

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 9 Ιανουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 01.12.2022 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1706/06.12.2022 προδικαστική προσφυγή της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «... («...»), η οποία αποτελείται από τις εταιρίες: 1). Ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «...», η οποία εδρεύει στον «...» και 2). Ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη κατά της προσβαλλόμενης με αριθμ. 21/2022 απόφασης της «...», άλλως της με αριθμ. 101/2022 απόφασης του αναθέτοντος φορέα, καθ' ο μέρος απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας ως επίσης και καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στον «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται, η οποία άσκησε την από 12.12.2022 παρέμβασή της επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ύψους 15.000,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4413/2016 (Α' 148) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α' του Π.Δ. 39/2017. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, ασκεί την παρέμβαση της η ως άνω παρεμβαίνουσα εταιρεία, δοθέντος ότι διά της προσβαλλομένης έγινε αποδεκτή η προσφορά της και συνεπώς ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής και την ανάθεση εντέλει της επίμαχης σύμβασης στην ίδια. Περαιτέρω, ο αναθέτων φορέας, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, διά του από 15.12.2022 εγγράφου του διατυπώνει τις απόψεις του επί της υπό κρίση προσφυγής. Επέκεινα, εμπροθέσμως και παραδεκώς, η προσφεύγουσα υποβάλλει το Υπόμνημά της επί των απόψεων του αναθέτοντος φορέα, στις 20.12.2022, μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ενώ απαραδέκτως ο αναθέτων φορέας υποβάλλει «Υπόμνημα-Αντίκρουση» επί του ως άνω Υπομνήματος της προσφεύγουσας, στις 29.12.2022, μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, δοθέντος ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016: «Συμπληρωματικά υπομνήματα κατατίθενται από οποιοδήποτε από τα μέρη μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ [...], το αργότερο εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.»

4. Επειδή, με την Διακήρυξη με αριθμ. πρωτ. «...» προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την «...», εκτιμώμενης αξίας 4.330.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 27.12.2021 με Α.Δ.Α.Μ. «...»,

καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Διά της προσβαλλομένης με αριθμ. 101/2022 απόφασης του ΔΣ του ΟΛΠ και κατ' αποδοχήν του 2^{ου} πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού εγκρίθηκε α) η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας ένωσης εταιρειών, με την αιτιολογία ότι δεν πληροί τα επί ποινή αποκλεισμού κριτήρια της παρ. «3.2.2. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» καθώς και της παρ. «3.2.3. Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας» της υπόψη διακήρυξης και β) η αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας, καθώς σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο πρακτικό της Επιτροπής - που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προσβαλλομένης απόφασης- πληροί όλα τα κριτήρια, ως τίθενται στα άρθρα «3.2. Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής», «3.3. Αποδεικτικά Μέσα» και «4.1.3 Περιεχόμενα Φακέλου - Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνικής Προσφοράς» της οικείας διακήρυξης, η δε τεχνική προσφορά της έλαβε συνολική βαθμολογία U=100 βαθμούς. Προσέτι, η προσφεύγουσα, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, στρέφεται διά της υπό εξέταση προσφυγής της κατά της προσβαλλομένης, αιτούμενη την ακύρωσή της, καθ' ό μέρος απερρίφθη η προσφορά της αλλά και καθ' ο μέρος έγινε αποδεκτή η προσφορά της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας, ως βλαπτόμενη, ερειδόμενο (το έννομο συμφέρον) στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001).

5. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο προσφυγής της βάλλει κατά της διαγωνιστικής διαδικασίας και διατείνεται ότι εμφιλοχώρησε πλημμέλεια και δεν τηρήθηκε η νόμιμη διαδικασία, κατά παραβίαση του άρθρου 100 παρ. 2 εδάφιο γ του Ν. 4412/2016, όπου προβλέπεται ότι οι προσφέροντες λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς μετά από την έκδοση και κοινοποίηση της σχετικής απόφασης, καθώς, κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία είχε αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που σχετίζονται με την διαγωνιστική διαδικασία, με συνέπεια, από την κατά τα ως άνω παραβίαση να αποκτά συγκριτικό πλεονέκτημα, η δε προσφεύγουσα να υφίσταται ενδεχόμενη βλάβη. Ισχυρίζεται η προσφεύγουσα

ότι, εν προκειμένω, ο αναθέτων φορέας δεν τήρησε την προβλεπόμενη κατά το άρθρο 5.1.2 της υπόψη διακήρυξης διαδικασία, δημιουργώντας ούτως συνθήκες αδιαφάνειας αλλά και συγκριτικού πλεονεκτήματος για την παρεμβαίνουσα εταιρεία, η οποία αφενός απέκτησε γνώση των προσφορών σε χρόνο πρότερο της έκδοσης της προσβαλλομένης, αφετέρου κατέθεσε (η παρεμβαίνουσα) πλημμελή εγγυητική επιστολή, καθώς, ενώ φέρει ημερομηνία έκδοσης την 20η.01.2022, στο τέλος της πρώτης παραγράφου στο σώμα της εγγυητικής επιστολής αναφέρεται επί λέξει ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η «15/2/2022 και ώρα 11:00 π.μ. μετά την παράταση ημερομηνίας υποβολής προσφορών με αρ. πρωτ. 1168/01-02-2022».

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, η οποία αποτελεί κανονιστική πράξη, που διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (βλ. ενδεικτικά ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους, ως ειδικότερη μάλιστα διάταξη κατισχύει τυχόν αντίθετων διατάξεων (ΔΕΦΑΘ 279/2019) του Νόμου, ορίζονται τα εξής αναφορικά με τα κρίσιμα ως άνω τιθέμενα ζητήματα: «5.1.2. Αξιολόγηση προσφορών 5.1.2.1. Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών ο αναθέτων φορέας προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων του, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ο αναθέτων φορέας, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος

χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ'αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα. Ειδικότερα : α) Η Επιτροπή Διαγωνισμού εξετάζει αρχικά την προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 302. Σε περίπτωση παράλειψης προσκόμισης, είτε της εγγύησης συμμετοχής ηλεκτρονικής έκδοσης, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, είτε του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής, μέχρι την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, η Επιτροπή Διαγωνισμού συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης. Στη συνέχεια εκδίδεται από τον αναθέτοντα φορέα απόφαση, με την οποία επικυρώνεται το ανωτέρω πρακτικό. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς του παρόντος εδαφίου εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της οικείας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης και κοινοποιείται σε όλους τους προσφέροντες με επιμέλεια αυτής μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 5.4 της παρούσας. Ο αναθέτων φορέας επικοινωνεί παράλληλα με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές, προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. β) Στη συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει αρχικά στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και εν συνεχεία στην αξιολόγηση και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση και βαθμολόγηση γίνονται σύμφωνα με τα σχετικώς προβλεπόμενα και τους όρους της παρούσας. Η διαδικασία αξιολόγησης ολοκληρώνεται με την καταχώριση σε πρακτικό των προσφερόντων, των αποτελεσμάτων του ελέγχου και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των αποτελεσμάτων της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, της βαθμολόγησης των αποδεκτών τεχνικών προσφορών με βάση τα κριτήρια αξιολόγησης των παραγράφων 3.4.1 και 3.4.2 της παρούσας. Τα αποτελέσματα των εν λόγω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής» & «Τεχνική Προσφορά» επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου του αναθέτοντος φορέα, η οποία

κοινοποιείται στους προσφέροντες, εκτός από όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 302 του ν. 4412/2016, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ. Μετά από την έκδοση και κοινοποίηση της ανωτέρω απόφασης, οι προσφέροντες λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 5.4 της παρούσας. [...]» Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και σε συμμόρφωση με τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης, προκύπτει ότι ο αναθέτων φορέας διά της με αριθμ. 21/2022 απόφασης του Δ.Σ. κατ' αποδοχήν του από 14.03.2022/ 1ου πρακτικού της Επιτροπής όσον αφορά στον έλεγχο εγκυρότητας εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, έκανε αποδεκτές στη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας αμφότερες τις υποβληθείσες προσφορές, ήτοι της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας. Ακολούθησε δε η υπ' αριθμ. 101/2022 απόφαση, η οποία είναι και η μόνη παραδεκτως προσβαλλόμενη πράξη, ως βασίμως ισχυρίζεται ο αναθέτων φορέας στο έγγραφο των απόψεων του, καθώς η κατά τα ως άνω με αριθμ. 21/2022 απόφαση έχει ενσωματωθεί σε αυτήν κι έχει απωλέσει την αυτοτέλεια της και συνεπώς δεν υπόκειται σε αυτοτελή έλεγχο (ΣτΕ 1218/2021). Ενόψει των ανωτέρω γενόμενων δεκτών, η προσφεύγουσα αλυσιτελώς και άνευ εννόμου συμφέροντος προβάλλει ότι υπήρξε πρόσβαση των διαγωνιζομένων στα δικαιολογητικά, στις 27.06.2022 αιτούμενη συναφώς την ακύρωση της διαδικασίας, διότι οι προσφορές των εταιρειών (δηλ. της δικής της και της έτερης διαγωνιζόμενης) είχαν γίνει γνωστές ήδη από 27.6.2022, ήτοι πριν την κοινοποίηση της με αριθμ. 21/2022 απόφασης του ΔΣ της «...», επικαλούμενη ως βλάβη της, τη δυνατότητα δημιουργίας "συγκριτικού πλεονεκτήματος για τον οικονομικού φορέα" και την μη νόμιμη κατά τους ισχυρισμούς της πρόσβαση σε δεδομένα προσωπικού χαρακτήρα. Προβάλλονται δε οι ανωτέρω ισχυρισμοί από την προσφεύγουσα άνευ εννόμου συμφέροντος, διότι, εν προκειμένω, η μη κοινοποίηση της με αριθμ. 21/2022 απόφασης του ΔΣ της «...» αυτοτελώς, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ από τον αναθέτοντα φορέα, αφενός δεν παρεμπόδισε την προσφεύγουσα να προσβάλλει επικαίρως και παραδεκτως την με αριθμ. 101/2022 απόφαση του αναθέτοντος φορέα, αναπόσπαστο μέρος της οποίας

αποτελεί η πρότερη με αριθμ. 21/2022 απόφαση, αφετέρου καμία βλάβη δεν στοιχειοθετεί η προσφεύγουσα εκ των ανωτέρω ισχυόντων, ούτε θεμελιώνει το “συγκριτικό πλεονέκτημα” που αθέμιτα αποκόμισε η έτερη διαγωνιζόμενη και ώδε παρεμβαίνουσα, καθώς ως και η ίδια συνομολογεί στη προσφυγή της «η συγκεκριμένη παραβίαση της διαδικασίας εν τοις πράγμασι μπορεί να δημιουργήσει συνθήκες συγκριτικού πλεονεκτήματος για τον οικονομικό φορέα που είναι ο υφιστάμενος ...».

7. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και εξαιτίας της μη κοινοποίησης στην προσφεύγουσα της απόφασης με αρ. 21/2022 του αναθέτοντος φορέα περί ελέγχου της εγκυρότητας των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής των διαγωνιζόμενων εταιρειών, κατ’ αποδοχήν του 1^{ου} πρακτικού της Επιτροπής, σύμφωνα με το οποίο κάνει δεκτές στην συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας τις δύο προσφορές, ήτοι της προσφεύγουσας ένωσης εταιρειών και της παρεμβαίνουσας εταιρείας, προβάλλει ειδικότερα η προσφεύγουσα ότι τίθεται μείζον ζήτημα αποδοχής της εγγυητικής επιστολής της παρεμβαίνουσας εταιρείας από τον αναθέτοντα φορέα, διότι από το περιεχόμενο της εν λόγω εγγυητικής επιστολής, συνάγεται προδήλως ότι ο συμμετέχων οικονομικός φορέας και ώδε παρεμβαίνων γνώριζε τουλάχιστον από την 20.01.2022, ημερομηνία έκδοσης της εγγυητικής της επιστολής, για την επικείμενη παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών. Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και δη της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι με την υποβολή της προσφοράς της στις 14.2.2022, υπέβαλε, ως όφειλε και απαιτείτο από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης, την υπ’ αριθ. «...» εγγυητική επιστολή της «...» Τράπεζας με ημερομηνία έκδοσης την 20η.01.2022, όπου, στο τέλος της πρώτης παραγράφου στο σώμα αυτής αναφέρεται επί λέξει ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η «15/2/2022 και ώρα 11:00 π.μ. μετά την παράταση ημερομηνίας υποβολής προσφορών με αρ. πρωτ. 1168/01-02-2022», ως πράγματι ισχυρίζεται η προσφεύγουσα και αβασίμως, ωστόσο, παραπονείται ότι έχει εμφιλοχωρήσει ουσιώδους πλημμέλεια και για αυτό δεν έπρεπε να γίνει αποδεκτή από τον αναθέτοντα φορέα δυνάμει της με αρ. 21/2022 απόφασης του, η οποία απόφαση, ως

προελέχθη, ενσωματώνεται στην προσβαλλομένη. Και τούτο ειδικότερα διότι, μετά την παράταση της υποβολής των προσφορών που χορηγήθηκε από τον αναθέτοντα φορέα, δυνάμει του με αριθ. πρωτ. 1168/ 01.02.2022 εγγράφου του, οι διαγωνιζόμενοι και υποψήφιοι ανάδοχοι ήταν υποχρεωμένοι, σε συμμόρφωση με το οικείο κανονιστικό και νομοθετικό πλαίσιο και για την έγκυρη συμμετοχή τους στη διαδικασία σύναψης της επίμαχης σύμβασης, να υποβάλλουν εγγυητική επιστολή συμμετοχής με χρόνο ισχύος της τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στα άρθρα 3.1.2 και 4.1.5 της υπόψη διακήρυξης, στα οποία η παρεμβαίνουσα συμμορφώθηκε διά της υποβολής της κατά τα ως άνω εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της, δοθέντος ότι, ως προκύπτει από την επισκόπηση αυτής, συγκεντρώνει όλα τα ουσιώδη και απαιτούμενα κατά νόμο στοιχεία για την εγκυρότητα της και συνεπώς πρέπει να γίνει δεκτό ότι ορθώς έγινε αποδεκτή από τον αναθέτοντα φορέα. Περαιτέρω και δοθέντος ότι ο επίμαχος διαγωνισμός αρχικά είχε καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 10.02.2022, βασίμως προβάλλει η παρεμβαίνουσα και αποδεικνύει διά των σχετικών στοιχείων που επισυνάπτει στη παρέμβαση της, ότι στις 19.01.2022 απέστειλε αίτημα στην τράπεζα περί έκδοσης της εγγυητικής επιστολής, με συνέπεια η ημερομηνία έκδοσης της εν λόγω εγγυητικής επιστολής σε απάντηση του ανωτέρω αιτήματος της, να είναι η 20.01.2022, σημειωτέον δε ότι στο ως άνω αίτημα της παρεμβαίνουσας εμφανίζεται αναφορά της στην αρχική καταληκτική ημερομηνία της υποβολής των προσφορών, ήτοι την 10.02.2022. Μετά την χορήγηση της σχετικής παράτασης, η οποία έγινε γνωστή στους συμμετέχοντες, την 01.02.2022, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του συνδέσμου «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα εταιρεία απέστειλε, στις 04.02.2022, στην τράπεζα, αίτημα τροποποίησης της αναφοράς στο σώμα της εγγυητικής επιστολής της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, επισυνάπτοντας και το σχετικό έγγραφο του αναθέτοντος φορέα. Ενόψει των ανωτέρω, διαπιστώνεται εν προκειμένω ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία, ως βασίμως υποστηρίζει, υπέβαλε συμπληρωματικό αίτημα στην τράπεζα, προς διόρθωση της αναγραφής της καταληκτικής ημερομηνίας των προσφορών στον επίμαχο διαγωνισμό, όπερ άλλωστε αποτελεί κρίσιμο και ουσιώδες

