένω ημερομηνία άσκησης προσφυγής συνέπιπτε με ημέρα εξαιρετέα (Κυριακή) και συνεπώς νομίμως παρεκτείνεται, η προθεσμία, μέχρι την επόμενη εργάσιμη ημέρα.

3. Επειδή, έχουν κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί τα νόμιμα παράβολα, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016 και των παρ. 1 και 2 του άρθρου 5 του Π.Δ.39/2017, ποσού 600,00€, για την πρώτη Προσφυγή συγκεκριμένα ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό και για τη δεύτερη Προσφυγή ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, δοθέντος ότι το ως άνω καταβληθέν ποσό παραβόλου συνιστά το κατώτερο προς καταβολή οριζόμενο, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, σε περίπτωση που το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης και εν προκειμένω του τμήματος για το οποίο ασκούνται οι προσφυγές, είναι χαμηλότερο του πιο πάνω καταβληθέντος ποσού.

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον η πρώτη προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά, η οποία και κατατάχθηκε δεύτερη στο σχετικό Πίνακα μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «.....», κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της, και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος του επίμαχου διαγωνισμού. Ωσαύτως, με έννομο συμφέρον η

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

δεύτερη προσφεύγουσα και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης, καθώς υποστηρίζει ότι αυτή βρίθει, επί ποινή αποκλεισμού, πλημμελειών, κατά παράβαση του οικείου κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης. Ετέρωθεν, με προφανές έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, κατά της πρώτης προσφεύγουσας με την από 28.5.2020 Παρέμβαση της, αφού συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, ασκεί δε τη Παρέμβαση της εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η πρώτη Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 18.5.2020 και η υπόψη Παρέμβαση της ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 28.5.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Περαιτέρω, με προφανές έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017, κατά της δεύτερης προσφεύγουσας με την από 28.5.2020 Παρέμβαση της η πρώτη προσφεύγουσα εταιρεία «.....», αφού συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και η προσφορά της, δυνάμει της προσβαλλόμενης απόφασης, έγινε αποδεκτή, συνεπώς διατηρεί προσδοκία για την κατακύρωση της σύμβασης στην ίδια, ασκεί δε τη Παρέμβαση της εμπροθέσμως, δεδομένου ότι η δεύτερη Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 19.5.2020 και η υπόψη Παρέμβαση της ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 28.5.2020, επομένως εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, οι υπό κρίση Προσφυγές και οι ασκηθείσες επ' αυτών Παρεμβάσεις είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Περαιτέρω, με το με αριθμ. πρωτ. 13620/25.5.2020 έγγραφο της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

τις απόψεις της, εμμένοντας στα κριθέντα διά της προσβαλλομένης απόφασης της. Τέλος, παραδεκτώς η δεύτερη προσφεύγουσα υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 16.6.2020 το από ίδιας ημερομηνίας Υπόμνημα της, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 περ. 42 του Ν. 4605/2019, ήτοι προ πέντε (5) ημερών τουλάχιστον από την ημερομηνία εξέτασης της υπόψη Προσφυγής (εν προκειμένω η 22.6.2020), αιτούμενη ό,τι και στην Προσφυγή της.

5. Επειδή, όσον αφορά την πρώτη Προσφυγή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο αυτής, ότι η προσβαλλόμενη απόφαση τυγχάνει μη νόμιμη και ακυρωτέα κατά το μέρος με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «.....», διότι η τελευταία κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης σύμφωνα με τους οποίους οι συμμετέχοντες οφείλουν να υποβάλουν τουλάχιστον μία (1) συναφθείσα και εκτελεσθείσα σύμβαση, συναφούς αντικειμένου με αυτό της υπό ανάθεση σύμβασης, προϋπολογισθείσας αξίας ύψους κατ' ελάχιστον 30.650,00€ άνευ ΦΠΑ (61.300,00€ X 50% = 30.650,00€), υπέβαλε με την προσφορά της τέσσερις (4) συμβάσεις προμήθειας του συγκεκριμένου τύπου (για τα είδη του ΤΜΗΜΑΤΟΣ Α), που έχει υλοποιήσει και ολοκληρώσει, εκ των οποίων καμία, εντούτοις, δεν πληροί τις προϋποθέσεις των σχετικών όρων, καθώς η αξία έκαστης υπολείπεται κατά πολύ της καθορισθείσας από τους όρους του διαγωνισμού απαιτούμενης αξίας, που ανέρχεται σε ποσό ίσου –τουλάχιστον- με το 50% της σύμβασης, ήτοι αξίας 30.650,00€.

6. Επειδή, η υπόψη διακήρυξη, που αποτελεί και το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αναθέτουσα αρχή και συμμετέχοντες, μεταξύ άλλων, ορίζει: «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) Να διαθέτουν τεχνογνωσία και εμπειρία στην υλοποίηση Συμβάσεων συναφών με το Αντικείμενο της Σύμβασης, την οποία να μπορεί να τεκμηριώσει επαρκώς και ειδικότερα να είναι σε θέση να αποδείξει την τεχνογνωσία, αξιοπιστία,

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

αποτελεσματικότητα και πείρα του στην παράδοση παρόμοιων προϊόντων και την ειδική εμπειρία του στην υλοποίηση εργασιών τοποθέτησης και εγκατάστασης καθώς και υπηρεσιών εκπαίδευσης και συντήρησης. β) Να έχουν υλοποιήσει και ολοκληρώσει επιτυχώς κατά τη διάρκεια των πέντε (5) τελευταίων ετών, πριν από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τουλάχιστον μία (1) σύμβαση προμήθειας του συγκεκριμένου τύπου (για τα είδη των αντίστοιχων τμημάτων) αξίας που ανέρχεται τουλάχιστον ίσου με το 50% της σύμβασης που διεκδικούν. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας καταθέσει προσφορά για ένα τμήμα, θα πρέπει να έχει μια τουλάχιστον ανάλογη σύμβαση, την τελευταία πενταετία, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 50% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας καταθέσει προσφορά για περισσότερα από ένα τμήματα, θα πρέπει να έχει μια τουλάχιστον ανάλογη σύμβαση την τελευταία πενταετία, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 50% του αθροίσματος της εκτιμώμενης αξίας των τμημάτων. γ) ... δ) ... ε) ... Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων παρόμοιων προμηθειών/παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία πενταετία με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και την επωνυμία του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Ο κατάλογος θα συνοδεύεται από βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης - παραλαβής των συμβάσεων ή βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης ιδιωτικού τομέα. 1) Αν οι αποδέκτες των προμηθειών είναι φορείς του δημόσιου ή του ευρύτερου δημόσιου τομέα (Αναθέτουσες Αρχές), η παροχή των παραπάνω προμηθειών αποδεικνύεται με σχετικές βεβαιώσεις ή πρωτόκολλα οριστικής παραλαβής (ευανάγνωστα φωτοαντίγραφα), τα οποία έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή. Ως ημερομηνία ολοκλήρωσης νοείται η ημερομηνία της βεβαίωσης/πρωτοκόλλου παραλαβής του αντικειμένου της Σύμβασης, που εκδίδει η Αναθέτουσα Αρχή / αποδέκτης. 2) Αν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, η παροχή θα αποδεικνύεται με βεβαίωση του αποδέκτη, την προσκόμιση της σχετικής έγγραφης σύμβασης, καθώς και αντίγραφο του σχετικού τιμολογίου για την παροχή της παραπάνω υπηρεσίας

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

και του σχετικού *extrait* της τράπεζας για την πληρωμή της υπηρεσίας. Ως ημερομηνία ολοκλήρωσης νοείται η ημερομηνία της βεβαίωσης ολοκλήρωσης του αντικειμένου της Σύμβασης, που εκδίδει ο αποδέκτης (ιδιωτικός φορέας).[...]. Από τη γραμματική διατύπωση του ανωτέρω όρων, συνάγεται ότι κρίσιμο στοιχείο για την κατάφαση της τεχνικής ικανότητας του υποψήφιου οικονομικού φορέα, είναι αυτός να έχει εκτελέσει προμήθειες, οι οποίες έχουν αξία ίση με το 50% της υπό ανάθεση σύμβασης. Εάν το ανωτέρω επιτυγχάνεται με μία ή με περισσότερες εκτελεσθείσες συμβάσεις συναφούς αντικειμένου με αυτό της υπό ανάθεση σύμβασης, είναι καταρχήν αδιάφορο, καθώς το κρίσιμο και ουσιώδες ζήτημα εν προκειμένω είναι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας να έχει εκτελέσει τις οριζόμενης αξίας συμβάσεις, ούτως ώστε να πληρούται και ο επιδιωκόμενος σκοπός της απόδειξης της τεχνικής ικανότητας. Βασίμως δε ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι εάν απαιτείτο πράγματι οι προμήθειες να έχουν εκτελεστεί στο πλαίσιο μίας και μόνο σύμβασης, τούτο θα έπρεπε να ορίζεται ρητά και πιο συγκεκριμένα να ορίζεται ότι απαιτείται η εκτέλεση «τουλάχιστον μίας (1) σύμβασης αξίας, εκάστης, ίσης με το 50% της υπό ανάθεση σύμβασης» και τούτο διότι ως γίνεται δεκτό η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΣΤΕ ΕΑ 82/2016, 423/2011, 1725/2010, ΔΕφΠερ ΕΑ 56/2019). Από την αναφορά ωστόσο της λέξης «τουλάχιστον», συνάγεται ότι προς πλήρωση της εν λόγω απαίτησης, ο υποψήφιος δύναται να επικαλεστεί περισσότερες της μίας συμβάσεις, ανερχόμενες εν τω συνόλω στην ως άνω διά της διακηρύξεως ορισθείσα αξία. Εν προκειμένω και όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. 167874), η ανωτέρω δηλώνει στο κατατεθέν από αυτήν ΤΕΥΔ και στο σχετικό πεδίο αυτού (Γ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) τις εκτελεσθείσες συμβάσεις και παράλληλα υποβάλλει σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (.pdf) στα οποία ειδικότερα εμπεριέχονται (α) το από 15.10.2019 συμφωνητικό