στοιχείο αναφορικά με τον χρόνο ισχύος της εγγυητικής επιστολής, ουδόλως δε αιτήθηκε ή έγινε επανέκδοση αυτής, εξ' ου και η 20.01.2022 ως ημερομηνία έκδοσής της. Τούτων δοθέντων, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι δηλαδή ήταν σε γνώση της παρεμβαίνουσας η χορήγηση της παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας των προσφορών και μάλιστα του σχετικού με αριθμ. πρωτ. 1168/01.02.2022 εγγράφου του αναθέτοντος φορέα πρέπει αν απορριφθούν ως αβάσιμοι και αναπόδεικτοι, επιπλέον δε για τον λόγο ότι αφού, ισχύει ηλεκτρονική τήρηση του πρωτοκόλλου στον αναθέτοντα φορέα και επομένως αφού ο εκάστοτε αριθμός πρωτοκόλλου δίδεται αυτοματοποιημένα, ουδείς edύνato να γνωρίζει εκ των προτέρων τον συγκεκριμένο αριθμό πρωτοκόλλου του επίμαχου εγγράφου, ακόμη και στη περίπτωση που ήθελε υποτεθεί γνώριζε εκ των προτέρων την ημερομηνία παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας των προσφορών.

8. Επειδή, περαιτέρω, η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε διά της προσβαλλομένης απόφασης, με την κάτωθι αιτιολογία, ως επακριβώς αποτυπώνεται στο πρακτικό της επιτροπής, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προσβαλλομένης, όσον αφορά, καταρχάς, στη μη πλήρωση της υποβληθείσας από την ανωτέρω προσφοράς, του κριτηρίου της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας: «Όπως προέκυψε από τον σχετικό έλεγχο, τόσο των ΕΕΕΣ των μελών της Ένωσης και των παρεχόντων στήριξη ως τρίτοι σε αυτή, όσο και όλων των υποβληθέντων δικαιολογητικών, ο ως άνω οικονομικός φορέας «...» δεν καλύπτει τα επί ποινή αποκλεισμού κριτήρια των παρ. «3.2.2.Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» και «3.2.3.Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα». Συγκεκριμένα: Α. Για το κριτήριο της Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής επάρκειας στη διακήρυξη αναφέρεται: [...] Ι. Το μέλος της ένωσης «...» καλύπτει τα κριτήρια των παρ. 3.2.2 (α), (β), (δ) και (ε), ενώ όσον αφορά το κριτήριο της παρ. «3.2.2.γ."Ειδικό" ετήσιο κύκλο εργασιών» δεν το καλύπτει αφού σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στο ΕΕΕΣ και στην από 12-01-2022 Βεβαίωση Ορκωτού Λογιστή της «...», μέλος Δικτύου «...», έχει ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών αναλυτικά για τα έτη 2018, 2019 και 2020, ήτοι : • Για το έτος 2018: 474.186,00€ • Για το έτος 2019: 496.946,00€ • Για το έτος 2020: 626.645,33€ αντί του ποσού των 950.400,00€ [1.440.000 x 66% ποσοστό συμμετοχής

στην Ένωση] που της αναλογεί κατ' έτος, ενώ και ο μέσος όρος των τριών ετών είναι μικρότερος του απαιτούμενου, ήτοι : $1.597.777,33\text{€} / 3 = 532.592,44\text{€} < 950.400,00\text{€}$. II. Ενώ το μέλος της Ένωσης «...» καλύπτει τα κριτήρια των παρ. 3.2.2.(α), (β), και (γ) ενώ δεν καλύπτονται τα κριτήρια των παρ.3.2.2 (δ) και (ε). α) Αναφορικά με την παρ. 3.2.2.δ. «Δείκτη βιωσιμότητας (κυκλοφορούν ενεργητικό προς βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις) άνω του 1, και στις τρεις προαναφερόμενες χρήσεις (2018, 2019, 2020)» δεν καλύπτεται για τα έτη 2018 και 2019 καθώς σύμφωνα με την προαναφερόμενη 12-01-2022 Ειδική Βεβαίωση του Ορκωτού Λογιστή, της «...», ο δείκτης βιωσιμότητας είναι: • Για το έτος 2018: $0,89 < 1$ • Για το έτος 2019: $0,96 < 1$ • Για το έτος 2020: $1,07 > 1$ β) Αναφορικά με την παρ.3.2.2.ε «Ασφαλιστική κάλυψη Αστικής και Περιβαλλοντικής Ευθύνης» του κριτηρίου «3.2.2 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» το μέλος της «...», «...». (εφεξής «...») κατέθεσε Βεβαίωση κάλυψης της 21-09-2021 του ασφαλιστηρίου συμβολαίου αστικής ευθύνης αριθμ.12059774 της «...» από τη «...» στην οποία αναφέρεται ως όριο ευθύνης 100.000€ για ομαδικό ατύχημα, αντί των 500.000€ που απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού σύμφωνα με την παρ. 3.2.2.ε της Διακήρυξης. III. Επομένως, η «...» δεν καλύπτει το επί ποινή αποκλεισμού κριτήρια των παρ. 3.2.2.γ και 3.2.2.δ του κριτηρίου «3.2.2. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» και για το λόγο αυτό επικαλείται τη στήριξη στην ικανότητα τρίτου, σύμφωνα με την παρ.2.6.1, του άρθ.2.6«Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» και την παρ.3.3.Α9, του άρθ.3.3. «Αποδεικτικά μέσα» της σχετικής Διακήρυξης, από την εταιρεία «...» (εφεξής «...»). Η «...» παρέχουσα στήριξη ως τρίτος, για την κάλυψη των απαιτήσεων του κριτηρίου 3.2.2. της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στο ΕΕΕΣ και την από 14/01/2022 Έκθεση Αξιολόγησης Ορκωτού Ελεγκτή Λογιστή της Εταιρίας «...» καλύπτει τις απαιτήσεις των παρ. 3.2.2.α, 3.2.2.β, 3.2.2.δ, και δεν καλύπτει την παρ. 3.2.2.γ του εν λόγω κριτηρίου. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην από 14/01/2022 Έκθεση Αξιολόγησης Ορκωτού Ελεγκτή Λογιστή της Εταιρίας «...» σχετικά με την χρηματοοικονομική ικανότητα της εταιρείας «...» ο ειδικός κύκλος εργασιών, που αφορά το κριτήριο της παρ.3.2.2.γ, ανά έτος είναι: Για το έτος 2018: $1.223.131,32\text{€} < 1.440.000\text{€}$ (απαίτηση διακήρυξης) Για το έτος 2019: $748.799,60\text{€} < 1.440.000\text{€}$ (απαίτηση διακήρυξης) Για το έτος 2020:

1.510.089,26€ > 1.440.000€ (απαίτηση διακήρυξης) Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η «...» για τα έτη 2018 & 2019 διαθέτει ειδικό κύκλο εργασιών μικρότερο του απαιτούμενου των 1.440.00,00€, ενώ και ο μέσος όρος των τριών ετών είναι μικρότερος του απαιτούμενου, ήτοι: $3.482.020,18\text{€}/3 = 1.160.643,39\text{€} < 1.440.000\text{€}$, επομένως δεν καλύπτει τους όρους του κριτηρίου της παρ.3.2.2.γ της διακήρυξης και ως εκ τούτου δεν μπορεί να παρέχει στήριξη ως τρίτος για λογαριασμό της «...». Επομένως, η «...» πρέπει να αποκλειστεί από την συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας καθώς δεν καλύπτει τις απαιτήσεις των παρ.3.2.2.γ. , 3.2.2.δ και 3.2.2.ε ως Ένωση όπως αναφέρεται στις ανωτέρω παρ. Ι., ΙΙ.α και ΙΙ.β, αλλά και η «...» όπως αναφέρεται στην ανωτέρω παρ. ΙΙΙ, ως τρίτος παρέχων στήριξη δεν καλύπτει την παρ. 3.2.2.γ, του επί ποινή αποκλεισμού κριτηρίου «3.2.2. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» της Διακήρυξης.»

9. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, η οποία αποτελεί κανονιστική πράξη και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (βλ. ενδεικτικά ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους, ως ειδικότερη μάλιστα διάταξη κατισχύει τυχόν αντίθετων διατάξεων (ΔΕΦΑΘ 279/2019) του Νόμου, ορίζονται τα εξής αναφορικά με τα κρίσιμα ως άνω τιθέμενα ζητήματα: «2.6. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία 2.6.1 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι υποψήφιοι μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 3.2.2) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 3.2.3), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 39 ν.4413/2016. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, καθ' όλη τη διάρκεια της παραχώρησης, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. [...] Όταν οι υποψήφιοι στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη από τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω υποψήφιοι και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης παραχώρησης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων

μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Διευκρινίζεται ότι σε περίπτωση, που ο υποψήφιος στηρίζεται στις ικανότητες τρίτου για τη απόδειξη της εμπειρίας, ο τρίτος παρέχων στήριξη θα πρέπει να έχει αναλάβει ο ίδιος την υπηρεσία, που επικαλείται προς απόδειξη της εμπειρίας του, ως ανάδοχος ή ως μέλος κοινοπραξίας, σύμπραξης ή ένωσης και όχι ως συνεργάτης ή υπεργολάβος. Περαιτέρω διευκρινίζεται ότι θεωρείται τρίτος παρέχων στήριξη, ο οικονομικός φορέας που παρέχει στον Υποψήφιο την Εγκατάσταση ή και τον εξοπλισμό, συγκεκριμένες εγκαταστάσεις, μηχανήματα ή τεχνικό εξοπλισμό ή προσωπικό για την εκτέλεση της υπό παραχώρηση σύμβασης. [...] Ο αναθέτων φορέας ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο υποψήφιος, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 3.1.3. Ο υποψήφιος υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση του αναθέτοντος φορέα, η οποία απευθύνεται στον υποψήφιο μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Ο φορέας που αντικαθιστά φορέα του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου. [...] 3.2. Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής 3.2.1. Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας Οι υποψήφιοι που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των προς παραχώρηση υπηρεσιών. [...] 3.2.1.1. Οι υποψήφιοι που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να είναι εγγεγραμμένοι στο «...» του άρθρου 2 της υπ' αριθ. οικ. 43942/4026/2016 απόφασης των Υπουργών Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και Περιβάλλοντος και Ενέργειας. 3.2.1.2. Σε περίπτωση ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας, οι ανωτέρω προϋποθέσεις πρέπει να πληρούνται από κάθε ένα εκ των μελών αυτής. 3.2.2. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Οι προσφέροντες πρέπει να διαθέτουν κατάλληλη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης και να αποδείξουν αυτήν προσκομίζοντας, επί ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα: (α) Δημοσιευμένες

οικονομικές καταστάσεις ή συνοπτικές οικονομικές καταστάσεις, εκ των οποίων να προκύπτει ότι διαθέτει θετικό καθαρό αποτέλεσμα προ φόρων για τις χρήσεις των ετών 2018, 2019 και 2020 και (β) Γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών για τα ακόλουθα έτη: 1. έτος 2018: κύκλος εργασιών ύψους τουλάχιστον 2.440.000 €. 2. έτος 2019: κύκλος εργασιών ύψους τουλάχιστον 2.440.000 €. 3. έτος 2020: κύκλος εργασιών ύψους τουλάχιστον 2.440.000 €. Και (γ) "Ειδικό" ετήσιο κύκλο εργασιών για τα ακόλουθα έτη, όπως βεβαιώνεται από βεβαίωση ορκωτού λογιστή: 1. έτος 2018: ειδικός κύκλος εργασιών τουλάχιστον 1.440.000 € 2. έτος 2019: ειδικός κύκλος εργασιών τουλάχιστον 1.440.000 € 3. έτος 2020: ειδικός κύκλος εργασιών τουλάχιστον 1.440.000 € και (δ) δείκτη βιωσιμότητας (κυκλοφορούν ενεργητικό προς βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις) άνω του 1, και στις τρεις προαναφερόμενες χρήσεις (2018, 2019, 2020). Και (ε) ασφαλιστική κάλυψη Αστικής και Περιβαλλοντικής Ευθύνης, με ελάχιστο όριο κάλυψης πεντακόσιες χιλιάδες ευρώ (500.000,00 €). Σε περίπτωση που υποψήφιος διαθέτει λιγότερες από τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις θα λαμβάνονται υπόψη μόνον τα οικονομικά στοιχεία των χρήσεων που διαθέτει. Σε περίπτωση ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας, προκειμένου να διαπιστωθεί η Χρηματοοικονομική Επάρκεια των στοιχείων α' έως γ' της παρούσας του υποψηφίου σταθμίζεται ο μέσος όρος των ανωτέρω ζητούμενων οικονομικών στοιχείων κατά τις τρεις τελευταίες χρήσεις κάθε μέλους της σύμπραξης ή κοινοπραξίας, με συντελεστή στάθμισης το ποσοστό συμμετοχής του μέλους σε αυτή. Σε περίπτωση που μέλος της σύμπραξης ή της κοινοπραξίας διαθέτει λιγότερες από τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις, θα λαμβάνονται υπόψη μόνον τα οικονομικά προσόντα των λοιπών μελών της σύμπραξης ή της κοινοπραξίας, κατά την στάθμιση δε των προσόντων αυτών, το ποσοστό συμμετοχής του μέλους, που δεν διαθέτει τις ζητούμενες χρήσεις, θα επιμερίζεται, για όσες χρήσεις δεν έχει, στα λοιπά μέλη της σύμπραξης ή της κοινοπραξίας, κατά το ποσοστό συμμετοχής τους σ' αυτή. [...] Α.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 3.2.2 οι υποψήφιοι προσκομίζουν ταυτόχρονα με την υποβολή της Προσφοράς, επί ποινή αποκλεισμού: (α) Τις δημοσιευμένες Οικονομικές Καταστάσεις Τριών Τελευταίων Χρήσεων (2018, 2019, 2020) από τις οποίες θα προκύπτει: (i) ότι έχουν θετικό καθαρό αποτέλεσμα προ φόρων σε όλες τις προαναφερόμενες