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

προμήθειας με την εταιρεία «.....», αξίας 24.320,00€, που αφορά στην προμήθεια μηχανισμού πρόσβασης ατόμων με κινητικά προβλήματα στη θάλασσα, αποδυτηρίου ΑμεΑ, χώρου σκίασης ΑμεΑ και αυτόνομου φωτοβολταϊκού συστήματος αποδυτηρίου ΑμεΑ, (β) η με αριθμ. πρωτ. 943/29.6.2016 σύμβαση με τον Δήμο προμήθειας αυτοκινούμενου μηχανισμού για πρόσβαση ατόμων με κινητικά προβλήματα στη θάλασσα, αξίας 12.450,00€ (γ) η από 18.2.2020, με αρ. 04/20 σύμβαση με το (.....), με αντικείμενο την προμήθεια αυτοκινούμενου μηχανισμού για την πρόσβαση ατόμων με κινητικά προβλήματα στη θάλασσα, αξίας 14.000,00€ και (δ) το από 4.11.2019 συμφωνητικό προμήθειας με τον, για την προμήθεια ενός (1) - μηχανισμού πρόσβασης ατόμων με κινητικά προβλήματα στη θάλασσα, αξίας 15.000,00€. Ενόψει των ανωτέρω και από τη συνδυαστική εφαρμογή των πραγματικών και νομικών δεδομένων προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα συμμορφούται κατά τούτο το σκέλος στις απαιτήσεις και όρους της οικείας διακήρυξης αναφορικά με την ικανοποίηση του κριτηρίου της τεχνικής ικανότητας για την εκτέλεση ειδικότερα του τμήματος Α της υπό ανάθεση σύμβασης και συνεπώς ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

7. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει η πρώτη προσφεύγουσα ότι, εσφαλμένως, η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος εταιρεία και ήδη παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε, ως όφειλε, extait πληρωμών από τις εκτελεσθείσες με αποδέκτη ιδιωτικό φορέα συμβάσεις, με την προσφορά της προκειμένου για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της συμβάσεων, όπως ειδικότερα απαιτείται από την παρ. Β.4 του άρθρου 2.2.9.2 περ. α' αριθμ. 2 της υπόψη διακήρυξης και ως εκ τούτου η τεχνική προσφορά της είναι απορριπτέα.

8. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «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

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

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, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧΟΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ (www.eaadhsy.gr) και (www.hspra.gr). Το ΤΕΥΔ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών [...]

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής 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 του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης στο σχετικό παράρτημα

β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης.[...]. Από τους ανωτέρω όρους καθώς και τους προπαρατεθέντες στη σκέψη 6 της παρούσας προκύπτει εναργώς ότι προκειμένου για την προσήκουσα υποβολή της προσφοράς τους, οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να υποβάλλουν (υπο)φάκελο με τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους και τη τεχνική τους προσφορά, κατά τον τρόπο που η διακήρυξη ορίζει. Προσέτι και στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης οι συμμετέχοντες οφείλουν να υποβάλλουν ορθώς και αληθώς

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

συμπληρωμένο το ΤΕΥΔ τους, διά του οποίου, σε αυτό το στάδιο (της προκαταρκτικής απόδειξης), ικανοποιείται η πλήρωση των προϋποθέσεων συμμετοχής, των ορισθέντων κριτηρίων επιλογής και της μη ύπαρξης καταρχήν λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο των συμμετεχόντων. Τα ανωτέρω δε ισχύουν, διότι ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και προκειμένου να είναι ευχερής η εξέταση και αξιολόγηση των προσφορών και η σύγκριση αυτών μεταξύ τους (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 79/2009, 1285/2008, 1229/ 2007), επιβάλλεται η σύνταξη των προσφορών σύμφωνα με τις υποδείξεις της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 816/2007, 26/2007). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν το αναφέρει ρητά, πολλώ δε μάλλον, όταν η διακήρυξη περιέχει ρητή πρόβλεψη ότι οι απαιτήσεις αυτές τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/2009, ΕΑΣΤΕ 26/2007). Εν προκειμένω, βασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι δεν ενείχε υποχρέωση υποβολής του σχετικού *extrait* της τράπεζας για την πληρωμή της υπηρεσίας αναφορικά με τις εκτελεσθείσες συμβάσεις όπου ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, καθώς αρκούσε από τους συμμετέχοντες η δήλωση των εκτελεσθεισών συμβάσεων στο ΤΕΥΔ τους και ουδέν έτερο. Επέκεινα, κρίνεται ότι ακόμη και η υποβολή των εγγράφων των συμβάσεων και ιδιωτικών συμφωνητικών, όπερ έπραξε η ανωτέρω συμμετέχουσα, σε αυτό το στάδιο της προκαταρκτικής απόδειξης, γίνεται πρώιμα και τα σχετικά έγγραφα υποβάλλονται εκ περισσού, δοθέντος ότι από τους ως άνω όρους του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, συνάγεται ότι τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του όρου 2.2.6., μεταξύ των οποίων και η προσκόμιση του σχετικού *extrait* της τράπεζας για την πληρωμή, προσκομίζονται ως δικαιολογητικά κατακύρωσης μετά την αξιολόγηση των προσφορών και την αποστολή σχετικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή προς τον προσωρινό ανάδοχο, διά της οποίας τάσσεται στον τελευταίο προθεσμία για την προσκόμιση των.

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

Συνεπεία τούτων, αβασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω η προσφεύγουσα ότι υπέπεσε η παρεμβαίνουσα σε επί ποινή αποκλεισμού παράλειψη υποβολής των ανωτέρω στοιχείων, συνακολούθως ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

9. Επειδή, με τον τρίτο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι στην υποβληθείσα από τη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία σύμβαση που είχε συνάψει συγκεκριμένα με την ετερόρρυθμη εταιρεία με την επωνυμία «.....», διαπιστώνεται ασυμφωνία μεταξύ της αξίας της προμήθειας που αναφέρεται στη συναφθείσα σύμβαση, των τιμολογηθέντων και αποκτηθέντων προϊόντων από την εργοδότης όπως αποτυπώνονται στο εκδοθέν Δ.Α.- Τιμολόγιο από τον προσωρινό ανάδοχο και τη βεβαίωση καλής εκτέλεσης της εργοδότης ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», αφού στη συναφθείσα σύμβαση ως αξία της προμήθειας αναφέρεται το ποσό των 20.000,00€, στο τιμολόγιο η αξία της προμήθειας των τιμολογηθέντων και αποκτηθέντων προϊόντων είναι ύψους 19.200,00€, ενώ στη βεβαίωση καλής εκτέλεσης, που συνέταξε η εργοδότης και υπέβαλε ο προσωρινός ανάδοχος η αξία της προμήθειας ανέρχεται στο ποσό των 14.200,00€. Συνεπεία των ανωτέρω, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι τα ως άνω έγγραφα και δικαιολογητικά που υπέβαλε και επικαλέστηκε ο αναδειχθείς εν προκειμένω προσωρινός ανάδοχος προκειμένου να αποδείξει την τεχνική του ικανότητα δεν πληρούν τους όρους και τις προϋποθέσεις που θέτει η διακήρυξη στο άρθρο 2.2.9.2 στην παράγραφο Β.4. περ. α' αριθμ 2 και για τους λόγους αυτούς η τεχνική του προσφορά δεν έπρεπε να γίνει δεκτή από την αναθέτουσα αρχή, αλλά να απορριφθεί.

10. Επειδή, σε συνέχεια των όσων έχουν γίνει δεκτά στη σκέψη 6 και κυρίως 8 της παρούσας και από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ από όπου προκύπτει ότι, μεταξύ των συμβάσεων που δηλώνει η ανωτέρω συμμετέχουσα εταιρεία στο σχετικό πεδίο του κατατεθέντος ΤΕΥΔ της (Γ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, πεδίο 1β) δηλώνεται και η από 15.10.2019 (διάρκειας μέχρι 2.12.2019) σύμβαση

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

προμήθειας με την εταιρεία «.....», ποσού 24.320,00€, με αντικείμενο την προμήθεια μηχανισμού πρόσβασης ατόμων με κινητικά προβλήματα στη θάλασσα, αποδυτηρίου ΑμεΑ, χώρου σκίασης ΑμεΑ και αυτόνομου φωτοβολταϊκού συστήματος αποδυτηρίου ΑμεΑ. Η ανωτέρω δαπάνη της σύμβασης, εξάλλου, ορίζεται και στο περιεχόμενο του ιδιωτικού συμφωνητικού που υποβάλλει, εκ περισσού ως προελέχθη, η παρεμβαίνουσα (ειδικότερα στο άρθρο 3^ο: Αμοιβή και Τρόπος πληρωμής). Αλυσιτελώς δε παραπονεΐται εν προκειμένω η προσφεύγουσα για την διαπιστωθείσα από πλευράς της ασυμφωνία μεταξύ των ποσών που ορίζονται στην ανωτέρω σύμβαση, στο τιμολόγιο και στη βεβαίωση καλής εκτέλεσης και τούτο διότι η προσφεύγουσα δεν ενείχε υποχρέωση σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας υποβολής των εν λόγω εγγράφων και συνεπώς υποβάλλοντας τα εκ περισσού, δεν δύναται βάσιμα να υποστηριχθεί ότι συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς της, δεδομένου επιπροσθέτως ότι η αναθέτουσα αρχή δεν οφείλει να τα αξιολογήσει. Επέκεινα, ως γίνεται δεκτό, ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, προς απόδειξη ότι ο διαγωνιζόμενος πληροί τους όρους συμμετοχής και δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, στοιχεία και ουδέν έτερο. Αν δεν τα προσκομίσει, όταν η προσκόμισή τους έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού και ως το κανονιστικό πλαίσιο διακήρυξης του διαγωνισμού επιτάσσει, τότε ο διαγωνιζόμενος πρέπει να αποκλειστεί, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011). Αντιθέτως, ως στην προκειμένη περίπτωση, αφού η υποβολή των εν λόγω εγγράφων δεν έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού βάσει του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης του διαγωνισμού, ορθώς η αναθέτουσα αρχή δεν απέρριψε τη προσφορά της συμμετέχουσας διότι σε αυτή την περίπτωση η απόφαση της θα ερείδετο σε εσφαλμένη νομική βάση,

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

αξιώνοντας στοιχεία και δικαιολογητικά που δεν είχαν οριστεί και απαιτηθεί από τα συμβατικά τεύχη.

11. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η πρώτη προσφεύγουσα ότι η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία προκειμένου να τηρήσει τους όρους όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα πλημμελώς έχει υποβάλει συμβάσεις που αναφέρονται σε «αυτοκινούμενο μηχανισμό» και σε κάποιες περιπτώσεις αναφέρεται με το εμπορικό όνομα «.....», ενώ στην παρούσα διακήρυξη ο προσωρινός ανάδοχος προσφέρει το προϊόν «.....», με εντελώς διαφορετική περιγραφή και άλλα χαρακτηριστικά. Συνεπώς, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η ανωτέρω συμμετέχουσα δεν έχει υποβάλει συμβάσεις συναφούς αντικείμενου με αυτό που περιγράφεται και απαιτεί η σύμβαση, ως όφειλε, αλλά διαφορετικού και ως εκ τούτου η τεχνική της προσφορά και για αυτό το λόγο έπρεπε να απορριφθεί.

12. Επειδή, στην υπόψη διακήρυξη ορίζεται: «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια και εγκατάσταση ειδικών καινοτόμων διατάξεων και εξοπλισμού για την διευκόλυνση της προσπελασιμότητας των ΑμΕΑ και των ατόμων με κινητικά προβλήματα στην παραλία και στη θάλασσα. Η προμήθεια και η εγκατάσταση του εξοπλισμού θα υλοποιηθεί σε τέσσερις (4) παραλίες του Δήμου[...] Ειδικότερα η προμήθεια περιλαμβάνει: α) Διάταξη καθοδήγησης των ατόμων με μερική ή καθόλου όραση για την κίνησή τους στην παραλία και για την κολύμβηση στη θάλασσα, β) Διάταξη που θα εξασφαλίζει στα άτομα με κινητικά προβλήματα την αυτόνομη είσοδο & έξοδο στη θάλασσα για κολύμβηση και γ) Βοηθητικό εξοπλισμό για ΑμΕΑ: χώρους σκίασης, ειδικούς διαδρόμους κυκλοφορίας, ειδικά διαμορφωμένα αποδυτήρια, ντουζιέρες για τα άτομα με κινητικά προβλήματα, θέσεις στάθμευσης, ειδικούς κάδους απορριμμάτων και πληροφοριακές πινακίδες. [...] 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) ... β) Να έχουν υλοποιήσει και ολοκληρώσει επιτυχώς κατά τη διάρκεια των πέντε (5) τελευταίων ετών, πριν από την

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τουλάχιστον μία (1) σύμβαση προμήθειας του συγκεκριμένου τύπου (για τα είδη των αντίστοιχων τμημάτων) αξίας που ανέρχεται τουλάχιστον ίσου με το 50% της σύμβασης που διεκδικούν. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας καταθέσει προσφορά για ένα τμήμα, θα πρέπει να έχει μια τουλάχιστον ανάλογη σύμβαση, την τελευταία πενταετία, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 50% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος... Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων παρόμοιων προμηθειών/παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία πενταετία με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και την επωνυμία του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη.[...]. Περαιτέρω, στο τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης ορίζεται: «Η συγκεκριμένη διάταξη που προτείνεται αποσκοπεί στην εξασφάλιση, κατά το μέγιστο δυνατό, της αυτόνομης πρόσβασης των ατόμων με αναπηρία στη θάλασσα χωρίς απαραίτητα να απαιτείται συνοδός για τη χρήση της. Η διάταξη θα είναι μη μόνιμη, φιλική προς το περιβάλλον. Θα πρέπει στο τέλος της καλοκαιρινής περιόδου να απεγκαθίσταται πλήρως αφήνοντας το φυσικό περιβάλλον ανέπαφο. Προτείνεται η επιλογή ενεργειακά αυτόνομης διάταξης (π.χ. να χρησιμοποιεί την ηλιακή ενέργεια για να καλύψει τις ενεργειακές της απαιτήσεις)». Από την γραμματική ερμηνεία των ανωτέρω όρων της διακήρυξης, προκύπτει εναργώς ότι πρόκειται για προμήθεια και εγκατάσταση ειδικών διατάξεων και εξοπλισμού προκειμένου για την διευκόλυνση της προσπελασιμότητας των ΑμΕΑ και των ατόμων με κινητικά προβλήματα στην παραλία και στη θάλασσα, για δε την απόδειξη πλήρωσης του κριτηρίου της σχετικής τεχνικής ικανότητας και επάρκειας από τους υποψηφίους απαιτείται η δήλωση/υποβολή εκτελεσθεισών συμβάσεων συναφούς και όχι ταυτόσημου αντικείμενου με αυτό της επίμαχης σύμβασης. Για αυτό άλλωστε και οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν, μεταξύ άλλων, κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων παρόμοιων (και όχι ταυτόσημων) προμηθειών/παραδόσεων που πραγματοποίησαν την τελευταία πενταετία. Ενόψει των ανωτέρω, αβασίμως

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

και αορίστως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα προϊόν σε κάποιες περιπτώσεις αναφέρεται με το εμπορικό όνομα «.....», παρόλο που ο προσωρινός ανάδοχος προσφέρει το προϊόν «..... », διότι αφενός και οι δύο ως άνω μηχανισμοί πρόσβασης συνιστούν το ίδιο μοντέλο, αφετέρου, αλλά και πρωτίστως, για το συγκεκριμένο ζήτημα, από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης συνάγεται η απαίτηση εκτέλεσης (και δήλωσης) από τους συμμετέχοντες παρόμοιων συμβάσεων, συναφούς αντικειμένου με αυτό της επίμαχης σύμβαση, όπερ η ανωτέρω συμμετέχουσα πράττει, συμμορφούμενη κατά το σκέλος τούτο με τους σχετικούς όρους και συνεπώς ο ανωτέρω λόγος προσφυγής θα πρέπει να μη γίνει δεκτός.

13. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει εν προκειμένω η προσφεύγουσα ότι η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία, δεν υπέβαλε, ως, εντούτοις, όφειλε, σχετική δήλωση στην οποία να αναφέρονται η επιχειρηματική δομή, οι τομείς δραστηριότητας, τα εμπορευόμενα προϊόντα και παρεχόμενες υπηρεσίες, οι εγκαταστάσεις και εξοπλισμός, το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό και ο αριθμός των στελεχών της επιχείρησης κατά τα τελευταία τρία χρόνια και ως εκ τούτου η τεχνική προσφορά της δεν έπρεπε να γίνει αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, γιατί δεν αποδεικνύει την τεχνική της ικανότητα, σύμφωνα με τα ορισθέντα στο άρθρο 2.2.9.2 παρ.Β.4. περ. β' της υπόψη διακήρυξης.

14. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη και στο άρθρο 2.2.9.2 παρ.Β.4., ορίζεται, μεταξύ άλλων: «β) αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών, είτε ανήκουν απευθείας στην επιχείρηση του οικονομικού φορέα είτε όχι. Δήλωση στην οποία θα αναφέρονται η επιχειρηματική δομή του οικονομικού φορέα, οι τομείς δραστηριότητας, τα εμπορευόμενα προϊόντα και παρεχόμενες υπηρεσίες, οι εγκαταστάσεις και εξοπλισμός, το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό και ο αριθμός των στελεχών της επιχείρησής του κατά τα τελευταία τρία χρόνια. γ) περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού που χρησιμοποιεί και των μέτρων που λαμβάνει ο οικονομικός φορέας για την εξασφάλιση της ποιότητας όπως και των μέσων μελέτης και έρευνας της επιχείρησής του. Δήλωση σχετικά με τα μηχανήματα,

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

τις εγκαταστάσεις και τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει ο πάροχος υπηρεσιών ή ο εργολήπτης για την εκτέλεση της σύμβασης». Για τους λόγους ωστόσο, που αναπτύσσονται στη σκέψη 8 της παρούσας και ειδικότερα διότι, κατά πρώτον από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης συνάγεται ότι προκειμένου για την προσήκουσα υποβολή από τους συμμετέχοντες του (υπο)φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς αρκεί η υποβολή από αυτούς καταρχήν του ΤΕΥΔ και της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής τους, κατά δεύτερον ως γίνεται δεκτό οι προϋποθέσεις της προκαταρκτικής απόδειξης πληρούνται όταν οι συμμετέχοντες υποβάλλουν ορθώς και αληθώς συμπληρωμένο το ΤΕΥΔ τους, οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι δηλαδή η ανωτέρω συμμετέχουσα εταιρεία παρέλειψε, πλημμελώς, να υποβάλλει, μεταξύ των λοιπών στοιχείων της προσφοράς της, δήλωση στην οποία να αναφέρονται η επιχειρηματική δομή, οι τομείς δραστηριότητας, τα εμπορευόμενα προϊόντα και παρεχόμενες υπηρεσίες, οι εγκαταστάσεις και ο εξοπλισμός, το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό και ο αριθμός των στελεχών της επιχείρησης κατά τα τελευταία τρία χρόνια πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι. Αντιθέτως, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, στο κατατεθέν από αυτή ΤΕΥΔ προσηκόντως δηλώνονται όλα τα ανωτέρω στοιχεία αφού, ως εμφανίζεται στο κεφάλαιο με τίτλο Γ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και στα ειδικότερα πεδία που ακολουθούν αυτού, δηλώνει το τεχνικό προσωπικό που εν προκειμένω θα αξιοποιήσει, τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει και τα μέτρα για την διασφάλιση της ποιότητας που ακολουθεί, το σύστημα διαχείρισης της αλυσίδας εφοδιασμού και ανίχνευσης που εφαρμόζει κατά την εκτέλεση της σύμβασης, τους τίτλους σπουδών και επαγγελματικών προσόντων που διαθέτει το αξιοποιούμενο στελεχιακό δυναμικό της, το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό και τον αριθμό των διευθυντικών στελεχών της κατά τα τελευταία τρία έτη, τα μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει για την εκτέλεση της σύμβασης, συμμορφούμενη ούτως πλήρως στις ορισθείσες σχετικές ως άνω απαιτήσεις του επίμαχου διαγωνισμού. Περαιτέρω, ως

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

άλλωστε γίνεται παγίως δεκτό το ΤΕΥΔ αποτελεί επικαιροποιημένη υπεύθυνη δήλωση επί σκοπώ απλούστευσης της διαγωνιστικής διαδικασίας στο πλαίσιο τήρησης της προκαταρκτικής απόδειξης και, ως προελέχθη, ορθώς κατά συνέπεια δήλωσε σε αυτό η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία τα ανωτέρω στοιχεία ως απαιτούνται διά των κανονιστικού περιεχομένου όρων της διακήρυξης.

15. Επειδή, με τον έκτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία προσκόμισε με την προσφορά της πιστοποιητικό CE που αφορά στο προϊόν Ωστόσο, το προσφερόμενο προϊόν του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου είναι το και ως εκ τούτου διαφέρει ο τύπος/μοντέλο και η περιγραφή που απαιτούνται σύμφωνα με την ευρωπαϊκή οδηγία. Εκ των ανωτέρω συνάγει η πρώτη προσφεύγουσα ότι το προϊόν που προσφέρει στον υπόψη διαγωνισμό ο προσωρινός ανάδοχος για το Τμήμα Α της υπό ανάθεση προμήθειας, δεν διαθέτει την σήμανση CE η οποία απαιτείται από την οικεία διακήρυξη και για το λόγο αυτό η τεχνική του προσφορά δεν έπρεπε να γίνει αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή δυνάμει της προσβαλλομένης, αλλά να απορριφθεί.

16. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα κάτωθι: α) να έχουν αναπτύξει και να εφαρμόζουν διαδικασίες διαχείρισης ποιότητας και να μπορούν να το αποδείξουν (π.χ. να διαθέτουν πιστοποιητικό από αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης για την εφαρμογή του πρότυπου διαχείρισης της ποιότητας κατά ISO 9001). Σε περίπτωση ένωσης/κοινοπραξίας η παραπάνω απαίτηση μπορεί να καλύπτεται από τουλάχιστον ένα μέλος της ένωσης / κοινοπραξίας. β) τα προς προμήθεια προϊόντα να διαθέτουν την σήμανση CE ή/και την αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης του κατασκευαστή. [...] Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) Πιστοποιητικό συμμορφώσεως

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

συστήματος ISO 9001 ή ισοδύναμου εν ισχύ του προμηθευτή. Τα πιστοποιητικά αυτά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης. β) Πιστοποιητικά για την σήμανση CE ή/και την αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης του κατασκευαστή. Η «Δήλωση Συμμόρφωσης» του Κατασκευαστή είναι ένα έντυπο που περιλαμβάνει τα εξής: Την ταυτότητα του προϊόντος (τύπος, μοντέλο κλπ). Την ταυτότητα του Κατασκευαστή. Αναφορά στις σχετικές με το προϊόν οδηγίες της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Αναφορά στα εναρμονισμένα πρότυπα που χρησιμοποιήθηκαν για την κατασκευή του προϊόντος. Υπογραφή του Κατασκευαστή (ή άλλου εξουσιοδοτημένου αντιπροσώπου του αν ο κατασκευαστής βρίσκεται εκτός της Ευρωπαϊκής Ένωσης). Ημερομηνία. Η «Δήλωση Συμμόρφωσης» συνοδεύει το προϊόν (εφόσον πρόκειται για ραδιοεξοπλισμό και τηλεπικοινωνιακό τερματικό εξοπλισμό).» Για τους λόγους ωστόσο, που αναπτύσσονται στη σκέψη 8 αλλά και 14 της παρούσας και ειδικότερα διότι, αφενός από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης συνάγεται ότι προκειμένου για την προσήκουσα υποβολή από τους συμμετέχοντες του (υπο)φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς αρκεί η υποβολή από αυτούς καταρχήν του ΤΕΥΔ και της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής τους, αφετέρου ως γίνεται δεκτό οι προϋποθέσεις της προκαταρκτικής απόδειξης πληρούνται όταν οι συμμετέχοντες υποβάλλουν ορθώς και αληθώς συμπληρωμένο το ΤΕΥΔ τους, οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι δηλαδή το προσφερόμενο από την ανωτέρω συμμετέχουσα εταιρεία προϊόν δεν διαθέτει, ως απαιτείται, την σήμανση CE πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι και τούτο διότι ερείδονται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία. Ως προκύπτει από την επισκόπηση του κατατεθέντος από την ανωτέρω συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία ΤΕΥΔ, στο κεφάλαιο Δ. Συστήματα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης και στο πεδίο της ερώτησης «Θα είναι σε θέση ο οικονομικός φορέας να προσκομίσει πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες;» η απάντηση της ανωτέρω συμμετέχουσας είναι καταφατική (ΝΑΙ) και περαιτέρω, στο ίδιο πεδίο, δηλώνει ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 Αβασίμως δε η προσφεύγουσα παραπονείται εν προκειμένω ότι καθώς το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα προϊόν είναι το και η υποβληθείσα από την τελευταία δήλωση συμμόρφωσης αφορά στο μοντέλο το προσφερόμενο εντέλει προϊόν δεν διαθέτει την απαιτούμενη σήμανση CE, διότι ανεξάρτητα από το γεγονός ότι πρόκειται, εξάλλου, για προϊόντα από το ίδιο μοντέλο, ακόμη και στη περίπτωση που αληθής υποτεθείς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας προβάλλεται αλυσιτελώς, δοθέντος ότι η εν λόγω δήλωση συμμόρφωσης εκ περισσού υποβλήθηκε στον (υπο)φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς από την συμμετέχουσα καθώς δεν αξιώνεται η προσκόμιση της σε αυτό το στάδιο του διαγωνισμού από την υπόψη διακήρυξη και συνεπώς ως πλεονάζον έγγραφο δεν υποχρεούται η αναθέτουσα αρχή να το αξιολογήσει και μάλιστα εις βάρος του καλόπιστου συμμετέχοντα, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς του. Επιπροσθέτως οι ανωτέρω δηλώσεις της συμμετέχουσας στο κατατεθέν από αυτή ΤΕΥΔ καλύπτουν τη συμμόρφωση της στους ειδικότερους όρους και προϋποθέσεις σχετικά με τα πρότυπα διασφάλισης της ποιότητας, που τάσσει η αναθέτουσα αρχή δυνάμει της προκείμενης διακήρυξης.

17. Επειδή, με τον έβδομο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι για το είδος «Αυτόνομες Διατάξεις για την Πρόσβαση ΑμεΑ» του Τμήματος Α της επίδικης προμήθειας σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 4.3 της ΕΙΔΙΚΗΣ ΣΥΓΓΡΑΦΗΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ - ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης θα πρέπει να παρέχονται πιστοποιητικά ασφαλούς λειτουργίας και συμβατότητας με όρια ασφαλείας που επιβάλλονται από οδηγίες, κανονισμούς και πρότυπα Ελληνικών και διεθνών (Ευρωπαϊκής Ένωσης, ΗΠΑ) Οργανισμών (π.χ. ΕΛΟΤ, ISO, EEC, πρότυπα EN κλπ) σε σχέση ειδικότερα με: Ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας και ορίων χρόνου έκθεσης ανθρώπων σε ηλεκτρομαγνητικά πεδία, επιδράσεις ηλεκτρομαγνητικών πεδίων σε

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

βηματοδότες καρδιοπαθών, επιδράσεις μαγνητικών πεδίων σε υλικό εγγραφής (μαγνητικές κασέτες, ταινίες, δισκέτες, κάρτες). Ωστόσο, ο προσωρινός ανάδοχος δεν υπέβαλε κανένα από τα ως άνω αναφερόμενα πιστοποιητικά και ως εκ τούτου η τεχνική του προσφορά θα έπρεπε να μη γίνει αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, αλλά να απορριφθεί.

18. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη, στο άρθρο 4.3. της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων – Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της εν λόγω διακήρυξης ορίζεται: «4.3. Γενικές Τεχνικές Υποχρεώσεις Κάθε ενδιαφερόμενος, που θα λάβει μέρος στο διαγωνισμό θα πρέπει να λάβει γνώση των ειδικών συνθηκών εργασίας και στην τιμή που θα προσφέρει θα περιλαμβάνονται η εγκατάσταση, οι ρυθμίσεις, η θέση σε λειτουργία και η εκπαίδευση του προσωπικού. Ειδικότερα θα πρέπει: Οι συσκευές του συστήματος θα είναι κατάλληλες για τουλάχιστον 30 χρήσεις ημερησίως, χωρίς να παρουσιάζονται φαινόμενα υπερθέρμανσης σε οποιαδήποτε από τις υπομονάδες τους. Όλα τα πιστοποιητικά, βεβαιώσεις και λοιπά έγγραφα που αναφέρονται στην παρούσα τεχνική έκθεση θα πρέπει να προσκομιστούν από τον Ανάδοχο πριν την υπογραφή της σύμβασης με την Υπηρεσία για έλεγχο της πληρότητάς τους (εκτός αυτών που ορίζει η πρόσκληση να προσκομιστούν με την προσφορά). Σε περίπτωση που αυτά δεν προσκομιστούν αυτομάτως θα αποκλείεται από τη διαδικασία. Τα είδη θα πρέπει να πληρούν οι προϋποθέσεις και οι απαιτήσεις της σχετικής οδηγίας του Υπουργείου Περιβάλλοντος Χωρ. και Δημοσίων Έργων (ΦΕΚ/Β/18/15-01-2002) και της Υ.Α. 52907/28.12.2009 (ΦΕΚ/Β/2621/2009). Κάθε συσκευή να φέρει τη σήμανση “CE” κατά τα οριζόμενα στις κοινές Υπουργικές αποφάσεις του Υπουργείου Οικονομικών, Μεταφορών και Επικοινωνιών, Εθνικής Οικονομίας και Ανάπτυξης, που περιέχονται στα Φ.Ε.Κ. 688/Β/1994 και 992/Β/30-12-94. Για το είδος «Αυτόνομες Διατάξεις για την Πρόσβαση ΑμεΑ» της Ομάδας Α θα πρέπει να παρέχονται πιστοποιητικά ασφαλούς λειτουργίας και συμβατότητας με όρια ασφαλείας που επιβάλλονται από οδηγίες, κανονισμούς και πρότυπα Ελληνικών και διεθνών (Ευρωπαϊκής Ένωσης, ΗΠΑ) Οργανισμών (π.χ

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

ΕΛΟΤ, ISO, EEC, πρότυπα EN κλπ) σε σχέση με: • Ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας και ορίων χρόνου έκθεσης ανθρώπων σε ηλεκτρομαγνητικά πεδία. • Επιδράσεις ηλεκτρομαγνητικών πεδίων σε βηματοδότες καρδιοπαθών. • Επιδράσεις μαγνητικών πεδίων σε υλικό εγγραφής (μαγνητικές κασέτες, ταινίες, δισκέτες, κάρτες)». Από τους ανωτέρω όρους εναργώς και χωρίς αμφισημία προκύπτει ότι τα εν λόγω πιστοποιητικά, βεβαιώσεις και λοιπά έγγραφα που αναφέρονται στην τεχνική έκθεση και για τα οποία αβασίμως παραπονείται η προσφεύγουσα ότι όφειλε η παρεμβαίνουσα να υποβάλλει, θα πρέπει να προσκομιστούν από τον (οριστικό) ανάδοχο πριν την υπογραφή της σύμβασης με την Υπηρεσία προκειμένου για τον έλεγχο της πληρότητάς τους και ουδεμία σχετική υποχρέωση συνάγεται για τους συμμετέχοντες αναφορικά με την υποβολή τους μεταξύ των λοιπών εγγράφων και στοιχείων της προσφοράς τους. Συνεπεία τούτων και ο λόγος αυτός της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

19. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και αντιστοίχως η ασκηθείσα επί αυτής παρέμβαση να γίνει δεκτή.