χρήσεις, (ii) ότι διαθέτουν γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών άνω των δύο εκατομμυρίων τετρακοσίων σαράντα χιλιάδων Ευρώ (2.440.000,00 €) ανά έτος, σε όλες τις προαναφερόμενες χρήσεις, (iii) δείκτη βιωσιμότητας (κυκλοφορούν ενεργητικό προς βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις) άνω του 1, σε όλες τις προαναφερόμενες χρήσεις, στην περίπτωση που η δημοσίευση των οικονομικών αυτών καταστάσεων απαιτείται σύμφωνα με την περί εταιρειών νομοθεσία της χώρας, όπου είναι εγκατεστημένος ο υποψήφιος. Σε περίπτωση οικονομικού φορέα, που δεν έχει κατά νόμο υποχρέωση δημοσίευσης οικονομικών καταστάσεων, είναι υποχρεωτική η κατάθεση των ισοζυγίων και των εντύπων Ε3 των τριών (3) τελευταίων χρήσεων. (β) Δήλωση περί του συνολικού ύψους του ετήσιου κύκλου εργασιών της επιχείρησης για όλες τις προαναφερόμενες χρήσεις ειδικώς στην «...» και καταλοίπων φορτίου «...», πιστοποιημένη από ορκωτό λογιστή – ελεγκτή, από την οποία προκύπτει ότι διαθέτουν ετήσιο κύκλο εργασιών στον εν λόγω ειδικό αντικείμενο για τις τρεις τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις (2018, 2019, 2020) άνω του ενός εκατομμυρίου τετρακοσίων σαράντα χιλιάδων ευρώ (1.440.000€). Σε περίπτωση υποψήφιου οικονομικού φορέα, που δεν έχει συμπληρώσει τρείς οικονομικές χρήσεις, λαμβάνονται υπόψη τα ανωτέρω υπό στοιχεία (α) i, ii, iii και (β) προς τα έτη των διαχειριστικών χρήσεων του. Εάν ο υποψήφιος, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο, η καταλληλότητα δε του προσκομιζόμενου από τον υποψήφιο εγγράφου για την απόδειξη της χρηματοοικονομικής του επάρκειας εναπόκειται στην κρίση του αναθέτοντος φορέα. (γ) Ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης με ελάχιστο όριο κάλυψης πεντακόσιες χιλιάδες ευρώ (500.000,00 €). Σε περίπτωση που υποψήφιος διαθέτει λιγότερες από τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις θα λαμβάνονται υπόψη μόνον τα οικονομικά στοιχεία των χρήσεων που διαθέτει. Σε περίπτωση ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας, προκειμένου να διαπιστωθεί η Χρηματοοικονομική Επάρκεια των στοιχείων α' έως γ' της παρούσας του υποψηφίου σταθμίζεται ο μέσος όρος των ανωτέρω ζητούμενων οικονομικών στοιχείων κατά τις τρεις τελευταίες χρήσεις κάθε μέλους της σύμπραξης ή κοινοπραξίας, με συντελεστή στάθμισης το ποσοστό συμμετοχής του μέλους σε αυτή. Σε περίπτωση που μέλος της σύμπραξης ή

της κοινοπραξίας διαθέτει λιγότερες από τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις, θα λαμβάνονται υπόψη μόνον τα οικονομικά προσόντα των λοιπών μελών της σύμπραξης ή της κοινοπραξίας, κατά την στάθμιση δε των προσόντων αυτών, το ποσοστό συμμετοχής του μέλους, που δεν διαθέτει τις ζητούμενες χρήσεις, θα επιμερίζεται, για όσες χρήσεις δεν έχει, στα λοιπά μέλη της σύμπραξης ή της κοινοπραξίας, κατά το ποσοστό συμμετοχής τους σ' αυτή. [...] 3.3. Αποδεικτικά μέσα [...] Α9. Στην περίπτωση που υποψήφιος οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.6. για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει : α) σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό, β) ΕΕΕΣ ψηφιακά υπογεγραμμένο αρμοδίως από κάθε φορέα στις ικανότητες του οποίου επιθυμεί να στηριχθεί και γ) τα αποδεικτικά της κατά περίπτωση επικαλούμενης στήριξης του τρίτου προς τον οικονομικό φορέα προς απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παρ.3.2.2 και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παρ.3.2.3. και δ) έγγραφο (συμφωνητικό ή σε περίπτωση νομικού προσώπου απόφαση του αρμοδίου οργάνου διοίκησης αυτού ή σε περίπτωση φυσικού προσώπου υπεύθυνη δήλωση), δυνάμει του οποίου αμφότεροι, διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας και τρίτος φορέας, εγκρίνουν τη μεταξύ τους συνεργασία για την κατά περίπτωση παροχή προς τον διαγωνιζόμενο της χρηματοοικονομικής ή/και τεχνικής ή/και επαγγελματικής ικανότητας του φορέα, ώστε αυτή να είναι στη διάθεση του διαγωνιζόμενου για την εκτέλεση της Σύμβασης. Η σχετική αναφορά θα πρέπει να είναι λεπτομερής και να αναφέρει κατ' ελάχιστον τους συγκεκριμένους πόρους που θα είναι διαθέσιμοι για την εκτέλεση της σύμβασης και τον τρόπο δια του οποίου θα χρησιμοποιηθούν αυτοί για την εκτέλεση της σύμβασης. Ο τρίτος θα δεσμεύεται ρητά ότι θα διαθέσει στον διαγωνιζόμενο τους συγκεκριμένους πόρους κατά τη διάρκεια της σύμβασης και ο διαγωνιζόμενος ότι θα κάνει χρήση αυτών σε περίπτωση που του ανατεθεί η σύμβαση. Σε περίπτωση που ο τρίτος διαθέτει χρηματοοικονομική επάρκεια, θα δηλώνει επίσης ότι καθίσταται από κοινού με τον διαγωνιζόμενο υπεύθυνος για την εκτέλεση της σύμβασης.[...]»

10. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία των προπαρατεθέντων όρων της υπόψη διακήρυξης, εναργώς συνάγεται ότι προκειμένου για την κάλυψη και την απόδειξη του κριτηρίου οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να προσκομίσουν, επί ποινή αποκλεισμού τα εξής: (α) Δημοσιευμένες οικονομικές καταστάσεις ή συνοπτικές οικονομικές καταστάσεις, εκ των οποίων να προκύπτει ότι διαθέτουν θετικό καθαρό αποτέλεσμα προ φόρων για τις χρήσεις των ετών 2018, 2019 και 2020 και (β) Γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών για τα έτη 2018, 2019, 2020 ύψους τουλάχιστον 2.440.000,00€ και (γ) "Ειδικό" ετήσιο κύκλο εργασιών για τα για τα έτη 2018, 2019, 2020, όπως βεβαιώνεται από βεβαίωση ορκωτού λογιστή, τουλάχιστον 1.440.000,00€ και (δ) δείκτη βιωσιμότητας (κυκλοφορούν ενεργητικό προς βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις) άνω του 1, και στις τρεις προαναφερόμενες χρήσεις (2018, 2019, 2020) και (ε) ασφαλιστική κάλυψη αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης, με ελάχιστο όριο κάλυψης 500.000,00€. Περαιτέρω, ρητώς και ευκρινώς ορίζεται ότι στην περίπτωση συμμετέχουσας ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας, προκειμένου να διαπιστωθεί η χρηματοοικονομική επάρκεια των ανωτέρω στοιχείων α' έως γ' της διακήρυξης, του υποψηφίου σταθμίζεται ο μέσος όρος των εν λόγω ζητούμενων οικονομικών στοιχείων κατά τις τρεις τελευταίες χρήσεις κάθε μέλους της σύμπραξης ή κοινοπραξίας, με συντελεστή στάθμισης το ποσοστό συμμετοχής του μέλους σε αυτή. Επιπλέον δε, στο κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης προβλέπεται η δυνατότητα στήριξης των συμμετεχόντων στην ικανότητα τρίτων, ειδικότερα σύμφωνα με τους σχετικούς όρους οι υποψήφιοι μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 3.2.2) και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (της παραγράφου 3.2.3), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς, κατά τις διατάξεις του άρθρου 39 του Ν. 4413/2016 και στην περίπτωση αυτή, οι εν λόγω υποψήφιοι (συμμετέχοντες) και αυτοί στους οποίους στηρίζονται (τρίτοι) είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της επίμαχης σύμβασης παραχώρησης. Προσέτι, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η προσφορά της προσφεύγουσας ένωσης απορρίφθηκε διότι, ως αναφέρεται και στη συμπληρωματική αιτιολογία του αναθέτοντος φορέα όπως τούτη

διατυπώνεται στο έγγραφο των απόψεων του, δεν πληρούται το ειδικότερο στοιχείο (γ) αναφορικά με τον ειδικό κύκλο εργασιών του κριτηρίου της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, αφού ο σταθμισμένος Μ.Ο. κατά τις (3) τελευταίες χρήσεις ανά έτος για την ώδε προσφεύγουσα ένωση είναι μικρότερος του απαιτούμενου (< 1.440.000,00€), το αυτό δε ισχύει και για την τρίτη παρέχουσα στήριξη στην προσφεύγουσα ένωση ως προς το κριτήριο αυτό εταιρεία «...». Βάσει των ανωτέρω, κρίθηκε από την Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και εγκρίθηκε από τον αναθέτοντα φορέα διά της σχετικής προσβαλλομένης ότι εν προκειμένω δεν καλύπτονται οι όροι του κριτηρίου της παρ. 3.2.2.γ της διακήρυξης και «ως εκ τούτου δεν μπορεί να παρέχει στήριξη ως τρίτος για λογαριασμό της «...», διότι ο τρίτος, που εν προκειμένω είναι η «...», «δεν επενεργεί αθροιστικά στα οικονομικά μεγέθη των άλλων εταιρειών, [...] αλλά παρέχει στήριξη ως τρίτος, ο οποίος θα πρέπει να αποδεικνύει ότι πληροί αυτοτελώς το κριτήριο που επικαλείται, για να παρέχει την στήριξη, στον ειδικό κύκλο εργασιών, σύμφωνα με τον ως άνω ρητό όρο της Διακήρυξης, ο οποίος και διέπει την υπό κρίση διαδικασία ως κανονιστικό πλαίσιο». Από την επισκόπηση ειδικότερα των στοιχείων και εγγράφων της προσφοράς της προσφεύγουσας ένωσης (με αρ. «...» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) προκύπτει ότι, προς απόδειξη πλήρωσης της ανωτέρω απαίτησης ειδικού κύκλου εργασιών της παρ. 3.2.2.γ της διακήρυξης προσκόμισε α) την από 12.01.2022 βεβαίωση ορκωτού λογιστή της «...», κατά την οποία ο ειδικός κύκλος εργασιών της 3ετίας 2018-2020 του μέλους «...» ανέρχεται σε 474.186,00€ για το έτος 2018, 496.946,00€ για το έτος 2019 και 626.645,33€ για το έτος 2020 β) την από 12.01.2022 βεβαίωση ορκωτού λογιστή της «...», κατά την οποία ο ειδικός κύκλος εργασιών της 3ετίας 2018-2020 του μέλους «...» ανέρχεται σε 1.299.502,57€ για το έτος 2018, 2.146.467,36€ για το έτος 2019 και 1.013.355,96€ για το έτος 2020. Δεδομένου δε ότι η ώδε προσφεύγουσα ένωση δεν πληροί αυτοτελώς για κάθε ένα έτος τα οριζόμενα στην διακήρυξη ελάχιστα όρια ως προς τον ειδικό κύκλο εργασιών, όπερ άλλωστε ούτε η ίδια αμφισβητεί, στηρίχθηκε στην τρίτη εταιρεία «...», ως προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, όπερ και αποδεικνύεται μεταξύ άλλων από το από 18.01.2022 μεταξύ τους συμφωνητικό, στο οποίο ρητά δηλώνεται: «...η β' συμβαλλόμενη δεσμεύεται με το παρόν να παρέχει συμπληρωματικά τη

στήριξή της στην «...» (α' συμβαλλόμενη) και στα μέλη αυτής (οι οποίοι και την αποδέχονται) αναφορικά προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, μέσω των οικονομικών της στοιχείων (καταστάσεων ετών 2018, 2019, 2020), της κερδοφορίας (3.2.α), του γενικού (3.2.β) και ειδικού (3.2.γ) κύκλου εργασιών καθώς και των δεικτών βιωσιμότητας (3.2.δ) που παρουσιάζει σε αυτές, τόσο για τη συμμετοχή της «...» στην υπ' αριθ. πρωτ. «...» διακήρυξη, όσο και για την εκτέλεση της σύμβασης στην περίπτωση που αναδειχθεί η α' συμβαλλόμενη παραχωρησιούχος των υπηρεσιών «...», για όλο το διάστημα διάρκειας αυτής και των τυχόν παρατάσεων αυτής». Προς τούτο προσκομίστηκε, επιπλέον, η από 14.01.2022 βεβαίωση ορκωτού λογιστή της «...», στην οποία εμφανίζεται ότι ο ειδικός κύκλος εργασιών της 3ετίας 2018-2020 της εταιρείας «...» ανέρχεται σε 1.223.131,32€ για το έτος 2018, 748.799,60€ για το έτος 2019 και 1.510.089,26€ για το έτος 2020. Βάσει των ανωτέρω στοιχείων προκύπτει και διαπιστώνεται ότι ο ειδικός κύκλος εργασιών της προσφεύγουσας ένωσης εταιρειών, συμπεριλαμβανομένης της παρεχόμενης σε αυτή στήριξης της τρίτης εταιρείας «...», είναι σε κάθε έτος (2018, 2019, 2020) μεγαλύτερος από το ετήσιο τεθέν όριο των 1.440.000,00€, ως προσδιορίζεται και απαιτείται στην παρ. 3.2.2.γ της οικείας διακήρυξης, συνεπώς πρέπει να γίνει δεκτό ότι ικανοποιούνται οι προϋποθέσεις του εν λόγω κριτηρίου κατά αυτό το σκέλος από την προσφεύγουσα ένωση, εσφαλμένως δε ο αναθέτων φορέας υπολαμβάνει εν προκειμένω ότι θα πρέπει αυτοτελώς η τρίτη ως άνω εταιρεία να καλύπτει το εν λόγω κριτήριο, ήτοι ο ειδικός κύκλος εργασιών της ανά έτος να είναι τουλάχιστον 1.440.000,00€. Και τούτο ειδικότερα διότι, από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης συνάγεται ευχερώς αφενός, ότι, στην περίπτωση ένωσης, προκειμένου να διαπιστωθεί η χρηματοοικονομική επάρκεια των στοιχείων α' έως γ' της διακήρυξης, σταθμίζεται ο μέσος όρος των ανωτέρω οικονομικών στοιχείων (όπου γ' ειδικός κύκλος εργασιών) κατά τις τρεις τελευταίες χρήσεις κάθε μέλους της σύμπραξης ή κοινοπραξίας, με συντελεστή στάθμισης το ποσοστό συμμετοχής του μέλους σε αυτή, αφετέρου, όταν οι υποψήφιοι στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη από τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ως εν προκειμένω, οι εν λόγω υποψήφιοι και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι

για την εκτέλεση της σύμβασης παραχώρησης. Άλλοις λόγοις, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, δοθέντος ότι η έννοια της στήριξης συνίσταται ακριβώς στην αθροιστική πλήρωση εκάστου εκ των κριτηρίων δια του συνδυασμού μέσων, πόρων και ικανοτήτων του προσφέροντος (ή ένωσης προσφερόντων) και του ενός ή περισσότερων τρίτων που παρέχουν την οικεία στήριξη, εν προκειμένω και σύμφωνα με τους κανονιστικούς περιεχομένου όρους της υπόψη διακήρυξης, πρέπει να γίνει δεκτό ότι ο ειδικός κύκλος εργασιών της συμμετέχουσας και ώδε προσφεύγουσας ένωσης υπολογίζεται επί τη βάσει του αθροίσματος των επιμέρους σταθμισμένων τιμών ειδικού κύκλου των μελών της καθώς και του συνυπολογισμού του αθροίσματος των εν λόγω μεγεθών / ειδικού κύκλου εργασιών του τρίτου – δανείζοντος οικονομικού φορέα. Τούτων δοθέντων και από τη συνδυαστική εφαρμογή των νομικών και πραγματικών δεδομένων της υπόθεσης, πρέπει να γίνει δεκτό ότι εν προκειμένω πληρούται από την προσφορά της ένωσης το τεθέν κριτήριο και συνεπώς οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι, αντιστοίχως δε, πρέπει να απορριφθούν οι σχετικοί ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας.