20. Επειδή, όσον αφορά την δεύτερη Προσφυγή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο αυτής, ότι η προσβαλλόμενη απόφαση τυγχάνει μη νόμιμη και ακυρωτέα κατά το μέρος με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», διότι παραβίασε τις σχετικές διατάξεις και τους όρους της διακήρυξης, καθώς συνέταξε το ΤΕΥΔ της σε ημερομηνία προγενέστερη και από την ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής του και από την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της, γεγονός που καθιστά τη δήλωση, άρα και την προσφορά της, απαράδεκτη. Ως εκ τούτου, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, από την ύπαρξη χρονικής απόκλισης μεταξύ της ημερομηνίας που έχει συμπληρωθεί το ΤΕΥΔ με την ημερομηνία υπογραφής του επίμαχου ΤΕΥΔ και της υποβολής της προσφοράς, προκύπτει ότι το εν λόγω έντυπο ΤΕΥΔ έχει εν προκειμένω υπογραφεί πλημμελώς, δεδομένου ότι δεν μπορεί να βεβαιώσει γεγονότα που

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

τυχόν θα μεσολαβούσαν από τη στιγμή της σύνταξής του μέχρι τη στιγμή της υπογραφής του και την υποβολή της επίμαχης προσφοράς, παραβιάζοντας έτσι, επί ποινή αποκλεισμού διατάξεις του νόμου, καθώς βεβαιώνει ανεπίτρεπτα, γεγονότα μελλοντικά και αβέβαια, εκθέτοντας με αυτόν τον τρόπο, σε κίνδυνο την κατακυρωτική κρίση της αναθέτουσας αρχής, σε πλήρη αντίθεση με την αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού και τον δημόσιο σκοπό περί της ασφαλούς διεξαγωγής του.

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο Άρθρο 79Α του Ν. 4412/2016 με τίτλο Υπογραφή Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης; «1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. 2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. 3. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται και για την υπογραφή του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) το οποίο εκδίδει η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.). 4. Το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ κατά περίπτωση μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2 της υπόψη διακήρυξης με τίτλο Χρόνος και Τρόπος υποβολή προσφορών:«2.4.2.1.Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη ήτοι

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της επίδικης διακήρυξης στις 31/03/2020 και ώρα 23:59, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν. 4412/2016, ιδίως τα άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική απόφαση με αριθμ. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Επέκεινα, για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από ένα εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767ΕΚ σύμφωνα και με τα οριζόμενα στον κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της ΥΑ 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ως άνω ΥΑς. Ο δε χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με τις υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 9 της ανωτέρω Υ.Α. Εν προκειμένω και από την επισκόπηση της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ [με αρ.] εμφανίζεται ότι στο κατατεθέν από αυτή ΤΕΥΔ υπάρχει η ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της με ημερομηνία την 31.3.2020, ήτοι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στον επίμαχο διαγωνισμό. Αβασίμως δε η προσφεύγουσα παραπονείται ότι στο κατατεθέν από την παρεμβαίνουσα ΤΕΥΔ αναγράφεται ημερομηνία διαφορετική (27.3.2020) από αυτή της ψηφιακής υπογραφής (31.3.2020), αφού και υπό την παραδοχή των ανωτέρω επικληθέντων από την προσφεύγουσα δεδομένων, αφενός, σύμφωνα με το νομικό και κανονιστικό πλαίσιο, το ΤΕΥΔ μπορεί νομίμως να υπογράφεται έως και δέκα ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, αφετέρου, και σε κάθε περίπτωση, η

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

ασφαλής χρονοσήμανση των απαιτούμενων από το νόμο και τη διακήρυξη υποβαλλόμενων εγγράφων και δικαιολογητικών ηλεκτρονικά διά μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ κατά την διαδικασία διενέργειας διαγωνισμού, επιτυγχάνεται με τη θέση της ψηφιακής υπογραφής επί του σχετικού εγγράφου (ΤΕΥΔ) το οποίο, ούτως καθίσταται βέβαιης χρονολογίας, ως απαιτείται, για την απόδειξη τόσο του ακριβούς χρόνου ψηφιακής υπογραφής όσο και για την ύπαρξη των δηλωθέντων δεδομένων τη συγκεκριμένη χρονική στιγμή, όπερ άλλωστε η παρεμβαίνουσα ορθώς έχει πράξει. Συνεπεία τούτων ο ανωτέρω λόγος προσφυγής πρέπει να μη γίνει δεκτός.

22. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατά παραβίαση του όρου 2.2.9.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» της διακήρυξης, η έτερη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία μη νομίμως και πλημμελώς συμπλήρωσε το ΤΕΥΔ της καθώς παρέλειψε να συμπληρώσει, όπως είχε υποχρέωση, το Μέρος VI του ΤΕΥΔ «Τελικές Δηλώσεις» που αφορά στην παροχή συγκατάθεσης στην αναθέτουσα αρχή και το οποίο παρέχει τη δυνατότητα στην τελευταία να αναζητήσει και να ανασύρει τυχόν πιστοποιητικά, ή άλλου είδους έγγραφα από εθνικές βάσεις δεδομένων. Τούτο δε, παρόλο που η ίδια, προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας και ειδικότερα στην ερώτηση 2 του Τμήματος Γ «2 Ο οικονομικός φορέας μπορεί να χρησιμοποιήσει το ακόλουθο τεχνικό προσωπικό ή τις ακόλουθες τεχνικές υπηρεσίες, ιδίως τους υπεύθυνους για τον έλεγχο της ποιότητας: Στην περίπτωση δημόσιων συμβάσεων έργων, ο οικονομικός φορέας θα μπορεί να χρησιμοποιήσει το ακόλουθο τεχνικό προσωπικό ή τις ακόλουθες τεχνικές υπηρεσίες για την εκτέλεση του έργου:» απάντησε, μεταξύ άλλων, με παραπομπή στον ιστότοπο www.diavgeia.gr ως εξής: «ΤΟ ΣΥΝΕΡΓΕΙΟ ΕΧΕΙ ΑΝΑΛΑΒΕΙ ΤΗΝ ΕΠΑΝΑΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΟΠΩΣ ΦΑΙΝΕΤΑΙ ΣΤΟΝ ΙΣΤΟΤΟΠΟ ΤΗΣ www.diavgeia.gr».

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

23. Επειδή, σύμφωνα και με την Κατευθυντήρια Οδηγία 15/2016 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων με θέμα «Οδηγίες συμπλήρωσης για το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄/147)»: «Για κάθε μία διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς προσαρμόζουν το ΤΕΥΔ σύμφωνα με τους όρους της εκάστοτε προκήρυξης των εγγράφων της σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στην πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος. [...] Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς προσαρμόζουν το ΤΕΥΔ σύμφωνα με τους όρους της εκάστοτε προκήρυξης διαγωνισμού, των εγγράφων της σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στην πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος. Στη συνέχεια, το ΤΕΥΔ το οποίο αποτελεί έγγραφο της σύμβασης και αναπόσπαστο τμήμα αυτής, διατίθεται από την αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα προς τους οικονομικούς φορείς οι οποίοι συμπληρώνουν και διαβιβάζουν το ΤΕΥΔ στην αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα σε ηλεκτρονική ή/και κατά περίπτωση σε έντυπη μορφή». Έτι περαιτέρω σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23/2018 της ΕΑΑΔΗΣΥ με τίτλο «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» αναφέρεται, μεταξύ άλλων ότι η συμπλήρωση του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ από τους οικονομικούς φορείς διενεργείται στο, ήδη προσαρμοσμένο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, το οποίο παρέχεται κατάλληλα διαμορφωμένο από αυτήν. Ειδικότερα, ως προς το ΤΕΥΔ οι οικονομικοί φορείς δύνανται είτε να επεξεργάζονται και να συμπληρώνουν το ήδη διαμορφωμένο και αναρτημένο (σε επεξεργάσιμη μορφή) από την αναθέτουσα αρχή, αρχείο είτε να επεξεργάζονται και να διαμορφώνουν οι ίδιοι εξ αρχής το ΤΕΥΔ που είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ σε επεξεργάσιμη μορφή, συμπληρώνοντας τα απαιτούμενα για τη συγκεκριμένη διαδικασία πεδία. Το Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις είναι υποχρεωτικό και δεν μπορεί να απαλειφθεί, καθώς περιλαμβάνει τη δήλωση του οικονομικού φορέα ως προς την ακρίβεια και την