11. Επειδή, περαιτέρω, απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας ένωσης με την αιτιολογία ότι δεν ικανοποιείται η απαίτηση του όρου 3.2.2 δ της οικείας διακήρυξης όσον αφορά το δείκτη βιωσιμότητας. Σύμφωνα δε με τους σχετικούς όρους της διακήρυξης, ως παρατίθενται στη σκέψη 9 της παρούσας, ο δείκτης βιωσιμότητας (κυκλοφορούν ενεργητικό προς βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις) πρέπει να είναι άνω του 1 και στις τρεις προαναφερόμενες χρήσεις, ήτοι 2018, 2019, 2020. Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης συνάγεται εν προκειμένω ότι το μέλος της ένωσης «...» δεν καλύπτει το εν λόγω κριτήριο των παρ. 3.2.2 του «Δείκτη βιωσιμότητας (κυκλοφορούν ενεργητικό προς βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις) που πρέπει να είναι άνω του 1, και στις τρεις προαναφερόμενες χρήσεις (2018, 2019, 2020) καθώς σύμφωνα με την 12.01.2022 Ειδική Βεβαίωση του Ορκωτού Λογιστή, της «...», ο δείκτης βιωσιμότητας της «...» είναι, για το έτος 2018: 0,89, ήτοι <1, για το έτος 2019: 0,96, ήτοι <1 και για το έτος 2020: 1,07, ήτοι >1. Επομένως, βασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω ο αναθέτων φορέας ότι η ένωση δεν καλύπτει τις απαιτήσεις του κριτηρίου 3.2.2.δ της διακήρυξης,

διότι ρητώς προβλέπεται από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης, η συνεκτίμηση κι εξαγωγή μέσου όρου, σε περίπτωση συμμετοχής ενώσεως εταιρειών, όσον αφορά τους δείκτες α-γ και μόνο. Αντιθέτως, όσον αφορά στα στοιχεία δ' και ε' του όρου 3.2.2 της οικείας διακήρυξης, τα οποία αφορούν σε δείκτες βιωσιμότητας και ασφάλισης, πρέπει να ικανοποιούνται αυτοτελώς από κάθε μέλος της ένωσης ή από τον παρέχοντα στήριξη τρίτο. Συνεπώς, εφόσον το εν λόγω κριτήριο ικανοποιείται από τον τρίτο αυτοτελώς, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η προσφορά είναι σε συμμόρφωση με τα αξιωθέντα, κατά αυτό το σκέλος, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ειδάλλως θα καταλυόταν η δυνατότητα στήριξης στην ικανότητα τρίτων, η οποία όμως προβλέπεται ρητώς στην υπόψη διακήρυξη (όρος 2.6.1). Ειδικότερα από την επισκόπηση των στοιχείων της προσφοράς της προσφεύγουσας ένωσης και δη της υποβληθείσας από 14.01.2022 έκθεσης αξιολόγησης ορκωτού ελεγκτή λογιστή της «...» σχετικά με την χρηματοοικονομική ικανότητα της εταιρείας «...» εμφανίζεται ότι δηλώνονται σε αυτή, συναφώς τα εξής: «Εξετάσαμε το σύνολο του κυκλοφορούντος ενεργητικού και το σύνολο των βραχυπρόθεσμων υποχρεώσεων των χρήσεων 2017, 2018 και 2019, όπως αυτά προκύπτουν από τις ελεγμένες από Ορκωτούς Ελεγκτές Λογιστές και δημοσιευμένες στο Γ.Ε.ΜΗ χρηματοοικονομικές καταστάσεις και έχουν ως εξής: ... Δείκτης βιωσιμότητας 31.12.2018 = 3,15, 31.12.2019 = 3,28 και 31.12.2020 = 4,20». Ενόψει των ανωτέρω δηλωθέντων και γενόμενων δεκτών στοιχείων, σε συνδυαστική εφαρμογή με την παροχή στήριξης της τρίτης ως άνω εταιρείας στην προσφεύγουσα ένωση, όπως αυτή αποδεικνύεται από τα υποβληθέντα σχετικά έγγραφα δέσμευσης, όπου ειδικότερα δηλώνεται: « (α) Η ως άνω υπ' εμού εκπροσωπούμενη εταιρεία [ήτοι «...»] στηρίζει, τόσο κατά το στάδιο της ανωτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας αλλά κυρίως κατά την εκτέλεση της σύμβασης, την ως άνω «...» και τα μέλη της, παρέχοντας όλους τους αναγκαίους πόρους και μέσα, προκειμένου για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 3.2.2.α, 3.2.2.β, 3.2.2.γ, 3.2.2.δ και 3.2.3.στ της διακήρυξης του ως άνω διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 2.6.1 της διακήρυξης και του άρθρου 30 του ν. 4413/2016. (β) Ειδικότερα παρέχει στήριξη συμπληρωματικά στην «...» και στα μέλη της ως προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια που διαθέτει, μέσω των οικονομικών της καταστάσεων ετών 2018, 2019, 2020

(παρ. 3.2.2.α διακήρυξης), του γενικού και ειδικού κύκλου εργασιών (παρ. 3.2.2.β και 3.2.2.γ διακήρυξης) και των δεικτών βιωσιμότητας (παρ. 3.2.2.δ διακήρυξης) που παρουσιάζει σε αυτές, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παραγράφους 3.2.2.α-δ της διακήρυξης.» πρέπει να γίνει δεκτό ότι ικανοποιείται από την εν λόγω τρίτη - δανείζουσα εταιρεία το τεθέν κριτήριο χρηματοοικονομικής επάρκειας όσον αφορά στο δείκτη βιωσιμότητας και συνεπώς εσφαλμένως απερρίφθη η προσφορά της ένωσης (και) για αυτό το λόγο. Συνεπεία των ανωτέρω, οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι, αντιθέτως τα όσα περί αντιθέτου υποστηρίζουν αναθέτων φορέας και παρεμβαίνουσα θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα.

12. Επειδή, επιπλέον, η προσφορά της ώδε προσφεύγουσας ένωσης απορρίφθηκε με την αιτιολογία ότι δεν πληρούται το ορισθέν κριτήριο της ασφαλιστικής κάλυψης, βάσει του όρου 3.2.2 ε της διακήρυξης. Από την επισκόπηση της προσφοράς της προσφεύγουσας ένωσης εμφανίζεται ότι, η τελευταία, προς απόδειξη πλήρωσης της εκ της διακήρυξης απαίτησης περί ασφαλιστικής κάλυψης αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης προσκόμισε το από 12.04.21 πιστοποιητικό της «...» στο οποίο βεβαιώνεται ότι το μέλος της ένωσης «...», δυνάμει ασφαλιστηρίου συμβολαίου που διατηρεί με την «...», διαθέτει κάλυψη αστικής και περιβαλλοντικής Ευθύνης για την «...» έως του ποσού των 500.000,00€ καθώς και το από 21.09.21 πιστοποιητικό της «...» στο οποίο βεβαιώνεται ότι το μέλος της ένωσης «...», δυνάμει ασφαλιστηρίου συμβολαίου που διατηρεί με την ίδια, διαθέτει κάλυψη αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης για την «...» έως του ποσού των 1.500.000,00€ όπως επίσης πιστοποιητικό της «...» στο οποίο βεβαιώνεται ότι το μέλος «...», δυνάμει ασφαλιστηρίου συμβολαίου που διατηρεί με την ίδια, διαθέτει κάλυψη αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης για την «...» έως του ποσού των 2.500.000,00€. Ενόψει των ανωτέρω συνάγεται και πρέπει να γίνει δεκτό ότι η συμμετέχουσα και ώδε προσφεύγουσα ένωση και κάθε μέλος αυτής χωριστά και αυτοτελώς, ως απαιτείται εν προκειμένω, πληρούν την απαίτηση της παρ. 3.2.2.ε της οικείας διακήρυξης περί αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης, σύμφωνα με την οποία απαιτείται ειδικότερα «ασφαλιστική κάλυψη αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης με ελάχιστο όριο κάλυψης 500.000

ευρώ». Εξάλλου, ακόμη και στη περίπτωση που γίνει δεκτό ότι από την υποβληθείσα με αριθμ. «...» Βεβαίωση κάλυψης του ασφαλιστηρίου συμβολαίου αστικής ευθύνης της «...» από τη «...» αναφέρεται ως όριο ευθύνης 100.000€ για ομαδικό ατύχημα, τούτο δεν αναιρεί το γεγονός ότι από το εν λόγω ασφαλιστήριο συμβόλαιο προκύπτει η συνολική κάλυψη αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης για την «...» έως του ποσού των 1.500.000,00€, που είναι και το ζητούμενο. Πολλώ δε μάλλον που στο άρθρο Α.4. της οικείας διακήρυξης, για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 3.2.3 ορίζεται ότι οι υποψήφιοι προσκομίζουν ταυτόχρονα με την υποβολή της Προσφοράς, «επί ποινή αποκλεισμού, Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου τους, στην οποία θα δηλώνει ότι στην περίπτωση που κηρυχθεί Ανάδοχος, θα συνάψει και θα προσκομίσει κατά την υπογραφή της Σύμβασης, σύμβαση ασφάλισης Γενικής Αστικής Ευθύνης προς τρίτους, με εγνωσμένου κύρους ασφαλιστική εταιρεία, την οποία και θα διατηρεί σε ισχύ κατά την διάρκεια της Σύμβασης και επί τρεις (3) μήνες, μετά την καθ' οιονδήποτε τρόπο λήξη της, και η οποία θα συμπεριλαμβάνει κατ' ελάχιστον τους ακόλουθους ασφαλιστικούς κινδύνους: 1. Όρια ασφάλισης αστικής ευθύνης προς τρίτους 1.1 Σωματικές βλάβες ομαδικό ΕΥΡΩ 100.000,00 1.2 Υλικές ζημιές ΕΥΡΩ 750.000,00 1.3 Ανώτατο όριο ευθύνης στη διάρκεια ασφαλίσεως ΕΥΡΩ 1.500.000,00 [...]». Επομένως και ως γίνεται δεκτό, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να απορρίψει προσφορά που, σε κάθε περίπτωση, ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης, στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην εν λόγω διακήρυξη και προβάλλονται μετά την υποβολή της προσφοράς αυτής (ΕλΣυν 524/2012 Τμ. VI ΣτΕ ΕΑ 179/2009, 61/2011, υπόθ. C-6/05 ΔΕΚ, απόφ. της 14.6.2007, C278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015: 228, σκ. 28, και απόφαση Medipac C-6/05, EU:C:2007, 337, σκέψη 54, ΑΕΠΠ 1131/2021, ΑΕΠΠ 71/2020). Συνεπεία των ανωτέρω και δοθέντος ότι, ως προκύπτει, η προσφορά της ένωσης είναι σε συμμόρφωση με τα εκ του κανονιστικού πλαισίου της υπόψη διακήρυξης αξιωθέντα, κατά τούτο το σκέλος, στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι πλημμελώς απερρίφθη η προσφορά της για αυτό το

λόγο, οι δε σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ένωσης πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι.

13. Επειδή, η προσφορά της προσφεύγουσας ένωσης απορρίφθηκε διά της προσβαλλομένης απόφασης, με την κάτωθι αιτιολογία, ως επακριβώς αποτυπώνεται στο πρακτικό της επιτροπής, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προσβαλλομένης, όσον αφορά ειδικότερα στη μη πλήρωση της εν λόγω προσφοράς του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας: «Β. Για το κριτήριο της Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας στην Διακήρυξη αναφέρεται ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας πρέπει να προσκομίσει τα αναφερόμενα στις παρ. 3.3. Α4.α και 3.3. Α4.β, του άρθ. 3.3. «Αποδεικτικά μέσα», ήτοι: [...] Ι. Το μέλος της ένωσης «...» δεν καλύπτει την παρ. 3.2.3.α, καθώς όπως προκύπτει από τον έλεγχο του ΕΕΕΣ και των υποβληθέντων δικαιολογητικών, τα οποία αφορούν Σύμβαση με το «...», στην οποία συμμετέχει με ποσοστό 50%, και στις προσκομισθείσες βεβαιώσεις δεν καλύπτονται οι απαιτήσεις της παρ. 3.3.Α4. β για τα έτη 2018, 2019 και 2020 όσον αφορά τον αριθμό αφίξεων, που είναι μικρότερος των απαιτούμενων 1650 ανά έτος, τον αριθμό παραλαβών που είναι μικρότερος των απαιτούμενων 1.400, εκ των οποίων οι 700 να αφορούν παραλαβές ποσοτήτων 10m³ και άνω ανά έτος και των παραδοθεισών ποσοτήτων που είναι μικρότερες των απαιτούμενων 18.200m³ ανά έτος. Επομένως οι εν λόγω παρεχόμενες υπηρεσίες δεν αφορούν «...» που εμφανίζει τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με το «...» ως προς τις αφίξεις, τον αριθμό των παραλαβών και τις παραδοθείσες ποσότητες των «...» και άρα δεν καλύπτεται το κριτήριο 3.2.3.α. ΙΙ. Το μέλος της ένωσης «...» δεν καλύπτει την παρ. 3.2.3.α, καθώς όπως προκύπτει από τον έλεγχο του ΕΕΕΣ και των υποβληθέντων δικαιολογητικών, δεν προσκομίστηκαν αντίστοιχες Συμβάσεις, σύμφωνα με την παρ. 3.3.Α4.β, με τους «...», «...», «...» και «...», που αναφέρονται στο ΕΕΕΣ. Ενώ στις προσκομισθείσες βεβαιώσεις σύμφωνα με την παρ. 3.3.Α4.β.ι για τους ανωτέρω «...» δεν καλύπτονται οι απαιτήσεις της παρ. 3.3.Α4. β για τα έτη 2018, 2019 και 2020, όσον αφορά τον αριθμό αφίξεων, που είναι μικρότερος των απαιτούμενων 1650 ανά έτος, τον αριθμό παραλαβών που είναι μικρότερος των απαιτούμενων 1.400, εκ των οποίων οι 700 να αφορούν παραλαβές ποσοτήτων 10m³ και άνω ανά έτος και των

παραδοθεισών ποσοτήτων που είναι μικρότερες των απαιτούμενων 18.200m³ ανά έτος. Επομένως οι εν λόγω παρεχόμενες υπηρεσίες δεν αφορούν «...» που εμφανίζουν τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με το «...» ως προς τις αφίξεις, τον αριθμό των παραλαβών και τις παραδοθείσες «...» και άρα δεν καλύπτεται το κριτήριο 3.2.3.α. III. Επομένως, η «...» δεν καλύπτει το επί ποινή αποκλεισμού κριτήριο «3.2.3. Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας», ως προς την παρ. 3.2.3.α και για το λόγο αυτό επικαλείται τη στήριξη στην ικανότητα τρίτου, σύμφωνα με την παρ.2.6.1, του άρθ.2.6 «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» Για την δυνατότητα στήριξης στην ικανότητα τρίτων και συγκεκριμένα στο άρθ. 2.6 «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων - Υπεργολαβία» αναφέρεται στην διακήρυξη : [...] Επίσης στο αρθ. 3.3 «Αποδεικτικά Μέσα» στην παρ. 3.3.A9 αναφέρεται : [...] Επομένως ρητά αναφέρεται τόσο στη παρ. 2.6.1 του άρθ.2.6 «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων - Υπεργολαβία», όσο και στην παρ 3.3.A9 του άρθ. 3.3 «Αποδεικτικά Μέσα» ότι ο παρέχων εμπειρία θα πρέπει να είναι αυτός που θα εκτελέσει τις εργασίες της σύμβασης. Για το εν λόγω κριτήριο «3.2.3 Τεχνικής και επαγγελματική ικανότητας» και συγκεκριμένα την παρ. 3.2.3.α η ένωση εταιρειών «...» επικαλείται τη στήριξη τρίτων, και συγκεκριμένα του οικονομικού φορέα «...» (εφεξής αναφερόμενη ως «...») σύμφωνα με το αρθ. 2.6.1 της διακήρυξης. Η Ε.Δ.Δ. μετά τον έλεγχο του ΕΕΕΣ και των υποβληθέντων δικαιολογητικών του οικονομικού φορέα «...» που είναι απαραίτητα για την απόδειξη της στήριξης σε τρίτους και σύμφωνα με τα προαναφερόμενα άρθρα της Διακήρυξης, στο από 25-01-2022 Ιδιωτικό Συμφωνητικό μεταξύ της «...» και της «...» και ειδικότερα στο μέρος (Α). ΚΥΡΙΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ παρ. (VIII) του άρθρου αναφέρεται: «.....VIII. Η «...» δηλώνει ότι θα συμμετάσχει στην εκτέλεση του έργου, μεταφέροντας την προηγούμενη ειδική εμπειρία της ως επαγγελματικό προσόν, στην «...» μέσω των παρακάτω ενεργειών και διαδικασιών ως πρακτικών πράξεων συμμετοχής στην Γενική Διοικητική Υποστήριξη Έργου, Παροχή Συμβουλών και Υψηλ11ς Εποπτείας, πριν και κατά τη διάρκεια της φάσης της εκτέλεσης: (α) Εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία έναρξης ισχύος της παρούσας σύμβασης, η «...» συμφωνεί να μεταβιβάσει στην, την τεχνογνωσία της «...» σχετικά με τις υπηρεσίες «...». (β) Θα πραγματοποιηθούν επιτόπιες επισκέψεις των Επιστημονικών Υπευθύνων και των Συντονιστών Έργων της «...» στις εγκαταστάσεις του «...», προκειμένου

να υπάρξει επαρκής ειδική εκπαίδευση στις διαδικασίες που ακολουθούν τα Ευρωπαϊκά «...», σχετικά με τις υπηρεσίες «...». (γ) Η «...» θα παρέχει στην «...» από την ημερομηνία έναρξης ισχύος της παρούσας σύμβασης και σε αποκλειστική βάση, πλήρη πρόσβαση σε κάθε είδους υλικό, αρχεία, πρωτόκολλα, δικαιώματα πνευματικής ιδιοκτησίας, ετικέτες, κατευθυντήριες γραμμές, δεδομένα και πληροφορίες, καθώς και τεχνική βοήθεια σχετική με το αντικείμενο της παρούσας συμφωνίας. Οι γραπτές οδηγίες εργασίας και οι συνήθειες λειτουργίες που χρησιμοποιούνται από το «...» στα Ευρωπαϊκά «...», θα προσαρμοστούν κατάλληλα και θα διατεθούν επίσης στην «...», προκειμένου να εφαρμοστούν στο παρόν Έργο. (δ) Οι συχνοί επιτόπιοι έλεγχοι της «...», για τον προσδιορισμό της αποτελεσματικότητας της συγκεκριμένης μεταφοράς εμπειρίας και της εφαρμοσμένης παροχής υπηρεσιών θα πραγματοποιηθούν στο Έργο. Η «...» διατηρεί το δικαίωμα να εποπτεύει έγκαιρα την παροχή αυτών των υπηρεσιών από την «...». Η παροχή υπηρεσιών, συναφών με το αντικείμενο - αντικείμενο της παρούσας συμφωνίας από την «...» προς την «...», παραμένει υπό τον διαρκή ποσοτικό και ποιοτικό έλεγχο της «...». (ε) Θα πραγματοποιούνται επίσης περιοδικές συναντήσεις των στελεχών της «...» με διευθυντές του «...» (μέσω φυσικής παρουσίας ή τηλεδιάσκεψης) για τη βελτίωση θεμάτων ρουτίνας σχετικά με την παροχή υπηρεσιών. (στ) Συμβουλευτική βοήθεια έκτακτης ανάγκης θα είναι διαθέσιμη 24 ώρες το 24ωρο, 7 ημέρες την εβδομάδα, σε περίπτωση έκτακτων γεγονότων, από το «...» (μέσω φυσικής παρουσίας 11 τηλεδιάσκεψης ή τηλεφώνου) στα στελέχη της Ε/Ε. (ζ) Η «...» θα θέτει το προσωπικό της εύλογα διαθέσιμο στην «...» για να απαντά σε οποιεσδήποτε ερωτήσεις που σχετίζονται με την τεχνογνωσία της «...» και να παρέχει τη συνεχή υποστήριξη και βοήθεια που μπορεί εύλογα να ζητήσει η «...». (η) Βασικά πρόσωπα ως κορυφαία στελέχη που θα ανατεθούν για τη μεταφορά εμπειρίας και τεχνογνωσίας θα είναι ο Διευθυντής της «...», κ. «...» και ο Επικεφαλής του Τμήματος Επιχειρήσεων κ. «...» και οποιοσδήποτε άλλος υπάλληλος της «...» χρειάζεται. (θ) Η «...» δεσμεύεται να διαθέσει τους απαραίτητους πόρους που σχετίζονται με την ελάχιστη «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της παραγράφου 3.2.3.(α) του Διαγωνισμού και να προβεί σε οποιαδήποτε άλλη ενέργεια για την οποία απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες της.» Το ίδιο κείμενο αναφέρεται και στην παρ.8

της Επίσημης Δήλωσης (Formal Declaration) του εκπροσώπου της «...». κ. «...». Επομένως προκύπτει από το Ιδιωτικό Συμφωνητικό (Private Agreement) και τη σχετική Επίσημη Δήλωση (Formal Declaration) ότι η «...» δεν είναι η εταιρεία που θα εκτελεί τις εργασίες σε περίπτωση που βγει ανάδοχος, η ένωση εταιρειών «...», αλλά θα παρέχει: Γενική Διοικητική Υποστήριξη, Παροχή Συμβουλών και Υψηλής Εποπτείας, α)Μεταφορά Τεχνογνωσίας, β)Επιτόπιες Επισκέψεις για επαρκή ειδική εκπαίδευση στις διαδικασίες, γ)πρόσβαση σε υλικά, αρχεία, πρωτόκολλα, δικαιώματα πνευματικής ιδιοκτησίας, ετικέτες, κατευθυντήριες γραμμές, δεδομένα και πληροφορίες, τεχνική βοήθεια, γραπτές οδηγίες που θα προσαρμοστούν κατάλληλα και θα διατεθούν στην «...» για να εφαρμοστούν, δ) συχνοί Επιτόπιοι Έλεγχοι της «...» για τον προσδιορισμό της αποτελεσματικότητας της συγκεκριμένης μεταφοράς εμπειρίας... η «...» διατηρεί το δικαίωμα να εποπτεύει έγκαιρα την παροχή αυτών των υπηρεσιών από την «...», ε) Περιοδικές Συναντήσεις των στελεχών της «...» με διευθυντές της «...» για τη βελτίωση θεμάτων ρουτίνας, στ) Συμβουλευτική βοήθεια έκτακτης ανάγκης ..., ζ) η «...» θα θέτει το προσωπικό της εύλογα διαθέσιμων στην «...» για να απαντά σε οποιοσδήποτε ερωτήσεις ... και να παρέχει τη συνεχή υποστήριξη και βοήθεια..., η) βασικά πρόσωπα ως κορυφαία στελέχη που θα ανατεθούν για τη μεταφορά εμπειρίας και τεχνογνωσίας θα είναι ο Δ/ντής της «...»... και ο επικεφαλής του τμήματος Επιχειρήσεων και οποιοσδήποτε άλλος υπάλληλος χρειάζεται. Από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι η εταιρεία «...» δεν είναι η εταιρεία που θα εκτελεί τις εργασίες, όπως ρητά αναφέρεται στις παρ. 2.6.1 του άρθ. 2.6 και παρ. 3.3.Α9 του άρθ.3.3 της διακήρυξης, για τους οικονομικούς φορείς που παρέχουν στήριξη που σχετίζεται με την εμπειρία. Επί πλέον η «...» δεν μπορεί να εκτελέσει τις εν λόγω εργασίες καθώς δεν προσκόμισε τις απαραίτητες άδειες «...», «...», «...» «...», από τις αρμόδιες για την αδειοδότηση αρχές του ΥΠΕΝ και Δ/σης «...». Άρα, η «...» δεν μπορεί να χαρακτηριστεί τρίτος παρέχων στήριξη για το κριτήριο «3.2.3. Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας», όσον αφορά το κριτήριο 3.2.3.α σχετικό με την εμπειρία. Επομένως, η «...» δεν καλύπτει το επί ποινή αποκλεισμού κριτήριο «3.2.3. Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας», ως προς την παρ. 3.2.3.α και πρέπει να αποκλειστεί από την συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας. IV. Πέραν των ανωτέρω για την απόδειξη του

κριτηρίου «3.2.3. Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας» και συγκεκριμένα της παρ. 3.2.3.α, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας θα έπρεπε να προσκομίσει τα αναφερόμενα στις παρ. 3.3. Α4.α και 3.3. Α4.β, του άρθ. 3.3. «Αποδεικτικά μέσα», ήτοι: [...] Ο Οικονομικός φορέας «...» δεν καλύπτει τις ανωτέρω επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις καθώς για την παρ. 3.3.Α4.α, έχει προσκομίσει ελλιπή «Περιγραφή της επιχειρηματικής δομής της», αφού δεν υπάρχει στα υποβληθέντα έγγραφα (Παρουσίαση «...») πλήρης περιγραφή της τεχνικής υποδομής με αναφορά στις εγκαταστάσεις, τον εξοπλισμό και τα μέσα ποιοτικού ελέγχου, καθώς και αναφορά του ανθρώπινου δυναμικού (προσωπικού) της, που απασχολεί το τελευταίο ημερολογιακό έτος πριν από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, αντ' αυτών υπάρχει περιληπτική αναφορά στο είδος των παρεχόμενων υπηρεσιών, επιγραμματική αναφορά στον υπάρχοντα εξοπλισμό και αναφορά «...» στους οποίους δραστηριοποιείται. Όσον αφορά την παρ.3.3.Α4.β, δεν έχει υποβληθεί κατάλογος των εκτελεσθεισών συμβάσεων συνοδευόμενος από επίσημα στοιχεία όπως ετήσιες εκθέσεις «...», βεβαιώσεις των φορέων διαχείρισης των αντίστοιχων «...» ή άλλα αντίστοιχα έγγραφα από τα οποία να προκύπτει για κάθε μια εξ αυτών των συμβάσεων, τουλάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία ανά έτος [2018-2019 & 2020]: • Αριθμό αφίξεων :1650 • Αριθμό παραλαβών:1400, εκ των οποίων οι 700 να αφορούν παραλαβές ποσοτήτων 10 m³ και άνω • Παραδοθείσες ποσότητες:18.200m³ που παρέδωσαν στην «...» «...», ώστε να φαίνεται το αντικείμενου που υλοποίησε. Αντί των ανωτέρω επί ποινή αποκλεισμού στοιχείων έχει προσκομισθεί, από το «...», «...» και όχι Συμβάσεις με τους αντίστοιχους φορείς διαχείρισης «...», όπως προβλέπεται στη διακήρυξη, καθώς και έγγραφο του «...» που αναφέρεται ότι « Στο «...» για τα έτη 2018,2019 και 2020 σύμφωνα με τα διαθέσιμα επίσημα στατιστικά στοιχεία είναι : α) Αφίξεις «...» >1.650 αφίξεις /έτος, β) Παραδόσεις «...» >1.400 παραδόσεις /έτος, γ) Ποσότητες «...» >18.200 m³ /έτος, δ) Παραδόσεις άνω των 10 m³ >700 περιπτώσεις /έτος.....». Με το εν λόγω έγγραφο φαίνεται ότι το «...» παρουσιάζει τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με το «...», σύμφωνα με την απαίτηση της παρ. 3.2.3.α της διακήρυξης και όχι οι παραδόσεις και οι «...» από την «...». Επίσης, δεν έχει υποβληθεί η προβλεπόμενη στην παρ. 3.3.Α4.βι «Βεβαίωση καλής εκτέλεσης» του φορέα διαχείρισης του «...», διάρκειας τουλάχιστον 24

μηνών, ή βεβαίωση περαίωσης της σύμβασης, ή βεβαίωση οριστικής εκκαθάρισης, η οποία να περιλαμβάνει όλα τα απαιτούμενα στοιχεία όπως αριθμό αφίξεων, παραλαβών και παραδοθείσες ποσότητες «...» στην «...», αντ' αυτής έχει υποβληθεί έγγραφο από το «...» με το οποίο επιβεβαιώνεται ότι δεν έχουν ληφθεί παράπονα από τον οργανισμό μας, σχετικά με τις δραστηριότητες της «...» από το 2011 έως σήμερα, χωρίς να αναφέρεται ποιά είναι αυτή η δραστηριότητα αφού δεν φαίνεται ούτε ο αριθμός των «...» που αυτή εξυπηρέτησε, ούτε οι παραληφθείσες από αυτήν ποσότητες «...». Κατόπιν των ανωτέρω, καθόσον οι προαναφερόμενες ελλείψεις είναι επί ποινή αποκλεισμού, ο εν λόγω οικονομικός φορέας «...» δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της παρ.3.2.3.α του κριτηρίου 3.2.3. «Τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας», καθώς δεν προσκομίστηκαν τα αποδεικτικά μέσα των παρ. 3.3. A4.α και 3.3. A4.β του άρθ.3.3 «Αποδεικτικά μέσα». Επομένως, η «...» δεν καλύπτει το επί ποινή αποκλεισμού κριτήριο «3.2.3. Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας», ως προς την παρ. 3.2.3.α και πρέπει να αποκλειστεί από την συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας.»

14. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, εκτός των όρων που παρατίθενται στη σκέψη 9 της παρούσας, ορίζονται τα εξής αναφορικά με τα κρίσιμα ως άνω τιθέμενα ζητήματα: «3.2.3. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι υποψήφιοι απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού: (α) κατά την διάρκεια της τελευταίας τριετίας, πριν από τη διενέργεια του διαγωνισμού, να έχουν εκτελέσει ή να εκτελούν, για χρονικό διάστημα κατ' ελάχιστο εικοσιτεσσάρων (24) μηνών, σύμβαση/σεις παροχής ολοκληρωμένων υπηρεσιών «...» (Παραρτήματα III, V και VI της ΔΣ «...» 73/78), τουλάχιστον διετούς διάρκειας, σε «...» οι οποίοι εμφανίζουν τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με τον «...» ως προς τις αφίξεις, τις κατηγορίες των «...» που καταπλέουν στο «...», τον αριθμό των «...» και τις παραδοθείσες «...», εκάστη των συμβάσεων. Η επικαλούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα θα πρέπει να προέρχεται από συμβάσεις με το προαναφερόμενο αντικείμενο, στις οποίες οι οικονομικοί φορείς είναι ανάδοχοι. Σε περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς είναι μέλος ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας η επικαλούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα θα πρέπει να προέρχεται

από συμβάσεις που συμμετέχουν ή συμμετείχαν σε ποσοστό τουλάχιστον 50%. (β) να διαθέτουν τις ακόλουθες άδειες, σε ισχύ: (i) «...», (ii) «...» (iii) «...» (γ) να διαθέτουν τα ακόλουθα μέσα και εξοπλισμό: (i) Δύο (2) ειδικής μεταλλικής κατασκευής «...» χωρητικότητας άνω των 25 m³ έκαστη, για την παραλαβή «...», εφοδιασμένες με τις προβλεπόμενες άδειες «...» σύμφωνα με την Υ.Α. αρ. «...» (ΦΕΚ «...») περί «...». (ii) Δύο (2) ειδικής μεταλλικής κατασκευής «...» χωρητικότητας άνω των 60 m³ έκαστη, για την παραλαβή «...», εξοπλισμένες με «...», και εφοδιασμένες με τις προβλεπόμενες άδειες «...» σύμφωνα με την Υ.Α. αρ. «...» (ΦΕΚ «...») περί όρων και προϋποθέσεων «...» που χρησιμοποιούνται ως ευκολίες «...» (iii) Δύο (2) «...», χωρητικότητας 10 m³ και άνω για «...», ένα (1) εκ των οποίων θα φέρει «...». (iv) Δύο (2) ειδικά «...» άνω των 20 m³ με σύστημα «...». (v) Ένα (1) «...», αδειοδοτημένο για την μεταφορά «...» Κατηγορίας 1,2,3. (vi) Ένα (1) «...», αδειοδοτημένο για την μεταφορά των «...». (vii) Είκοσι (20) «...» χωρητικότητας 12 m³ για την παραλαβή των «...». (viii) Δέκα (10) «...» χωρητικότητας των 20 m³ για την παραλαβή των «...». (ix) Δέκα (10) «...» χωρητικότητας των 30 m³ για την παραλαβή των «...». (x) Δύο (2) ειδικά «...» των 10 m³. (xi) Δύο (2) ειδικά «...» των 20 & 30 m³. (xii) Τριάντα (30) «...» των 1100 lt για την παραλαβή «...» (xiii) Πιστοποιημένες συσκευασίες «...». (δ) να διαθέτουν το ακόλουθο ελάχιστο απαιτούμενο προσωπικό: (i) Ένα (1) Χημικό Μηχανικό ή Μηχανικό Περιβάλλοντος ή Περιβαλλοντολόγο ή Χημικό, (ii) Δύο (2) άτομα συντονιστές εργασιών (operation managers), (iii) Δύο (2) επόπτες έργου, (iv) Έναν (1) Τεχνικό Ασφαλείας, (v) Ένα (1) Σύμβουλο Ασφαλούς Μεταφοράς Επικινδύνων Εμπορευμάτων (ΣΑΜΕΕ). Τα ως άνω υπό στοιχεία i, ii, iii πρόσωπα πρέπει να έχουν αποδεδειγμένη εμπειρία, τουλάχιστον δύο (2) ετών σε υπηρεσίες «...». Για τα υπό στοιχεία iv και v πρόσωπα, να προσκομισθεί η αναγγελία προς το αρμόδιο τμήμα του ΣΕΠΕ και το πιστοποιητικό επαγγελματικής κατάρτισης αντίστοιχα. (ε) να διαθέτουν το ελάχιστο απαιτούμενο υποστηρικτικό προσωπικό για τη λειτουργία των προσφερόμενων από τον υποψήφιο μέσων και εξοπλισμού («...», «...», «...», «...»), κατάλληλα πιστοποιημένο, εφόσον απαιτείται. (στ) να διαθέτουν «...» (εργασίες ανάκτησης) συνολικής ετήσιας δυναμικότητας τουλάχιστον 1550 tn/έτος. Στο πλαίσιο της ευρωπαϊκής και εθνικής στρατηγικής για Πράσινες Συμβάσεις, η εν λόγω εγκατάσταση θα λειτουργεί με τις Βέλτιστες Διαθέσιμες

Τεχνικές, δίνοντας προτεραιότητα σε μεθόδους διαχείρισης, αξιοποίησης έναντι μεθόδων διάθεσης. Σε περίπτωση που η Εγκατάσταση ή οι Εγκαταστάσεις δεν ανήκει/κουν στην κυριότητα του Υποψηφίου, θα πρέπει να υφίσταται σύμβαση συνεργασίας μεταξύ του Υποψηφίου και του νομίμου εκπροσώπου Εγκατάστασης, που πληροί τις προαναφερόμενες απαιτήσεις για όλη την διάρκεια της Σύμβασης. (ζ) να διαθέτουν τις ακόλουθες συμβάσεις ή βεβαιώσεις συνεργασίας: (i) Με «...». (ii) Με «...» (iii) Με εγκεκριμένο «...». (iv) Με εγκεκριμένο «...». (v) Με εγκεκριμένο «...». (vi) Με εγκεκριμένο «...» (vi) Με εγκεκριμένο «...»

15. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση των παρατεθέντων στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας όρων του κανονιστικού πλαισίου της υπόψη διακήρυξης σχετικά με τη πλήρωση του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, συνάγεται ρητώς ότι οι υποψήφιοι απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού, κατά πρώτον, κατά την διάρκεια της τελευταίας τριετίας, πριν από τη διενέργεια του διαγωνισμού, να έχουν εκτελέσει ή να εκτελούν, για χρονικό διάστημα κατ' ελάχιστο 24 μηνών, σύμβαση/σεις παροχής «...», τουλάχιστον διετούς διάρκειας, σε «...» οι οποίοι εμφανίζουν τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με τον «...» ως προς τις αφίξεις, τις κατηγορίες των «...» που καταπλέουν στο «...», τον αριθμό των «...» και τις παραδοθείσες «...», εκάστη των συμβάσεων, κατά δεύτερον θα πρέπει να διαθέτουν τις σχετικές με το αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης και ειδικώς προσδιορισθείσες εν προκειμένω άδειες. Περαιτέρω, απαιτείται οι υποψήφιοι να διαθέτουν τα σχετικά μέσα και εξοπλισμό, ομοίως ειδικώς προσδιορισθέντα στη διακήρυξη, απαιτείται δε τα απαιτούμενα «...» να είναι εφοδιασμένα με τις προβλεπόμενες άδειες «...», σύμφωνα με την σχετική Υπουργική Απόφαση (ΦΕΚ «...») περί όρων και προϋποθέσεων αναγνώρισης «...». Τέλος ορίζονται εν προκειμένω οι ιδιότητες και τα προσόντα που θα πρέπει να διαθέτουν τα στελέχη που θα απαρτίζουν το ελάχιστο απαιτούμενο προσωπικό των υποψηφίων αναδόχων για την επίμαχη υπό ανάθεση σύμβαση, ως επίσης προβλέπεται η υποχρέωση των ανωτέρω να διαθέτουν «...» συνολικής ετήσιας δυναμικότητας τουλάχιστον 1550 tn/έτος, καθώς επίσης απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να διαθέτουν σχετικές με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης παραχώρησης ειδικώς

προσδιορισθείσες συμβάσεις ή βεβαιώσεις συνεργασίας. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης συνάγεται εν προκειμένω ότι η ώδε προσφεύγουσα ένωση στηρίχθηκε ως προς το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, και ειδικώς του υποκριτηρίου 3.2.3.α' ήτοι περί εκτέλεσης διετούς συμβάσεως «...» στην ικανότητα τρίτου και ειδικότερα της ολλανδικής εταιρείας «...», η οποία εταιρεία δραστηριοποιείται στο «...». Ειδικότερα και ως εμφανίζεται από το υποβληθέν από την ανωτέρω εταιρεία «...» ΕΕΕΣ της, στο σχετικό πεδίο δηλώνονται τα εξής: «Στο πλαίσιο της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας, η «...» στηρίζει, ως τρίτος οικονομικός φορέας, την «...» και τα μέλη της, παρέχοντας όλους τους αναγκαίους πόρους, προκειμένου η ανωτέρω «...», να καλύψει την ελάχιστη «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της παραγράφου 3.2.3 (α) της διακήρυξης («...»), σύμφωνα με το άρθρο 39 του ν. 4413/2016, την παράγραφο 2.6.1 της διακήρυξης και το μεταξύ μας ιδιωτικό συμφωνητικό [...]». Περαιτέρω, από την επισκόπηση του από 25.01.2022 Ιδιωτικού Συμφωνητικού μεταξύ της ένωσης «...» και της εταιρείας «...» προκύπτει, αναλυτικώς περιγραφείσα, η εμπειρία που δανείζει η ως άνω τρίτη εταιρεία στην ένωση, ειδικότερα μάλιστα όσον αφορά στην ειδική τεχνογνωσία, την εξειδίκευση και οργανωτική διαμόρφωση σχεδιασμού αντιμετώπισης των υπηρεσιών σε «...» με τα περιγραφόμενα λεπτομερώς για τον «...». χαρακτηριστικά. Άλλοις λόγοις, η ανωτέρω τρίτη, δανείζουσα εμπειρία στη συμμετέχουσα ένωση εταιρεία πράττει τούτο, ήτοι «δανείζει» την εμπειρία της στην ένωση, ως προς ένα τμήμα, σαφώς και ειδικώς προσδιορισθέν «υποσύνολο» του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας, ως τούτο ορίζεται στο άρθρο 3.2.3 (α) της διακήρυξης και μόνο. Επομένως, εσφαλμένως υπολαμβάνει εν προκειμένω ο αναθέτων φορέας ότι δεν πληρούνται τα ορισθέντα κριτήρια της στήριξης σε τρίτο, διότι η εταιρεία «...» δεν ικανοποιεί ούτε δεσμεύεται να ικανοποιήσει όλες τις τεθείσες δια του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας προϋποθέσεις, βάση στην οποία εσφαλμένως ερείδεται η κρίση και απόφαση του αναθέτοντος φορέα και τούτο διότι η ανωτέρω εταιρεία δεσμεύεται να διαθέσει τους απαραίτητους πόρους που σχετίζονται με την ελάχιστη «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της παραγράφου 3.2.3.(α) του Διαγωνισμού και μόνο. Ως γίνεται δεκτό, άλλωστε, όροι σε διακηρύξεις που απαγορεύουν την

δάνεια ικανότητα με οιονδήποτε τρόπο αντιβαίνουν τους κανόνες του ενωσιακού δικαίου. Επέκεινα, βασίμως δύναται να υποστηριχθεί ότι η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλείσει τον διαγωνιζόμενο, μόνο αν δεν μπορεί αυτός να αποδείξει ότι έχει τη δυνατότητα χρήσης των ικανοτήτων του τρίτου ή ότι ο τρίτος δεν πληροί τα κριτήρια καταλληλότητας που τίθενται (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.3.2004, υπόθεση C-314/01, Siemens AG Österreich κ.α κατά Bietergemeinschaft EDS/ORGA, σκ.46 και 48 ΕΑ ΣΤΕ 284/2013 και 409/2013.). Δοθέντος δε ότι οι λοιπές απαιτήσεις τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, καλύπτονται από την συμμετέχουσα και ώδε προσφεύγουσα ένωση, ειδικότερα ως προς τις απαιτήσεις για το προσωπικό - ομάδα έργου (παρ. 3.2.3.δ και 3.2.3.ε), τις περιβαλλοντικές άδειες (παρ. 3.2.3.β), τις συμβάσεις «...» (παρ. 3.2.3.ζ) καθώς και τα μηχανήματα κι εξοπλισμό (παρ. 3.2.3.γ), όπερ δεν αμφισβητείται, πρέπει να γίνει δεκτό ότι ο δανειστής εν προκειμένω τεχνικής κι επαγγελματικής ικανότητας παρέχει στήριξη σχετικά με την εμπειρία του νομικού προσώπου (οικονομικού φορέα) εταιρείας «...» από το «...» του «...» επί θεμάτων τεχνικής διοικητικής υποστήριξης έργου, παροχής συμβουλών και υψηλής εποπτείας και δύναται να εκτελέσει όλα όσα μέσω των ικανοτήτων της δεσμεύεται ότι δανείζει στην συμμετέχουσα και ώδε προσφεύγουσα ένωση εταιρειών. Και τούτο ειδικότερα διότι, από τις διατάξεις του άρθρου 78 σε συνδυασμό με αυτές του άρθρου 307 του Ν. 4412/2016 και τους όρους της οικείας διακήρυξης προκύπτει ότι ο αναθέτων φορέας, επαληθεύει αφενός τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο του τρίτου δανείζοντος και αφετέρου τη συνδρομή των προσόντων που στοιχειοθετούν την πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου από τον δανείζοντα (ΕΑΔΗΣΥ 1661/2022). Συναφώς δε, η έννοια της στήριξης συνίσταται ακριβώς στην αθροιστική πλήρωση εκάστου εκ των κριτηρίων δια του συνδυασμού μέσων, πόρων και ικανοτήτων του προσφεύγοντος και του ενός ή περισσότερων τρίτων που παρέχουν την οικεία στήριξη (ΑΕΠΠ 214, 215/2020). Υπό την εκδοχή της αντίθετης ερμηνείας αναφορικά με την επίμαχη απαίτηση της διακήρυξης, ήτοι να πληρούνται οι όροι μεμονωμένα από τον συμμετέχοντα υποψήφιο ή από τον τρίτο στις ικανότητες του οποίου θα στηριχτεί αυτός, τούτο θα οδηγούσε σε de facto αποκλεισμό της δυνατότητας στήριξης στις ικανότητες τρίτου, καθόσον είναι προφανές ότι η πλήρωση το συνόλου των κριτηρίων επιλογής από τον συμμετέχοντα θα