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

ορθότητα των περιεχομένων στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ στοιχείων, την υπογραφή των, κατά περίπτωση, υπόχρεων προσώπων, καθώς και την, κατά περίπτωση, παροχή συγκατάθεσης εκ μέρους του οικονομικού φορέα προς την αναθέτουσα αρχή για την άντληση δικαιολογητικών από βάσεις δεδομένων. Επισημαίνεται συναφώς ότι, στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016. Η εν λόγω δυνατότητα παρέχεται ανεξάρτητα από τον τρόπο επεξεργασίας και συμπλήρωσης του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, τον οποίον έχει επιλέξει ο οικονομικός φορέας. Ωστόσο, στις περιπτώσεις που επίκειται αποκλεισμός προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, για λόγους ασάφειας των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, και, κατά συνέπεια, και του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ως τέτοιου, οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να ζητούν διευκρινίσεις από τους οικονομικούς φορείς, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 5 του ως άνω άρθρου. Σε περίπτωση δε που οι οικονομικοί φορείς δεν παράσχουν τις απαιτούμενες διευκρινίσεις ή οι εν λόγω διευκρινίσεις κριθούν μη ικανοποιητικές από τις αναθέτουσες αρχές, απορρίπτεται η προσφορά ή η αίτηση συμμετοχής τους και οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται από τη συγκεκριμένη διαδικασία. Σημειωτέον ότι κατ' εξαίρεση, στις περιπτώσεις έλλειψης υπογραφής/ών στο ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ δεν είναι δυνατή η προσφυγή στην, κατά τα ανωτέρω, δυνατότητα συμπλήρωσης, καθώς η έλλειψη υπογραφής στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ή μη νόμιμη/έγκυρη υπογραφή του ισοδυναμεί με μη νόμιμη/έγκυρη υποβολή του, η δε ως άνω δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων ή/ και συμπλήρωσης αφορά μόνο σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα/ δικαιολογητικά. Από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης και δη του κατατεθέντος από την παρεμβαίνουσα ΤΕΥΔ πράγματι εμφανίζεται ότι η ανωτέρω συμμετέχουσα δεν έχει συμπληρώσει το τελευταίο πεδίο αυτού ήτοι το Μέρος VI : Τελικές δηλώσεις. Δεδομένων, ωστόσο, των

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

ανωτέρω αναλυτικώς αναφερθέντων και ανεξάρτητα από τη βασιμότητα του ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας ότι ο ιστότοπος www.dianveia.gr αποτελεί μια εθνική βάση δεδομένων, η οποία δεν υπάγεται στην έννοια της εθνικής βάσης δεδομένων σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ. 6 και 7 του Ν. 4412/2016 και στην οποία έχουν πρόσβαση όλοι ανεξαιρέτως, χωρίς να απαιτείται προς τούτο οποιαδήποτε άδεια ή προϋπόθεση, στην προκείμενη περίπτωση της μη συμπλήρωσης ενός πεδίου του ΤΕΥΔ, εκ μέρους του οικονομικού φορέα, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τον καλεί προκειμένου να παράσχει σχετικές διευκρινίσεις ή εν προκειμένω να το συμπληρώσει, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά του, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016. Σημειωτέον άλλωστε ότι το κατατεθέν από τη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία ΤΕΥΔ φέρει ψηφιακή υπογραφή (βλ. σκ. 21), συνεπώς, δεν εμπίπτει στο πεδίο εξαίρεσης της δυνατότητας διευκρινήσεων βάσει νόμου, όπου ειδικότερα στις περιπτώσεις έλλειψης υπογραφής/ών στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ δεν είναι δυνατή η προσφυγή στην δυνατότητα συμπλήρωσης, καθώς η έλλειψη υπογραφής στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ή μη νόμιμη/έγκυρη υπογραφή του ισοδυναμεί με μη νόμιμη/ έγκυρη υποβολή του, αντιθέτως η ως άνω δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων ή/και συμπλήρωσης αφορά μόνο σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα/ δικαιολογητικά. Συνεπεία τούτων, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί καθώς η ανωτέρω πλημμέλεια στο ΤΕΥΔ της παρεμβαίνουσας χρήζει θεραπείας και δεν είναι για αυτό το λόγο η προσφορά της απορριπτέα άνευ ετέρου.

24. Επειδή, επιπλέον, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι κατά παραβίαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού και ειδικότερα των όρων 2.4.6. και 2.4.3.2. και του άρθρου 13 του Παραρτήματος Ι «ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της υπόψη διακήρυξης η έτερη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν προσκόμισε ως όφειλε τη δήλωση αποδοχής της προμήθειας του κατασκευαστικού οίκου. Εν προκειμένω, η εταιρία «.....», η οποία δεν κατασκευάζει το προϊόν που προσφέρει στον επίμαχο διαγωνισμό,

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

συμπεριέλαβε στην προσφορά της έγγραφο με τίτλο: «Δήλωση κατασκευαστή για προμήθεια ανταλλακτικών», στο οποίο αναφέρεται επί λέξει ότι: «...Η εταιρία, ως κατασκευάστρια εταιρία της διάταξης για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα, δεσμεύεται να διαθέτει στην αποθήκη της και να παρέχει ανταλλακτικά της διάταξης για τουλάχιστον τρία (3) έτη.». Πλην, όμως, το περιεχόμενο της από 30.3.2020 δήλωσης που συμπεριλήφθηκε στην τεχνική προσφορά της ανωτέρω συμμετέχουσας εταιρίας, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 13 της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων και τούτο διότι από το περιεχόμενο της εν λόγω δήλωσης προκύπτει ευθέως ότι αυτή αφορά αποκλειστικά και μόνον στα ανταλλακτικά της διάταξης και όχι στο σύνολο των υπό προμήθεια ειδών, δηλαδή, στις ίδιες τις διατάξεις για την αυτόνομη πρόσβαση των ΑμεΑ στη θάλασσα. Πολλώ δε μάλλον που το έγγραφο τιτλοφορείται ως «Δήλωση αποδοχής προμήθειας ανταλλακτικών» και σε αυτό (το έγγραφο) διαλαμβάνεται ότι η κατασκευάστρια εταιρία δεσμεύεται να παρέχει ανταλλακτικά της διάταξης. Καθίσταται, συνεπώς, προφανές ότι από την ως άνω δήλωση δεν προκύπτει δέσμευση της κατασκευάστριας εταιρίας, ως προς την παροχή στην προσφέρουσα εταιρία «.....» των υπό προμήθεια ειδών.

25. Επειδή, στο Παράρτημα Ι της υπόψη διακήρυξης με τίτλο ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, μεταξύ άλλων, ορίζεται ότι «Άρθρο 13: Άλλοι Όροι και Στοιχεία 1) ... 2) ... 3) ... Σε περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος δεν είναι ο ίδιος κατασκευαστής θα πρέπει να προσκομίσει δήλωση αποδοχής της προμήθειας του προμηθευτικού κατασκευαστικού οίκου για τη παροχή ανταλλακτικών για τρία έτη τουλάχιστον». Από την αδιάσπικτη ερμηνεία των ανωτέρω όρων, προκύπτει ρητώς και με σαφήνεια ότι στην περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας δεν είναι ο ίδιος ο κατασκευαστής του προσφερόμενου είδους, οφείλει να προσκομίσει από τον κατασκευαστή δήλωση αποδοχής της προμήθειας για την παροχή συγκεκριμένα των ανταλλακτικών για τρία έτη και κατά συνέπεια αβασίμως υποστηρίζει εν προκειμένω η προσφεύγουσα ότι

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

απαιτείται εν γένει δήλωση/ δέσμευση της κατασκευάστριας εταιρίας, ως προς την παροχή στην προσφέρουσα εταιρία των υπό προμήθεια ειδών, όπου δηλαδή θα δηλώνεται από τον κατασκευαστικό οίκο ότι δεσμεύεται να παρέχει στον συμμετέχοντα εκτός από τα ανταλλακτικά της προμήθειας και τα υπό προμήθεια είδη. Εν προκειμένω, η συμμετέχουσα εταιρία «.....», καθώς δεν κατασκευάζει ή ίδια το προϊόν που προσφέρει στον επίμαχο διαγωνισμό, για το Τμήμα Α συμπεριέλαβε στην προσφορά της, ως όφειλε και όπως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της τεχνικής της προσφοράς στο ΕΣΗΔΗΣ το έγγραφο με τίτλο: «ΔΗΛΩΣΗ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ της διάταξης για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα», στο οποίο αναφέρεται επί λέξει ότι: «Η εταιρία, ως κατασκευάστρια εταιρία της διάταξης για την αυτόνομη πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα, δεσμεύεται να διαθέτει στην αποθήκη της και να παρέχει ανταλλακτικά της διάταξης για τουλάχιστον τρία (3) έτη», συμμορφούμενη ούτως κατά το σκέλος τούτο στα απαιτούμενα από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης. Εξάλλου, ως γίνεται νομολογιακώς δεκτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επιπλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣτΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008). Ενόψει των ανωτέρω κριθέντων, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

26. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο προσφυγής της η δεύτερη προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι κατά παραβίαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού και ειδικότερα των όρων 2.4.6. και 2.4.3.2. και του άρθρου 13 του Παραρτήματος Ι «ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της υπόψη διακήρυξης η έτερη συμμετέχουσα και ήδη

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν προσκόμισε ως όφειλε το πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας σχετικού με το αντικείμενο του διαγωνισμού. Ειδικότερα η εταιρία «.....» προσκόμισε πιστοποιητικό ISO 9001 με πεδίο πιστοποίησης το οποίο δεν ανταποκρίνεται στο αντικείμενο του εν λόγω διαγωνισμού, ως όφειλε, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς της. Πιο συγκεκριμένα, η τελευταία προσκόμισε το πιστοποιητικό ISO 9001 της εταιρίας, η οποία κατασκευάζει το προϊόν, με πεδίο πιστοποίησης

- «Σχεδιασμός, Κατασκευή, Εγκατάσταση, Συντήρηση και Εμπορία εξοπλισμού παροχής πρόσβασης σε χώρους για ΑΜΕΑ»
- «Μελέτες διαμόρφωσης χώρων για πρόσβαση ΑΜΕΑ».

Ωστόσο, όσον αφορά στην πιστοποίηση της ίδιας, ως προμηθεύτριας εταιρίας, προσκόμισε το πιστοποιητικό ISO 9001 με πεδίο εφαρμογής την «Εμπορία, Εγκατάσταση, Συντήρηση και Επισκευή ανελκυστήρων και ανυψωτικών συστημάτων», το οποίο δεν ανταποκρίνεται στο αντικείμενο του διαγωνισμού, διότι δεν διασφαλίζει την εφαρμογή διαδικασίας διαχείρισης ποιότητας στην προμήθεια και εγκατάσταση εξοπλισμού παροχής πρόσβασης σε χώρους για ΑμεΑ, αλλά σε διαφορετικό πεδίο, ήτοι, αυτό των ανελκυστήρων και των ανυψωτικών συστημάτων. Ακόμη όμως και στην περίπτωση που ήθελε κριθεί αποδεκτό το πιστοποιητικό που προσκόμισε η ως άνω εταιρία σε συνδυασμό με την προσκομισθείσα εν προκειμένω βεβαίωση ότι είναι σχετικό με το αντικείμενο του διαγωνισμού και πάλι τούτο δεν είναι αποδεκτό ως στοιχείο της τεχνικής της προσφοράς, δεδομένου ότι η ισχύς της βεβαίωσης έχει ήδη λήξει, από την 23.10.2019 δηλαδή πριν την υποβολή της προσφοράς της (31.3.2020).

27. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα κάτωθι: α) να έχουν αναπτύξει και να εφαρμόζουν διαδικασίες διαχείρισης ποιότητας και να μπορούν να το αποδείξουν (π.χ. να διαθέτουν πιστοποιητικό από αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης για την εφαρμογή του πρότυπου διαχείρισης της ποιότητας κατά ISO 9001). Σε περίπτωση ένωσης/κοινοπραξίας η παραπάνω απαίτηση μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

καλύπτεται από τουλάχιστον ένα μέλος της ένωσης / κοινοπραξίας. β) τα προς προμήθεια προϊόντα να διαθέτουν την σήμανση CE ή/και την αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης του κατασκευαστή». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 13 του Παραρτήματος Ι με τίτλο «ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της υπόψη διακήρυξης «...3. Ο κάθε διαγωνιζόμενος πρέπει να παραδώσει απαραίτητα με την Τεχνική Προσφορά (κατάλληλα υπογεγραμμένα) τα παρακάτω: ... f) Τόσο ο κατασκευαστής, όσο και ο προμηθευτής, θα διαθέτουν και θα κατατεθούν με την προσφορά παραστατικά πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας όπως της διεθνούς σειράς ISO 9001». Από την αδιάστικτη και γραμματική ερμηνεία των ανωτέρω επί ποινή αποκλεισμού όρων του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης συνάγεται με σαφήνεια ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να έχουν αναπτύξει και να εφαρμόζουν διαδικασίες διαχείρισης ποιότητας και να μπορούν να το αποδείξουν και προς τούτο να υποβάλλουν με την τεχνική τους προσφορά παραστατικά πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας όπως λ.χ. της διεθνούς σειράς ISO 9001. Αντιθέτως δεν συνάγεται εν προκειμένω η απαίτηση ούτε για συγκεκριμένα και ειδικώς ορισθέντα παραστατικά, δεδομένου ότι και το πιστοποιητικό κατά ISO αναφέρεται επί παραδείγματι και ενδεικτικά και ουχί αποκλειστικά, ούτε όμως οριοθετείται περιοριστικά και επί ποινή απόρριψης το πεδίο πιστοποίησης που θα πρέπει να καλύπτεται από τα ως άνω παραστατικά πιστοποιητικών. Αυτονοήτως το αντικείμενο της πιστοποίησης θα πρέπει να συνάδει με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, τούτο όμως δεν σημαίνει και την υποχρέωση του συμμετέχοντα να υποβάλλει πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας που εφαρμόζει που να έχουν ειδικά ως πεδίο εφαρμογής το ακριβές αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης και ενδεχομένως, αυτολεξεί, κατά τον τίτλο της υπόψη διακήρυξης, ως εσφαλμένως υπολαμβάνει η προσφεύγουσα. Εξάλλου, η εμπειρία και τεχνική επάρκεια των συμμετεχόντων φορέων αποδεικνύεται στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης (και όχι μόνο) από τις ζητηθείσες δυνάμει της υπόψη διακήρυξης εκτελεσθείσες από τις συμμετέχουσες εταιρείες συμβάσεις παρόμοιων προμηθειών/παραδόσεων

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία πενταετία (άρθρα 2.2.6, 2.2.9.2 της διακήρυξης). Ενόψει των ανωτέρω, η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρία, ορθώς πράττοντας και κατ' εφαρμογή των ως άνω όρων της διακήρυξης, υπέβαλε στον επίμαχο διαγωνισμό για το Τμήμα Α, όσον αφορά το προσφερόμενο είδος, όπως εμφανίζεται και από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της τεχνικής της προσφοράς στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ [με αρ.] παραστατικά πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας της διεθνούς σειράς ISO 9001 τόσο του κατασκευαστικού οίκου, ήτοι της εταιρίας όσο και της ίδιας. Ειδικότερα, υποβλήθηκε από την ανωτέρω συμμετέχουσα (το με κωδικό) πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας κατά ISO 9001:2015 της κατασκευάστριας εταιρίας με λήξη ισχύος την 17.10.2020 και πεδίο πιστοποίησης «-Σχεδιασμός, Κατασκευή, Εγκατάσταση, Συντήρηση και Εμπορία εξοπλισμού παροχής πρόσβασης σε χώρους για ΑΜΕΑ -Μελέτες διαμόρφωσης χώρων για πρόσβαση ΑΜΕΑ», το (με αρ. καταχώρησης) πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας της διεθνούς σειράς ISO 9001:2015 που εξέδωσε ο φορέας πιστοποίησης της ίδιας της συμμετέχουσας με λήξη ισχύος την 23.10.2021 και καλυφθέν πεδίο πιστοποίησης την «Εμπορία, Εγκατάσταση, Συντήρηση και Επισκευή ανελκυστήρων και ανυψωτικών συστημάτων». Επιπλέον, υποβλήθηκε η υπ' αριθμ. βεβαίωση του ίδιου φορέα πιστοποίησης (.....), το περιεχόμενο της οποίας ρητά παραπέμπει και αναφέρεται στο ως άνω πιστοποιητικό κατά ISO 9001 με αριθμό καταχώρησης, διάρκειας ισχύος έως 23.10.2019 και υπόκειται σε ετήσια επιτήρηση, όπου βεβαιώνονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «... η εταιρεία εφαρμόζει Αρχές και Κατευθυντήριες Γραμμές για την Ορθή Πρακτική Διανομής Ιατροτεχνολογικών Προϊόντων με πεδίο εφαρμογής την: Εμπόριο και διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων (.....). Μετά από την επιτόπια επιθεώρηση, η οποία τεκμηριώνεται με σχετική έκθεση αξιολόγησης, βεβαιώνεται ότι το σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας κατά EN ISO 9001 και τις απαιτήσεις της: Υπουργικής Απόφασης ΔΥ8δ/Γ.Π.οικ/ 1348/2004...» Από τη συνδυαστική εφαρμογή των νομικών και πραγματικών δεδομένων, ήτοι,

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

αντιστοίχως, τις τεθείσες διά της διακήρυξης απαιτήσεις και την υποβολή των ανωτέρω κατά ISO 9001 πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας από την συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία, συνάγεται εναργώς ότι η τελευταία συμμορφούται με τους σχετικούς όρους και συνεπώς ορθώς δεν απερρίφθη η προσφορά της για αυτό το λόγο από την αναθέτουσα αρχή, ως αβασίμως παραπονείται η προσφεύγουσα. Σε ό,τι αφορά την επιπλέον από την συμμετέχουσα προσκομισθείσα βεβαίωση, εκτός του ότι, ως προελέχθη, υποβλήθηκε εκ περισσού, δοθέντος ότι τα υποβληθέντα πιστοποιητικά κατά ISO 9001 καλύπτουν πλήρως τις ορισθείσες απαιτήσεις, ως ρητώς ορίζεται σε αυτή τη βεβαίωση, ισχύει μόνο και αποκλειστικά σε συνδυασμό με το σχετικό πιστοποιητικό, υποχρεωτικά δε υπόκειται σε ετήσια επιτήρηση και επομένως υπό την πλήρωση τούτης της προϋπόθεσης πρέπει να γίνει δεκτό ότι, εκτός του ότι αποτελεί παρεπόμενο στοιχείο και ουχί την ζητηθείσα από την αναθέτουσα αρχή και χορηγηθείσα εν προκειμένω από την παρεμβαίνουσα εταιρεία πιστοποίηση, ακολουθεί και τον χρόνο ισχύος του πιστοποιητικού, του οποίου η ισχύς λήγει την 23.10.2021.

28. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται η δεύτερη προσφεύγουσα ότι κατά παραβίαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού και δη των όρων 2.4.6. και Β.4 της οικείας διακήρυξης η έτερη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία, εσφαλμένως, παρέλειψε να αναφέρει το ποσό στον κατάλογο των κυριότερων συμβάσεων παρόμοιων προμηθειών/παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία πενταετία. Στην προκειμένη περίπτωση, υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα ότι η εταιρία «.....», προσκόμισε μεν κατάλογο με τις κυριότερες συμβάσεις της, αλλά, ο τελευταίος ήταν ελλιπής και δεν περιείχε όλα τα αναγκαία στοιχεία. Ειδικότερα δε, όπως προκύπτει από το συνημμένο έγγραφο της προσφοράς της με τίτλο «ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΙΜΟΛΟΓΗΘΕΝΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ» και περιγραφή «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑΣ 2.2.6», ο κατάλογος που προσκομίζει η εταιρία είναι ελλιπής, δεδομένου ότι στον τελευταίο παραλείπεται εντελώς η υποχρεωτική κατά τη ρητή και αδιάστικτη απαίτηση της διακήρυξης αναφορά στα ποσά που αντιστοιχούν

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

στις συμβάσεις που έχει πραγματοποιήσει. Ως εκ τούτου, η παράλειψη της ως άνω εταιρίας να συμπεριλάβει στον κατάλογο και το ποσό στο οποίο αντιστοιχεί η κάθε εκτελεσθείσα σύμβαση, παρόλο που η αναφορά του ποσού στον εν λόγω κατάλογο είναι υποχρεωτική, γεννά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής να απορρίψει την προσφορά της ως άνω εταιρίας, η οποία δεν αποδεικνύει ειδικότερα την πλήρωση του όρου 2.2.6 της υπόψη διακήρυξης.

29. Επειδή, σχετικά με τον ανωτέρω λόγο προσφυγής ισχύουν *mutatis mutandis* τα γενόμενα δεκτά στις σκέψεις 6 και 8 της παρούσας. Πιο συγκεκριμένα, καθώς, σύμφωνα με τους σχετικούς όρους της διακήρυξης απαιτείται οι συμμετέχοντες φορείς να έχουν υλοποιήσει, κατά τη διάρκεια της τελευταίας πενταετίας πριν από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, τουλάχιστον μία σύμβαση προμήθειας του συγκεκριμένου τύπου (για τα είδη των αντίστοιχων τμημάτων) αξίας τουλάχιστον ίσης με το 50% της υπό ανάθεση σύμβασης, προκειμένου δε για την προσήκουσα υποβολή της προσφοράς στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης αρκεί η σχετική αναφορά και δήλωση από τους συμμετέχοντες στα σχετικά πεδία του κατατεθέντος από αυτούς ΤΕΥΔ, η παρεμβαίνουσα έχοντας δηλώσει δύο επιτυχώς εκτελεσθείσες από αυτή συμβάσεις στο πεδίο Γ. με τίτλο Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του ΤΕΥΔ της, συμπληρώνοντας προς τούτο πίνακα με περιγραφή του αντικείμενου των εν λόγω συμβάσεων, τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες, ορθώς πράττει και σε συμμόρφωση με τα επιτασσόμενα. Ο πίνακας ως εμφανίζεται αποτυπωμένος στο ΤΕΥΔ της έχει ως εξής: Περιγραφή ΜΕ ΝΤΟΥΖΙΕΡΑ ΦΩΤΟΣΥΝΑΓΕΡΜΟ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΕΤΡΙΑ, ποσά 34.100,00€, ημερομηνίες 05/07/2019, παραλήπτες ΔΙΚΤΥΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΚΑΙ ΑΡΩΓΗΣ, περιγραφή ΜΕ ΝΤΟΥΖΙΕΡΑ ΦΩΤΟΣΥΝΑΓΕΡΜΟ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΕΤΡΙΑ, ποσά 122.000,00€, ημερομηνίες 31/08/2019, παραλήπτες ΔΗΜΟΣ Συνακολούθως, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δηλαδή δεν υποβλήθηκε κατάλογος των κυριότερων συμβάσεων παρόμοιων προμηθειών/παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία πενταετία με αναφορά του αντίστοιχου

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

ποσού, ερειδόμενος στην επισκόπηση του κατατεθέντος, μεταξύ των λοιπών στοιχείων της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ηλεκτρονικού αρχείου (.pdf) με τίτλο ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΙΜΟΛΟΓΗΘΕΝΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ, όπου ωστόσο, ως εμφανίζεται, εμπεριέχεται η ημερομηνία, το παραστατικό, η αιτιολογία και η αξία κίνησης (ποσό) εκάστης πώλησης του συγκεκριμένου είδους [ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ] παρά τα αντιθέτως προβαλλόμενα από τη προσφεύγουσα, πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος. Και τούτο διότι, παρά τα όσα περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, όπως αποδεικνύεται από τα ανωτέρω έχει υποβληθεί στην τεχνική προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρίας, διά του απαιτούμενου εν προκειμένω ορθώς και αληθώς συμπληρωθέντος ΤΕΥΔ, κατάλογος των κυριότερων συμβάσεων παρόμοιων προμηθειών/παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν από την τελευταία, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και της επωνυμίας των παραληπτών (δημόσιου ή ιδιωτικού τομέα) σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. Προσέτι, ως προελέχθη αλλά και, εν προκειμένω, στο πλαίσιο τήρησης του ίσου μέτρου κρίσης (βλ. σκ.8 για την ίδια τύπου φερόμενη ως παράλειψη της εκεί παρεμβαίνουσας από την εδώ προσφεύγουσα), καθώς οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η αναθέτουσα αρχή, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επιπλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008).

30. Επειδή, με τον έκτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι κατά παραβίαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, του όρου 2.1.5 της διακήρυξης και του άρθρου 72 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 η έτερη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία, προσκόμισε με την προσφορά της μη νόμιμη και ελλιπή, κατά το περιεχόμενο της, εγγυητική επιστολή συμμετοχής. Και τούτο διότι η εγγυητική επιστολή

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

συμμετοχής που προσκόμισε η εταιρία «.....», δεν προσδιορίζει επακριβώς το αντικείμενο του διαγωνισμού, αλλά το περιγράφει ελλιπώς και εσφαλμένα. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από το σώμα της, η από 24.3.2020 εγγυητική επιστολή με εκδούσα την, αναφέρει ότι « ... για την εκπόνηση του έργου: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΜΗ ΜΟΝΙΜΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΞΑΣΦΑΛΙΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΟΤΗΤΑΣ ΑμΕΑ ΣΕ ΠΑΡΑΛΙΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ»...», ενώ το αντικείμενο της διακήρυξης είναι «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ & ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΜΗ ΜΟΝΙΜΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΞΑΣΦΑΛΙΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΟΤΗΤΑΣ ΑμΕΑ ΣΕ ΠΑΡΑΛΙΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ» ήτοι περιλαμβάνει τόσο την προμήθεια όσο και την εγκατάσταση του εξοπλισμού. Η ως άνω εταιρία ωστόσο παρέλειψε να προσδιορίσει επακριβώς το αντικείμενο του διαγωνισμού, παρόλο που όφειλε, για τη νομιμότητα και την πληρότητα της εγγυητικής επιστολής που προσκόμισε. Ως εκ τούτου, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ως άνω εταιρίας καθίσταται απαράδεκτη.

31. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται «2.1.5 Εγγυήσεις Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13), που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. [...]». Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

(στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. [...] 2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής 2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται: • στο ποσό των 1.226,00 ευρώ (χιλίων διακοσίων είκοσι έξι ευρώ), για το τμήμα Α [...] Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. 2.2.2.2. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες. σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με την περ. 4 του άρθρου 107 του ν. 4497/2017 (Α' 171). [...]» Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ 4 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

4412/2016: «Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, τα ποσά της κατάπτωσης υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών», του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης». Εν προκειμένω, η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρία, κατ' εφαρμογή των ως άνω όρων της διακήρυξης, ως εμφανίζεται από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ υπέβαλε την υπ' αριθμ. εγγυητική επιστολή της τραπεζικής εταιρείας «.....» το περιεχόμενο της οποίας (μεταξύ άλλων) είναι το εξής: «Έχουμε την τιμή να σας γνωρίσουμε ότι εγγυόμαστε με την παρούσα εγγυητική επιστολή ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα παραιτούμενοι από το ευεργέτημα της διαιρέσεως και διζήσεως μέχρι του ποσού των ΕΥΡΩ ΧΙΛΙΩΝ ΔΙΑΚΟΣΙΩΝ ΕΙΚΟΣΙ ΕΞΙ (1.226,00€), υπέρ της εταιρείας «.....», οδός αριθμός, με Α.Φ.Μ., για τη συμμετοχή της στον διενεργούμενο διαγωνισμό με καταληκτική ημερομηνία την 31/3/2020, για την εκπόνηση του έργου: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΜΗ ΜΟΝΙΜΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

ΕΞΑΣΦΑΛΙΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΟΤΗΤΑΣ ΑμΕΑ ΣΕ ΠΑΡΑΛΙΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ» και για το τμήμα Α, σύμφωνα με την με αριθμό προκήρυξης σας.». Εκ των ανωτέρω, συνάγεται, ως βασίμως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, ότι η ανωτέρω εγγυητική επιστολή περιέχει όλα τα απαιτούμενα από το νόμο και την υπόψη διακήρυξη στοιχεία ώστε να μην καταλείπεται καμία αμφιβολία ως προς την ταυτότητα της προμήθειας για την οποία παρέχεται. Κατά την έννοια, εξάλλου, των διατάξεων τόσο του νόμου όσο και της διακήρυξης, η εις την εγγυητική επιστολή μη αναγραφή κάποιου στοιχείου του τίτλου του έργου δεν επάγεται ακυρότητα της εγγυητικής επιστολής, οσάκις δεν είναι ουσιώδης, εφ' όσον δηλαδή από τα υπόλοιπα στοιχεία του τίτλου και γενικώς από το περιεχόμενο της επιστολής δεν καταλείπεται αμφιβολία ως προς την ταυτότητα του έργου για το οποίο παρέχεται (πρβλ. ΣτΕ 1072/1993, 1139/87, 1023/89, 3984/90, 3673/90). Επέκεινα, η εν λόγω προσκομισθείσα από την παρεμβαίνουσα εγγυητική επιστολή δεν αναφέρει μεν στον τίτλο του έργου τη λέξη «εγκατάσταση» πλην, όμως, αναφέρει τον αριθμό της προκηρύξεως, βάσει της οποίας διενεργείται ο διαγωνισμός (.....), την καταληκτική ημερομηνία συμμετοχής στον διενεργούμενο διαγωνισμό (31.3.2020) και την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνεται («ΔΗΜΟΣ»), εις τρόπον ώστε να μη υπάρξει εντέλει καμία ασάφεια ή αοριστία ως προς την ταυτότητα του συγκεκριμένου διαγωνισμού, για τον οποίον και δίδεται η εγγύηση. Ενόψει των ανωτέρω, δεν δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι η ως άνω εγγυητική επιστολή δεν καλύπτει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις εγκυρότητας της, λόγω της μη αναγραφής της λέξης «εγκατάσταση» στον τίτλο του έργου, δεδομένου ότι δεν γεννάται αμφιβολία ως προς το αντικείμενο της εγγυητικής αυτής επιστολής, που προσδιορίζεται επαρκώς από τα ανωτέρω στοιχεία που περιέχονται στο σώμα αυτής (βλ. ΣτΕ 1054/98, ΕΑ 307/2006, πρβλ. και ΣτΕ 1072/93). Συνεπεία τούτων, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

32. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, πρέπει να απορριφθεί, η δε παρέμβαση να γίνει αντιστοίχως δεκτή.

Αριθμός απόφασης: 791, 792 / 2020

33. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη και λαμβάνοντας υπόψη την απόρριψη αμφοτέρων των εξετασθεισών προσφυγών, τα παράβολα που κατέθεσαν οι προσφεύγουσες πρέπει να καταπέσουν, 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

Απορρίπτει τις Προσφυγές.

Δέχεται τις Παρεμβάσεις.

Ορίζει την κατάπτωση των παραβόλων.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 22 Ιουνίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 13^η Ιουλίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Παπαχρήστου