καθιστούσε περιττή τη χρήση της δάνειας εμπειρίας για την πλήρωσή τους (ΑΕΠΠ 588/2020). Ενόψει των ανωτέρω, το ΕΕΕΣ του τρίτου οικονομικού φορέα πρέπει να περιέχει αποκλειστικά και μόνο τις πληροφορίες που αφορούν τη στήριξη που παρέχει στον προσφέροντα, ουδόλως δε, απαιτείται να απαντώνται και όλα τα υπόλοιπα, που δεν εμπεριέχονται στην προκείμενη στήριξη και τα οποία εξάλλου δεν απαιτείται εξαρχής να συντρέχουν στο πρόσωπό του τρίτου οικονομικού φορέα (ΑΕΠΠ 426/2018). Περαιτέρω, κατά τις διατάξεις του άρθρου 40 του Ν. 4413/2016 «5. Αν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με τις παραγράφους 2 και 3 του άρθρου 39, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν: α) τα δικαιολογητικά και έγγραφα αποδεικτικά μέσα, των παραγράφων 2 και 3 για τους φορείς αυτούς και β) οποιοδήποτε κατάλληλο αποδεικτικό μέσο, προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στα τεύχη διαγωνισμού. 6. Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα δικαιολογητικά, που έχουν υποβληθεί σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 5.». Επομένως, βάσει των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό ότι εσφαλμένως ο αναθέτων φορέας υπολαμβάνει ότι η ανωτέρω εταιρεία «...» δεν πληροί τα κριτήρια που πρέπει να πληροί ο τρίτος δανείζων εμπειρία για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και δη συγκεκριμένα κατά τις απαιτήσεις του άρθρου 3.2.3 (α) της υπόψη διακήρυξης, ενώ εδύνατο (ο αναθέτων φορέας), σε περίπτωση που ήθελε υποτεθεί είναι αναγκαίο, όπερ, ωστόσο από την επισκόπηση του συνόλου των υποβληθέντων εγγράφων της προσφοράς δεν συντρέχει, να καλέσει την συμμετέχουσα και ώδε προσφεύγουσα ένωση προκειμένου να δώσει διευκρινίσεις όσον αφορά λ.χ. την «Περιγραφή της επιχειρηματικής δομής της» τρίτης δανείζουσας εμπειρίας σε αυτήν εταιρείας.

16. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και όσον αφορά την απαίτηση του άρθρου 3.2.3 (α) της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για εκτέλεση συμβάσεων παροχής ολοκληρωμένων υπηρεσιών «...», τουλάχιστον διετούς διάρκειας, σε «...» οι οποίοι εμφανίζουν τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με τον «...» ως προς τις αφίξεις, τις κατηγορίες των «...» που «...», τον αριθμό των «...» και τις παραδοθείσες «...», για την

οποία απαίτηση, αβασίμως υποστηρίζει ο αναθέτων φορέας ότι δεν ικανοποιείται από την τρίτη δανείζουσα τη σχετική εμπειρία στη συμμετέχουσα και ώδε προσφεύγουσα ένωση εταιρειών, λεκτέα τα εξής: Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης συνάγεται ότι, καθώς η προσφεύγουσα ένωση δεν πληρούσε την ανωτέρω απαίτηση, στηρίχθηκε στις ικανότητες του τρίτου οικονομικού φορέα «...» και προς απόδειξη και τεκμηρίωση της ικανότητας αυτής, υποβλήθηκαν με τη προσφορά: α. Πίνακας με τους «...» στους οποίους παρείχε υπηρεσίες η δανείζουσα «...», με πλήρη στοιχεία πελάτη και επικοινωνίας, συνοπτική περιγραφή αντικειμένου, διάρκεια και ποσοστό συμμετοχής (κάλυψη απαίτησης 3.3.A.4.β.ii της διακήρυξης συνδυαστικά με κάτωθι στοιχείο ε). β. Πέντε (5) συνολικά συμβάσεις - άδειες δραστηριοποίησης της δανείζουσας στον «...» για την χρονική περίοδο από 2011-2025 (κάλυψη της απαίτησης 3.3.A.4.β της διακήρυξης). γ. Η από 19.01.22 βεβαίωση του «...», εκ της οποίας πιστοποιείται ότι η δανείζουσα «...» παρέχει υπηρεσίες «...» στον «...» για τα ζητούμενα παραρτήματα της «...» 73/78, από το 2011 έως και την ημερομηνία έκδοσης της βεβαίωσης και ότι δεν υφίστανται παράπονα αναφορικά με τις παρεχόμενες υπηρεσίες (η διατύπωση περί μη ύπαρξης παραπόνων συνάδει τόσο προς τη σύμβαση «...» περί καταγγελιών ανεπάρκειας – παραπόνων, όσο και προς το ίδιο το αδειοδοτικό πλαίσιο που ισχύει σε όλη την ΕΕ (κάλυψη της απαίτησης 3.3.A.4.β.i της διακήρυξης συνδυαστικά με κάτωθι στοιχείο δ). δ. Η από 19.01.22 βεβαίωση του «...» στην οποία πιστοποιείται η κίνηση του «...» και η κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης ως προς τις αφίξεις, παραδόσεις και ποσότητες κατά την τελευταία τριετία 2018-2020 (κάλυψη της απαίτησης 3.3.A.4.β.i της διακήρυξης με ανωτέρω στοιχείο γ). ε. Αναφορά με πλήρη στατιστικά στοιχεία κίνησης του «...» για τα έτη 2017 έως και 2020 (κάλυψη της απαίτησης 3.3.A.4.β.ii της διακήρυξης με ανωτέρω στοιχείο α). Εκ των ανωτέρω υποβληθέντων και γενόμενων δεκτών στοιχείων, συνάγεται εν προκειμένω ότι ο δανείζων την εμπειρία - τρίτος οικονομικός φορέας «...», πληροί τα αξιωθέντα εκ της απαίτησης της παρ. 3.2.3.α της υπόψη διακήρυξης, καθόσον αποδεικνύεται ότι έχει παράσχει επιτυχώς υπηρεσίες «...» κατά την τελευταία τριετία και για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των 24 μηνών (από 2011 έως και την 19.01.22 ημερομηνία έκδοσης της βεβαίωσης) στον

«...»,που παρουσιάζει κατά πολύ μεγαλύτερη κίνηση από τον «...». Επέκεινα, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, τα ανωτέρω έγγραφα αποδεικτικά μέσα αποτελούν το ισοδύναμο των αντιστοίχων που ζητούνται κατά το ελληνικό δίκαιο, καθόσον η χώρα προέλευσης και δραστηριοποίησης του δανείζοντος («...») έχει επιλέξει και εφαρμόζει τον Κανονισμό (ΕΕ) 352/2017, σχετικά με τη μη αποκλειστικότητα στην παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών. Σημειωτέον δε ότι υπό το κράτος ισχύος του Κανονισμού (ΕΕ) 352/2017, σε όλες τις Χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης, άρα και στην Ελλάδα και στην Ολλανδία, η δυνατότητα δραστηριοποίησης στις εν λόγω υπηρεσίες παρέχεται είτε με την μορφή σύμβασης είτε με την μορφή άδειας. Μάλιστα, η ύπαρξη και χορήγηση αδειας (σύστημα αδειοδότησης) ως μορφή μη αποκλειστικής δραστηριοποίησης στο αντικείμενο αποτελεί τον κανόνα και η σύμβαση (σύστημα αποκλειστικού παρόχου, κατά το ελληνικό δίκαιο), την εξαίρεση. Επομένως, αβασίμως υποστηρίζει ο αναθέτων φορέας ότι, πλημμελώς, αντί των απαιτούμενων, επί ποινή αποκλεισμού στοιχείων έχει προσκομισθεί συναφώς, από το «...», «άδεια παραλαβής «...»» και όχι συμβάσεις με τους αντίστοιχους φορείς «...», όπως προβλέπεται στη διακήρυξη, αφενός διότι από το οικείο κανονιστικό και νομοθετικό πλαίσιο προβλέπεται η δυνατότητα προσκόμισης ισοδύναμων αποδεικτικών μέσων, αφετέρου διότι, από τα πραγματικά και νομικά δεδομένα της εξεταζόμενης υπόθεσης προκύπτει ότι οι ζητηθείσες εν προκειμένω εκτελεσθείσες συμβάσεις παροχής ολοκληρωμένων υπηρεσιών «...», τουλάχιστον διετούς διάρκειας, σε «...» οι οποίοι εμφανίζουν τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με τον «...» ως προς τις αφίξεις, τις κατηγορίες των «...» που «...», τον αριθμό των «...» και τις παραδοθείσες ποσότητες «...» ισοδυναμούν με τις υποβληθείσες εν προκειμένω άδειες δραστηριοποίησης της δανείζουσας τρίτης εταιρείας στον «...» για την χρονική περίοδο από 2011-2025. Προσέτι, από την επισκόπηση των υποβληθέντων κατά τα ως άνω εγγράφων συνάγεται ότι προκύπτουν οι συγκριμένες προδιαγραφές που τίθενται και τα προς πλήρωση εν προκειμένω στοιχεία ως προς τον ζητούμενο αριθμό των αφίξεων, τις κατηγορίες των «...» που «...», τον αριθμό των «...» και τις παραδοθείσες «...». Αβασίμως κατά συνέπεια υποστηρίζει ο αναθέτων φορέας ότι η δανείζουσα στην ένωση εταιρία δεν καλύπτει την ως άνω απαίτηση, και τούτο διότι ερείδεται σε εσφαλμένη αφετηρία, ήτοι στην κρίση ότι οι αναφερόμενες

στην διακήρυξη ιδιότητες περί αφίξεων, παραλαβών και ποσοτήτων αφορούν στον «...». Αντιθέτως, από τη γραμματική διατύπωση των σχετικών όρων της υπόψη διακήρυξης (3.2.3 και 3.3.A4) προκύπτει ότι οι προϋποθέσεις που θέτουν οι όροι τούτοι εστιάζουν στον «...» όπου παρέχονται οι αντίστοιχες υπηρεσίες και όχι στον πάροχο, αφού ρητώς ορίζεται ότι απαιτείται οι υποψήφιοι να διαθέτουν/ έχουν εκτελέσει «συμβάσεις [...] σε «..» οι οποίοι εμφανίζουν τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με τον «...». Επομένως, καθίσταται σαφές, εκ της ανωτέρω κανονιστικού περιεχομένου διατύπωσης, ότι οι προσδιορισθείσες ιδιότητες αφορούν αποκλειστικά και μόνο στον «...» και όχι τον πάροχο. Άλλωστε, δεν θα ήταν δυνατό και λογικό ο προσδιορισθείς εν προκειμένω αριθμός αφίξεων (1650 στο πλήθος σύμφωνα με τον όρο 3.2.3.A4.β) και είδους «...» να αναφέρεται στον πάροχο κι όχι στον «...». Ενόψει των ανωτέρω, η προβαλλόμενη από τον αναθέτοντα φορέα αιτιολογία απόρριψης πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη, διότι σε αντίθετη περίπτωση, υπό την εκδοχή δηλαδή ότι γίνεται αποδεκτή, τούτο θα οδηγούσε σε ανεπίτρεπτο αποκλεισμό υποψηφίου που υποβάλλει με τη προσφορά του ισοδύναμα αποδεικτικά μέσα του δανείζοντος σε αυτόν εμπειρία τρίτου φορέα, συμβατά προς το ενωσιακό δίκαιο και ισοδύναμα των αιτουμένων.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω κριθέντων και δοθέντος των βασίμως προβαλλόμενων λόγων της προσφεύγουσας, πρέπει να γίνει δεκτό ότι εν προκειμένω εσφαλμένως απορρίφθηκε διά της προσβαλλομένης η προσφορά της προσφεύγουσας ένωσης εταιρειών.

18. Επειδή, περαιτέρω η προσφεύγουσα ένωση στρέφεται κατά της αποδοχής, δυνάμει της προσβαλλομένης, της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας, προβάλλοντας ειδικότερους λόγους απόρριψης της προσφοράς της τελευταίας. Με τον πρώτο λόγο του δεύτερου σκέλους της προσφυγής της, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι πλημμελώς διά της με αριθμ. 21/2022 απόφασης του ΔΣ του αναθέτοντος φορέα έγινε αποδεκτή η εγγυητική επιστολή του οικονομικού φορέα «...», λόγος ο οποίος, ωστόσο, εξετάσθηκε στη σκέψη 7 της παρούσας. Προς αποφυγή δε άσκοπων επαναλήψεων, γίνεται δεκτό ότι αβασίμως παραπονεείται εν προκειμένω η προσφεύγουσα, δοθέντος, αφενός, ότι η επίμαχη υποβληθείσα από την παρεμβαίνουσα εταιρεία εγγυητική επιστολή συγκεντρώνει όλα τα ουσιώδη

κατά νόμο στοιχεία που πρέπει να εμπεριέχει, ορθώς κατά συνέπεια έγινε αποδεκτή από τον αναθέτοντα φορέα, δυνάμει της με αρ. 21/2022 απόφασης του, αφετέρου γίνεται δεκτό ότι δεν έχει εμφιλοχωρήσει συναφώς ουσιώδους πλημμέλεια στην εξεταζόμενη διαγωνιστική διαδικασία, ως, άνευ εννόμου συμφέροντος, προβάλλει η προσφεύγουσα, καθόσον καμία βλάβη δεν στοιχειοθετεί εξ αυτών.

19. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της κατά της αποδοχής της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ανωτέρω δεν είναι σε συμμόρφωση με την απαιτούμενη κάλυψη ασφαλιστικής απαίτησης περί αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης. Υποστηρίζει δε ειδικότερα η προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω παραβιάζεται η αρχή του ενιαίου μέτρου της κρίσης (άρθρο 18 παρ. 1 Ν. 4412/2016), καθόσον διά της προσβαλλόμενης, ενώ κρίθηκε ότι η μη ικανοποίηση του σχετικού κριτηρίου αποτελούσε λόγο αποκλεισμού της προσφεύγουσας ένωσης από την διαγωνιστική διαδικασία, κρίθηκε παράλληλα ως αποδεκτή η συμμετοχή της έτερης συμμετέχουσας και ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας, ως καλύπτουσα τις απαιτήσεις της υπόψη διακήρυξης. Ενόψει αυτού και κατόπιν των όσων εκτέθηκαν στη σκέψη 12 της παρούσας, όπου κρίθηκε ότι η προσφορά της ένωσης είναι σε συμμόρφωση με τα εκ του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης αξιωθέντα, κατά τούτο το σκέλος, στο πλαίσιο δε τήρησης της αρχής της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, γίνεται δεκτό ότι πλημμελώς απερρίφθη η προσφορά της για αυτό το λόγο. Σε ό,τι αφορά τις σχετικές ειδικότερες αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής: Η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, προς συμμόρφωση με τον όρο 3.2.2 (ε) της υπόψη διακήρυξης, κατά τον οποίο κάθε προσφέρων όφειλε να καταθέσει ασφαλιστήριο για την κάλυψη αστικής και περιβαλλοντικής ευθύνης, με ελάχιστο όριο κάλυψης 500.000,00€, υπέβαλε το υπ' αρ. «...» ασφαλιστήριο συμβόλαιο περιβαλλοντικής αστικής ευθύνης – «...» ορίου ευθύνης έκαστου συμβάντος και αθροιστικά για την διάρκεια του ασφαλιστηρίου 500.000,00€ καθώς και το υπ' αριθμ. «...» ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής ευθύνης με κάλυψη Α' Γενική Αστική Ευθύνη, Σωματικές

Βλάβες/Θάνατος τρίτων κατ' άτομο: 500.000,00€ της «...», επιπλέον δε το υπ' αρ. «...» ασφαλιστήριο συμβόλαιο γενικής αστικής ευθύνης της «...» με όριο 100.000,00€. Ενόψει των ανωτέρω, συνάγεται ότι η προσφορά της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα εκ του κανονιστικού πλαισίου της υπόψη διακήρυξης, κατά αυτό το σκέλος, δοθέντος ότι διά της υποβολής του με αρ. «...» ασφαλιστηρίου συμβολαίου περιβαλλοντικής και αστικής ευθύνης καλύπτονται οι σχετικοί όροι και συνεπώς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν, αντιστοίχως δε πρέπει να γίνουν δεκτοί οι σχετικοί ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας.

20. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της κατά της αποδοχής της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένα κρίθηκε παραδεκτή η υποβληθείσα τεχνική προσφορά της ως άνω εταιρείας, διότι, η τελευταία αν και επικαλέστηκε τη στήριξη τρίτων οικονομικών φορέων δεν προσκόμισε σχετικό πρακτικό του ΔΣ της, με το οποίο να εγκρίνεται η στήριξη αυτή. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και δη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») συνάγεται εν προκειμένω ότι η τελευταία, όπως προκύπτει και από σχετική δήλωση στο υποβληθέν της ΕΕΕΣ, στηρίζεται στις ικανότητες των εξής δηλωθέντων: «...». Προσέτι, με την κρινόμενη προσφυγή, προβάλλεται αβασίμως ότι εσφαλμένα κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ως άνω εταιρείας, διότι δεν απέδειξε τον όρο στήριξης της σε τρίτους οικονομικούς φορείς αφού, δεν προσκομίσθηκε εκ μέρους της πρακτικό ΔΣ, από το οποίο να προκύπτει ότι εγκρίνεται από την συμμετέχουσα εταιρεία η συνεργασία της με τους τρίτους φορείς, καθώς το από 10.1.2022 πρακτικό ΔΣ της εταιρείας «...» που προσκομίσθηκε έκανε μόνο αναφορά στην έγκριση της αίτησης παροχής στήριξης από λοιπούς τρίτους και όχι στην έγκριση συνεργασίας αυτή καθαυτή. Είναι δε αβάσιμοι οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας διότι από τους όρους του άρθρου Α.9 της υπόψη διακήρυξης, όπου προβλέπεται ότι σε περίπτωση που οικονομικός φορέας στηρίζεται στην ικανότητα τρίτων φορέων προσκομίζει: α) σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για το σκοπό αυτό, β) ΕΕΕΣ γ) τα αποδεικτικά

της κατά περίπτωση επικαλούμενης στήριξης του τρίτου και δ) έγγραφο (συμφωνητικό ή απόφαση του νομικού προσώπου ή υπεύθυνη δήλωση του φυσικού προσώπου), δυνάμει του οποίου αμφότεροι, διαγωνιζόμενοι και τρίτοι εγκρίνουν τη μεταξύ τους συνεργασία», ευχερώς συνάγεται ότι αρκεί, εν προκειμένω, η προσκόμιση, μεταξύ των λοιπών σχετικών εγγράφων, συμφωνητικού ή απόφασης του νομικού προσώπου ή υπεύθυνης δήλωσης του φυσικού προσώπου, δυνάμει του οποίου αμφότεροι, διαγωνιζόμενοι και τρίτοι εγκρίνουν τη μεταξύ τους συνεργασία. Άλλοις λόγοις και καθόσον το ανωτέρω απαιτούμενο έγγραφο προσδιορίζεται διαζευκτικώς, πρέπει να γίνει δεκτό συναφώς ότι οι προσφορές των υποψηφίων είναι σε συμμόρφωση με το κανονιστικό πλαίσιο της οικείας διακήρυξης, στην περίπτωση που υποβάλουν είτε συμφωνητικό είτε απόφαση του νομικού προσώπου είτε υπεύθυνη δήλωση του φυσικού προσώπου, ουσιώδες δε, εν προκειμένω, είναι εξ οιουδήποτε από τα ανωτέρω προσδιορισθέντα και υποβληθέντα έγγραφα, να προκύπτει η δέσμευση και η έγκριση συνεργασίας μεταξύ του προσφέροντος και του τρίτου. Συνεπεία των ανωτέρω και δεδομένου ότι, ως προκύπτει, η ωδε παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει με τη προσφορά της συμφωνητικά συνεργασίας με τους ανωτέρω τρίτους πρέπει να γίνει δεκτό ότι η προσφορά της είναι σε συμμόρφωση με τους σχετικούς κανονιστικούς περιεχομένου όρους της διακήρυξης, κατά αυτό το σκέλος, οι δε ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί μη «ισχυρής» στήριξης τρίτων προς την ανωτέρω διαγωνιζόμενη εταιρεία πρέπει να απορριφθούν. Περαιτέρω, αβάσιμες τυγχάνουν και οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας αναφορικά με την παροχή στήριξης εκ μέρους του τεχνικού ασφαλείας κ. «...», διότι ο τελευταίος δεν συνδέεται με σχέση εξαρτημένης εργασίας με την εταιρεία «...», αλλά παρέχει στήριξη σε αυτήν, η τελευταία δε, ως προελέχθη, παρέχει στήριξη στην παρεμβαίνουσα εταιρεία. Είναι αβάσιμες δε οι ανωτέρω αιτιάσεις διότι, αφενός, από το σύνολο των σχετικών υποβληθέντων εγγράφων προκύπτει η δέσμευση και στήριξη του ανωτέρω τεχνικού ασφαλείας στην παρεμβαίνουσα εταιρεία, αφετέρου καμία επιρροή δεν ασκεί εν προκειμένω η σχέση εργασίας του ανωτέρω με την τρίτη παρέχουσα εμπειρία στην παρεμβαίνουσα εταιρεία, ως αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα και άνευ νομικού ερείσματος, πολλώ δε μάλλον που ως προεκτέθηκε στις σκέψεις 15-16 της παρούσας έγιναν δεκτοί οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σχετικά με τη νόμιμη στήριξη

της σε τρίτο φορέα. Απορριπτέοι, τέλος είναι και οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας αναφορικά με την μη υπογραφή του υποβληθέντος ΕΕΕΣ από τον ίδιο τον τεχνικό ασφαλείας, τον κ. «...», αλλά από τρίτο εξουσιοδοτημένο προς τούτο πρόσωπο και τούτο διότι, καταρχάς, ως η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί πρόκειται για νομίμως προς τούτο εξουσιοδοτημένο πρόσωπο. Κατά δεύτερον, ως βασίμως υποστηρίζουν αναθέτων φορέας και παρεμβαίνουσα, από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης ρητώς προκύπτει η δυνατότητα το ΕΕΕΣ να υπογράφεται από τον εκπρόσωπο του υποψηφίου που είναι και «το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον υποψήφιο για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης». Σε κάθε περίπτωση, ήτοι και υπό την εκδοχή ότι γίνονται αποδεκτοί ως βάσιμοι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας (quod non), χωρεί εν προκειμένω δυνατότητα διευκρίνησης και θεραπείας κατά το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016.

21. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής της κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένα κρίθηκε παραδεκτή η υποβληθείσα τεχνική προσφορά της ως άνω εταιρείας διότι δεν προσκόμισε πιστοποιητικό κατάρτισης του τεχνικού ασφαλείας, ως απαιτείται. Από την επισκόπηση ειδικότερα των στοιχείων της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει συναφώς ότι έχει υποβληθεί το πανεπιστημιακό πτυχίο του ανωτέρω τεχνικού ασφαλείας, ειδικότητας μηχανολόγου, το βιογραφικό του σημείωμα στο οποίο εμφανίζεται η συνεργασία του με την εταιρεία «...» από το 2009, καθώς και η αναγγελία του στο ΣΕΠΕ ως τεχνικού ασφαλείας. Σημειωτέον δε ότι, στην ισχύουσα νομοθεσία (Ν. 3850/2010, άρθρο 11 παρ.2), προβλέπονται τα προσόντα που πρέπει να διαθέτει ο τεχνικός ασφαλείας, ανάλογα με το είδος της επιχείρησης και τον αριθμό των εργαζομένων σε αυτή, ειδικότερα δε ορίζεται η συνδυαστική απόκτηση προϋπηρεσίας (το ανώτατο οκταετούς) από την απόκτηση του πτυχίου και η ίδια η λήψη του πτυχίου προκειμένου για την άσκηση των καθηκόντων του τεχνικού ασφαλείας. Βασίμως δε ισχυρίζεται εν προκειμένω η παρεμβαίνουσα ότι η απόκτηση ενδεχομένως από τον τεχνικό ασφαλείας πιστοποιητικού από πρόγραμμα επιμόρφωσης, κατά τον νόμο, συνεπάγεται την μείωση του απαιτούμενου χρόνου προϋπηρεσίας και δεν

ασκεί καμία άλλη επιρροή, ήτοι όσον αφορά τις προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την απόκτηση της ιδιότητας του τεχνικού ασφαλείας και την άσκηση των σχετικών καθηκόντων. Δοθέντος κατά συνέπεια ότι οι διπλωματούχοι μηχανικοί Ανωτάτων Σχολών (ΑΕΙ) μετά την πάροδο διετίας από την λήψη του διπλώματος θεωρείται ότι έχουν την εμπειρία για την παροχή υπηρεσιών τεχνικού ασφαλείας και δεν απαιτείται επιπλέον κατάρτιση καθώς και ότι ο ανωτέρω τεχνικός ασφαλείας κατέχει δίπλωμα μηχανολόγου και αεροναυπηγού της Πολυτεχνικής Σχολής του Πανεπιστημίου Πατρών από 08.12.2006, είναι δε σε σύμβαση ανεξάρτητων υπηρεσιών με την εταιρεία «...» με αντικείμενο τις σχετικές υπηρεσίες, η οποία, ως προελέχθη, παρέχει στήριξη στην παρεμβαίνουσα εταιρεία, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί πλημμελούς παράλειψης υποβολής πιστοποιητικού κατάρτισης του τεχνικού ασφαλείας πρέπει να απορριφθούν, οι δε ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας πρέπει αντιστοίχως να γίνουν δεκτοί.

22. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής της κατά της αποδοχής της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένα κρίθηκε παραδεκτή η υποβληθείσα τεχνική προσφορά της ως άνω εταιρείας διότι δεν προσκόμισε άδεια λειτουργίας εγκατάστασης της «...». Από την επισκόπηση των στοιχείων της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας συνάγεται ότι για την εταιρεία «...», η οποία στηρίζει ως τρίτη την συμμετέχουσα και ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, έχει υποβληθεί η υπ' αρ. π.ε. «...» (ΑΔΑ:»...») «...η οποία, ως προκύπτει και εμφανίζεται, έχει εκδοθεί πριν την έκδοση της με αριθμ. 11936/2019 ΚΥΑΣ. Τούτο σημαίνει ότι, ως ρητά προκύπτει από το σώμα της κατά τα ως άνω υποβληθείσας πρότυπης Περιβαλλοντικής Δέσμευσης, για την εγκατάσταση, την οποία και πιστοποιεί δεν υπήρχε υποχρέωση έκδοσης σχετικής έγκρισης λειτουργίας ή γνωστοποίησης της λειτουργίας της, καθόσον δεν έχει επέλθει μεταβολή στα στοιχεία της δήλωσης υπαγωγής της. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ειδικότερα ότι εφόσον η δραστηριότητα έχει υπαχθεί σε πρότυπες περιβαλλοντικές δεσμεύσεις (Π.Π.Δ.), ως εν προκειμένω, καθώς αυτές αφορούν την κατασκευή αλλά και τη λειτουργία τους, ουδέν έτερο απαιτείται αναφορικά με ειδικότερη άδεια ή έγκριση λειτουργίας, συνεπώς πρέπει να γίνει δεκτό ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας ικανοποιεί εν προκειμένω τις

τεθείσες σχετικές απαιτήσεις, οι δε σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν.

23. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, ήτοι κατά το σκέλος που στρέφεται κατά της απόρριψης διά της προσβαλλομένης απόφασης της προσφοράς της προσφεύγουσας ένωσης, αντιστοίχως δε, η παρέμβαση πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, ήτοι κατά το σκέλος διατήρησης της προσβαλλομένης όσον αφορά την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας. Ενόψει τούτων, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το παράβολο, κατά το άρθρο 365 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή.

Ακυρώνει τη προσβαλλομένη με αρ. 101/2022 απόφαση του αναθέτοντος φορέα, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας ένωσης εταιρειών, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Δέχεται εν μέρει τη παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 9 Ιανουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 27 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα

Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη