

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 13 Ιανουαρίου 2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 5.12.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1740/7.12.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ..., οδός ... αρ. ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της από 23/11/2022 απόφασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής (ληφθείσα κατά την 62^η Συνεδρίασης του Δ.Σ), με την οποία επικυρώθηκε το 1^ο και 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «... ΕΠΕ».

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ 39/2017 με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 600,00€, όπως αυτό υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 75.845,95 ευρώ, χωρίς Φ.Π.Α..

2. Επειδή με την υπ' αρ. πρωτ. .../... 2022 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου υλοποίησης του έργου με τίτλο «...», εκτιμώμενης αξίας €75.845,00 χωρίς Φ.Π.Α. (€94.048,98 με Φ.Π.Α.), με κριτήριο ανάθεσης την

πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Η σύμβαση αφορά στο Υποέργο 7 «...» της Πράξης «...» με δικαιούχο φορέα το Η Πράξη έχει ενταχθεί στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανταγωνιστικότητα Επιχειρηματικότητα και Καινοτομία 2014-2020» με βάση την υπ. αρ. πρωτ. .../.../...-...-2019 Απόφαση Ένταξης της Πράξης της Ειδικής Γραμματέως Διαχείρισης Τομεακών ΕΠ ΕΤΠΑ και ΤΣ (ΑΔΑ: ...) και έχει λάβει Κωδικό MIS Η σύμβαση χρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση (Ευρωπαϊκό Κοινωνικό Ταμείο) και από εθνικούς πόρους μέσω του ΠΔΕ. Σύμφωνα με την αναλυτική περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, η Πράξη στοχεύει στην επαγγελματική κατάρτιση και πιστοποίηση 1.275 εργαζομένων του ιδιωτικού τομέα όλων των παραγωγικών κλάδων της οικονομίας, για την απόκτηση νέων γνώσεων, δεξιοτήτων και ικανοτήτων (σύμφωνα με το διεθνές πρότυπο ISO/IEC 17024) για την ενίσχυση της δυνατότητας για απασχόλησή τους, την προοπτική βελτίωσης των όρων απασχόλησης και την επαγγελματική τους κινητικότητα για την εξασφάλιση προσφορότερων εργασιακών όρων και την προσαρμογή τους στις αλλαγές του επιχειρηματικού περιβάλλοντος. Συνοπτικά, οι υπηρεσίες που θα παράσχει ο ανάδοχος, ως Τεχνικός Σύμβουλος, προς τον Δικαιούχο της πράξης (αναθέτουσα αρχή) αφορούν στην παροχή υποστηρικτικών συμβουλευτικών υπηρεσιών σχετικά με: τη διαχείριση και τον συντονισμό της Πράξης, την παρακολούθηση της υλοποίησης του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου, την υποστήριξη κατά την ποιοτική παραλαβή και έλεγχο των παραδοτέων των Υποέργων Κατάρτισης και Πιστοποίησης που αποτελούν το κύριο φυσικό αντικείμενο της Πράξης και θα πραγματοποιηθεί από άλλους αναδόχους μέσω διαγωνιστικών διαδικασιών, τη διοικητική υποστήριξη κατά τη διαδικασία καταβολής των επιδομάτων στους ωφελούμενους, τον έλεγχο της ενταγμένης Πράξης καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης καθώς και τη διαχειριστική ολοκλήρωση και το λογιστικό κλείσιμο της Πράξης. Με την υπ' αρ. πρωτ. ./...-...-2022 απόφαση της Ειδικής Υπηρεσίας Διαχείρισης του Ε.Π. «...» διατυπώθηκε η Θετική Γνώμη της για το υποβληθέν από τον Δικαιούχο – Αναθέτουσα Αρχή «...» σχέδιο του τεύχους δημοπράτησης του έργου και για τη διαδικασία σύμφωνα με την οποία θα προκηρυχθεί.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

4. Επειδή ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η .../.../2022 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού η .../.../2022. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά ... οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα εταιρεία και οι οικονομικοί φορείς «...» και «...ΕΠΕ». Με την από .../.../2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής (..η Συνεδρίαση Έκτακτου Διοικητικού Συμβουλίου) επικυρώθηκε το ... και ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και αποφασίστηκε η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών και των τριών συμμετεχουσών εταιρειών και η πρόκρισή τους στο επόμενο στάδιο της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών. Σημειώνεται ότι η προσφεύγουσα βαθμολογήθηκε με ...βαθμούς, η εταιρεία «...ΕΠΕ» με ... βαθμούς και η εταιρεία «...» με ... βαθμούς. Κατά της απόφασης αυτής περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης και βαθμολόγησης τεχνικών προσφορών στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της ανταγωνίστριας εταιρείας «...ΕΠΕ».

5. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της και της προϋπολογισθείσας αξίας των παρεχόμενων υπηρεσιών, χωρίς Φ.Π.Α., ως και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της (πρβλ. ΣτΕ 308/2020, ΔΕφΑθ 669/2021, ΑΕΠΠ 1066/2019).

Κατά την μειοψηφούσα γνώμη του μέλους Ι. Θεμελή, η προσφυγή ασκείται απαραδέκτως ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, καθόσον η κρίση επί της προσφυγής εκφεύγει της αρμοδιότητάς της ως αυτή ορίζεται στα άρθρ. 345 παρ. 1 και 3, 346, 360 παρ. 1 του ν. 4412/2016. Ειδικότερα σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις: «. .. Άρθρο 345 Πεδίο εφαρμογής 1. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης και τροποποίησης συμβάσεων του

παρόντος νόμου που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης .. του παρόντος νόμου... Ως «αναθέτουσες αρχές» κατά τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου νοούνται οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς της περ. 1 της παρ. 1 του άρθρου 2... Άρθρο 346 Προστασία κατά την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων 1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 του άρθρου 11. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 του άρθρου 1... Άρθρο 360 Δικαίωμα άσκησης προσφυγής 1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού...» Συνεπώς η αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ περιορίζεται στην εξέταση αποκλειστικά των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, κατά την έννοια του ν. 4412/2016, οι οποίες εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016. Οι εφαρμοστέες διατάξεις που ορίζουν την έννοια των δημοσίων συμβάσεων και το πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 προβλέπουν ότι «.. Άρθρο 1 Αντικείμενο - Πεδίο Εφαρμογής.. 2. Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221),... Άρθρο 2 Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) Άρθρο 2 Ορισμοί - Εξουσιοδοτική διάταξη 1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί: 1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ... Άρθρο 3 Αντικείμενο και πεδίο εφαρμογής (άρθρο 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) 1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν

λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος. .. » Εφόσον επομένως το ... που *ιδρύθηκε το ... και εδρεύει στην ...αποτελεί ...* (βλ. επίσημη ιστοσελίδα του Σωματείου <https://.....com/about-us/> βλ. και καταστατικό του Σωματείου σε <https://..../%ce%ba%ce%b1%cf%84%ce%b1%cf%83%cf%84%ce%b1%cf%84%ce%b9%ce%ba%ce%bf/>) αποτελεί αμιγώς ιδιωτικό φορέα και όχι αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των άρθρ. 1, 2, 345 του ν. 4412/2016, οι δε συμβάσεις που συνάπτει εν γένει αλλά και η υπό εξέταση σύμβαση δεν εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρ. 2 έως 17, και 345, 346 και 360 του ν. 4412/2016 ούτε η υπό εξέταση σύμβαση αποτελεί σύμβαση παραχώρησης κατά την έννοια του ν. 4413/2016, ούτε ΣΔΙΤ, επομένως η προδικαστική προσφυγή ασκείται απαράδεκτως ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ και πρέπει να απορριφθεί για τον λόγο αυτό.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις .../.../2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις .../.../2022, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη.

7. Επειδή η προσφεύγουσα θεμελιώνει κατ' αρχήν έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 346 παρ. 1 και 360 του ν. 4412/2016, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, με την οποία ολοκληρώθηκε το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Ειδικότερα, ως ζημία, στην οποία θεμελιώνεται, κατ' άρθρο 346 παρ. 1 του ν. 4412/2016, το έννομο συμφέρον του οικονομικού φορέα προς άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, νοείται και η ζημία από την παράνομη, κατά τους ισχυρισμούς του ενδιαφερομένου, συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό, και, ειδικότερα, η ζημία η οποία συνδέεται με πράξη της αναθέτουσας αρχής περί αποδοχής,

αξιολόγησης και βαθμολόγησης τεχνικών προσφορών μη παραδεκτών, τις οποίες ευλόγως επιδιώκει να αποκλείσει η προσφεύγουσα προκειμένου να απομείνει η μόνη παραδεκτώς συμμετέχουσα και να της κατακυρωθεί το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 1216/2006, σκ. 5, 92/2000, σκ. 6, ΑΕΠΠ 200/2021, σκ. 14). Συνεπώς, είναι απορριπτέοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί έλλειψης εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη στις .../.../2022 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του π.δ. 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασης.

9. Επειδή, με την υπ' αριθμό 2421/2022 Πράξη της Προέδρου του δου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, ορίσθηκε μεταξύ άλλων Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπροθέσμως στις .../.../2022 στην ΕΑΔΗΣΥ τις με ίδια ημερομηνία απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Με τις άνω απόψεις, η αναθέτουσα αρχή, κατόπιν παράθεσης σύντομου ιστορικού και ανάλυσης του θεσμού της δάνειας εμπειρίας και της υπεργολαβίας, ζητά την απόρριψη του μοναδικού λόγου της προσφυγής ως απαράδεκτου και νομικά και ουσιαστικά αβάσιμου, κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στις απόψεις.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του δου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

12. Επειδή η προσφεύγουσα με τον μόνο λόγο της προσφυγής, επικαλούμενη τα άρθρα 2.2.9.2, 2.2.6 και 2.2.8 της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρείας «....ΕΠΕ» έπρεπε να αποκλειστεί λόγω εσφαλμένης και πλημμελούς συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ της. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι, ενώ η άνω ανθυποψήφια εταιρεία δηλώνει στο

ΕΕΕΣ ότι θα στηριχθεί στις ικανότητες τρίτου, και συγκεκριμένα της κας, εντούτοις παραλείπει να δηλώσει στο ΕΕΕΣ την ως άνω δανείζουσα ως υπεργολάβο, σε αντίθεση με τις διατάξεις της διακήρυξης. Δηλαδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στο Ε.Ε.Ε.Σ. της άνω συμμετέχουσας εταιρείας υφίσταται παράλειψη δήλωσης τμήματος της υπεργολαβικής ανάθεσης, υπό την έννοια ότι αφ' ης στιγμής δηλώθηκε στήριξη σε τρίτο για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.6, ο υπόψη τρίτος όφειλε να δηλωθεί στο ΕΕΕΣ και ως υπεργολάβος, σύμφωνα με τα ρητώς προβλεπόμενα στη διακήρυξη του διαγωνισμού.

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή αντικρούει τις αιτιάσεις της προσφυγής, επαγόμενη ότι ουδόλως όφειλε η συμμετέχουσα εταιρεία «... ΕΠΕ» να δηλώσει την κα ... ως υπεργολάβο. Τούτο διότι, όπως η αναθέτουσα αρχή αναφέρει «στο συμβατικό αντικείμενο του έργου.... δεν περιλαμβάνονται ρητά νομικές υπηρεσίες αλλά η ύπαρξη νομικού – στελέχους νομικής υποστήριξης συνιστά απλή συμβατική επιβάρυνση του Αναδόχου, μέσω της στήριξής του στις ικανότητες τρίτων)». Καταλήγει δε στο συμπέρασμα ότι «...η συνεργασία εκάστου συμμετέχοντος, όπως εν προκειμένω του οικονομικού φορέα ... ΕΠΕμε νομικό – δικηγόρο ως μέλος της ομάδας έργου του δεν συνιστά υπεργολαβία καθώς πρόκειται απλώς για τήρηση τεχνικών προδιαγραφών, και όχι για ρητώς αναφερόμενη στη Διακήρυξη παροχή υπηρεσιών ή σύμβαση έργου για την εκτέλεση μέρους της σύμβασης με μέσα (προσωπικό, υλικοτεχνική υποδομή κλπ) του νομικού που μετέχει στην ομάδα έργου».

14. Επειδή στο ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά το ν.4782/2021, ορίζονται τα εξής: Στο άρθρο 58, ότι «Στα έγγραφα της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ζητάει από τον προσφέροντα να αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει...». Στο άρθρο 78, ότι «1. Όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75, περί κριτηρίων επιλογής, και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους

τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περ. στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ή με την επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο εάν οι τελευταίοι εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, 80, περί αποδεικτικών μέσων και 81, περί επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis), αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73, περί λόγων αποκλεισμού και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού των παρ. 1 και 2 του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα την αντικατάσταση φορέα για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73 και του άρθρου 74». Περαιτέρω, στο άρθρο 75, ότι «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα...». Στο άρθρο 79, ότι «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού

φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών...Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή... 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας...».

15. Επειδή στη διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες, σε σχέση με τα τιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα: **«2.2.6.β Ομάδα υλοποίησης του έργου:** Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να διαθέτουν για το παρόν έργο κατάλληλη ομάδα έργου που θα ικανοποιεί τις εξής απαιτήσεις: Η Ομάδα Έργου του Τεχνικού Συμβούλου θα διαθέτει κατ' ελάχιστον τα κάτωθι στελέχη, τα οποία θα αναλάβουν την υλοποίηση των ενεργειών και θα έχει την ακόλουθη τουλάχιστον σύνθεση και προσόντα:

α) Ένας (1) Υπεύθυνος Έργου (Υ.Ε.). Ο Υπεύθυνος Έργου (Υ.Ε.) πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον τα παρακάτω προσόντα: • Κάτοχος πτυχίου τριτοβάθμιας εκπαίδευσης (ΑΕΙ/ΤΕΙ), • Τουλάχιστον 10ετή επαγγελματική εμπειρία στην διοίκηση και παρακολούθηση συγχρηματοδοτούμενων έργων.

β) Ένας (1) Υπεύθυνος Φυσικού Αντικειμένου και Διοικητικής Υποστήριξης και να διαθέτει κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα προσόντα: • Κάτοχος πτυχίου τριτοβάθμιας εκπαίδευσης (ΑΕΙ/ΤΕΙ), • Επαγγελματική Εμπειρία πέντε (5) ετών στην διοίκηση και παρακολούθηση συγχρηματοδοτούμενων έργων.

γ) Ένας (1) Υπεύθυνος Οικονομικού Αντικειμένου και να διαθέτει κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα προσόντα: • Κάτοχος πτυχίου τριτοβάθμιας εκπαίδευσης (ΑΕΙ/ΤΕΙ) • Επαγγελματική Εμπειρία τεσσάρων (4) ετών στην διοίκηση και παρακολούθηση συγχρηματοδοτούμενων έργων.

δ) Ένα (1) στέλεχος Νομικής Υποστήριξης και να διαθέτει κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα προσόντα:

- Κάτοχος Πτυχίου Νομικού τμήματος Νομικής ΑΕΙ της ημεδαπής ή ισότιμο τίτλο Νομικού Τμήματος Πανεπιστημιακής Σχολής της αλλοδαπής, νόμιμα αναγνωρισμένου.
- Επαγγελματική Εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών στην παροχή υπηρεσιών νομικής υποστήριξης

2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία.

2.2.8.1 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων: Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

2.2.8.2. Υπεργολαβία: Ο οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Στην περίπτωση που ο προσφέρων αναφέρει στην προσφορά του ότι προτίθεται να αναθέσει τμήμα(τα) της σύμβασης υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους σε ποσοστό που υπερβαίνει το τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ελέγχει ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν υπεργολάβο, εφόσον συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού της ως άνω παραγράφου 2.2.3

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής: Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.5 και 2.2.6). Ο οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του εάν προτίθεται να αναθέσει τμήμα(τα) της σύμβασης υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους καθώς και το ποσοστό συμμετοχής του καθενός. Οι υπεργολάβοι, ανεξαρτήτως του ποσοστού συμμετοχής τους, υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας.

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών: Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) Δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) Πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως

δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1.

Διευκρινίζεται ότι υπεργολαβία είναι η συνεργασία του υποψήφιου αναδόχου με κάθε τρίτο που αναλαμβάνει να υλοποιήσει διακριτό/-ά τμήμα/-τα του Έργου. Σε κάθε περίπτωση ο υπεργολάβος υποβάλλει χωριστά συμπληρωμένο έντυπο ΕΕΕΣ με τις πληροφορίες που απαιτούνται, δεόντως συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτού.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά τα κριτήρια των ανωτέρω παραγράφων δύναται να αποδεικνύονται από τα μέλη της ένωσης σωρευτικά.

Σε περίπτωση που ο υποψήφιος Ανάδοχος προτίθεται να αναθέσει υπεργολαβικά σε τρίτους την υλοποίηση τμήματος της υπό ανάθεση Σύμβασης, τότε θα πρέπει να καταθέσει συμπληρωμένο τον παρακάτω πίνακα.[....] γ) Ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας μεταξύ των υποψηφίων ανάδοχων φορέων και των υπεργολάβων τους, στα οποία θα αναγράφονται οι όροι της συνεργασίας τους και το τμήμα του έργου το οποίο θα υλοποιήσουν οι υπεργολάβοι. Διευκρινίζεται ότι υπεργολαβία είναι η συνεργασία του οικονομικού φορέα με κάθε τρίτο που αναλαμβάνει να υλοποιήσει διακριτό/-ά τμήμα/-τα του Έργου. Αντιθέτως, δεν νοείται ως υπεργολαβία κάθε άλλη συμφωνία του οικονομικού φορέα με τρίτο.

Υπεργολάβος που αναλαμβάνει να υλοποιήσει τμήμα της ανεξαρτήτου ποσοστού υποχρεούται να υποβάλει δικό του διακριτό ΕΕΕΣ κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να χρησιμοποιούν υπεργολάβους, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες».

16. Επειδή, κατά την έννοια των παραπάνω διατάξεων των άρθρων 58 και 78 του ν. 4412/2016 και των σχετικών άρθρων της διακήρυξης [2.2.6, 2.2.8, 2.4.3.1], ενόψει και των Κατευθυντήριων Οδηγιών 10/2015 και 14/2016 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, η ανάθεση της εκτελέσεως τμήματος της συναφθισόμενης συμβάσεως σε τρίτους, δηλαδή σε οικονομικούς φορείς μη συνδεόμενους με την αναθέτουσα αρχή με νομικό δεσμό, αποτελεί ανάθεση τμήματος της συμβάσεως υπό μορφή υπεργολαβίας, ανεξαρτήτως της ειδικότερης νομικής φύσεως της σχέσεως, βάσει της οποίας θα αναλάβουν αυτοί έναντι του αναδόχου την εκτέλεση των σχετικών εργασιών, το τμήμα δε αυτό της συμβάσεως πρέπει να προσδιορίζεται, κατά την υποβολή της προσφοράς, αναλυτικά και σε ποσοστό επί τοις εκατό (ΕΑ/ΣΤΕ 170/20, βλ. και ΑΠ 570/07, 119/13, ως προς την έννοια του υπεργολάβου). Αντίθετα, πρόκειται για δάνεια εμπειρία όταν αυτός που υποβάλλει την προσφορά είναι εκείνος που θα εκτελέσει τη σύμβαση κάνοντας χρήση των πόρων – μέσων ή επαγγελματικής εμπειρίας που δεν διαθέτει ο ίδιος, αλλά τα δανείζεται από τρίτους, ανεξαρτήτως των δεσμών που τον συνδέουν με αυτούς, για την εκτέλεσή της, δηλαδή προκειμένου να ανταποκριθεί στις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής ως προς την οικονομική – χρηματοοικονομική επάρκεια ή την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, υπό τον όρο της δυνατότητας αποδείξεως ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους-μέσα. Περαιτέρω, παράλειψη δηλώσεως υπεργολαβίας συνιστά ουσιώδη παράλειψη κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και όχι απλώς ελλιπή ή λανθασμένη συμπλήρωση αυτού, με συνέπεια να μη συντρέχει νόμιμος λόγος προσκλήσεως της αναθέτουσας αρχής προς συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δεδομένου ότι μια τέτοια συμπλήρωση θα συνιστούσε ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς (πρβλ. ΔΕφΑθηνών 1939/2021).

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης και στη βάση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, αλλά και την αναλυτική περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, προκύπτει ότι ο ανάδοχος θα παράσχει στην δικαιούχο της Πράξης - αναθέτουσα αρχή συμβουλευτικές υπηρεσίες, μεταξύ των οποίων και νομική υποστήριξη καθ' όλα τα στάδια διεξαγωγής της

διαγωνιστικής διαδικασίας για την ανάδειξη του αναδόχου των υποέργων κατάρτισης- πιστοποίησης. Προς τούτο προβλέπεται στο άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης ότι ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει κατάλληλη Ομάδα Έργου, η οποία θα απαρτίζεται, μεταξύ άλλων, και από ένα στέλεχος νομικής υποστήριξης με τα ειδικώς διαγραφόμενα στο υπόψη άρθρο προσόντα και εμπειρία. Περαιτέρω, κατά το άρθρο 2.2.8.1 της διακήρυξης παρέχεται η δυνατότητα στήριξης στις ικανότητες τρίτων φορέων προς πλήρωση των κριτηρίων επιλογής του άρθρου 2.2.6 (θεσμός της «δάνειας εμπειρίας»). Σε περίπτωση δε, που η εν λόγω στήριξη αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα ή την επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες, για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Επιπλέον, ρητώς διευκρινίζεται στο άρθρο 2.2.9.1 της διακήρυξης ότι υπεργολαβία είναι η συνεργασία του υποψήφιου αναδόχου με κάθε τρίτο που αναλαμβάνει να υλοποιήσει διακριτό/-ά τμήμα/-τα του έργου. Εν προκειμένω, η συμμετέχουσα εταιρεία «... ΕΠΕ» στο Μέρος II του υποβληθέντος ΕΕΕΣ, Τμήμα Γ «...» και στο ερώτημα «Ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω;» απαντάει καταφατικά δηλώνοντας στήριξη στην νομικό, κα Περαιτέρω, στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής, Τμήμα Γ υπό τον τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», η άνω εταιρεία δηλώνει ως προς τους τίτλους σπουδών της Ομάδας Έργου «.....Υπεύθυνος Νομικής Υποστήριξης ορίζεται η κα ... η οποία είναι Νομικός, ενεργή παρ' ... - δικηγόρος τουΔιαθέτει πολυετή εμπειρία στη Διοικητική Υποστήριξη και παρακολούθηση συγχρηματοδοτούμενων έργων». Γίνεται μνεία ότι έχει υποβληθεί διακριτό ΕΕΕΣ από την κα ..., ενώ, επίσης, έχει προσκομιστεί και το από .../.../2022 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Εξωτερικού Συνεργάτη μεταξύ της εταιρείας και της ανωτέρω νομικής συμβούλου. Τέλος, η άνω εταιρεία στο ΕΕΕΣ της, και δη στο τελευταίο ερώτημα περί υπεργολαβικής ανάθεσης τμήματος της σύμβασης σε τρίτους στις ικανότητες των οποίων ο συμμετέχων στηρίζεται και συγκεκριμένα στο ερώτημα «Ο οικονομικός φορέας προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας το ακόλουθο

μέρος (δηλαδή ποσοστό) της σύμβασης. Επισημαίνεται ότι εάν ο οικονομικός φορέας έχει αποφασίσει να αναθέσει μέρος της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας και στηρίζεται στις ικανότητες του υπεργολάβου για την εκτέλεση του εν λόγω μέρους, τότε θα πρέπει να συμπληρωθεί χωριστό ΕΕΕΣ για τους σχετικούς υπεργολάβους» έχει απαντήσει (μηδέν). Όμως, η κατά τα ανωτέρω αρνητική απάντηση συνιστά, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, εσφαλμένη και πλημμελή συμπλήρωση του οικείου πεδίου του ΕΕΕΣ. Τούτο διότι εκ του συνόλου των προσκομισθέντων εγγράφων ως και των δηλωθέντων στο ΕΕΕΣ της άνω εταιρείας, προκύπτει ότι η άνω νομική σύμβουλος κα ... αποτελεί τρίτο φορέα – εξωτερικό συνεργάτη, στις ικανότητες της οποίας (τίτλους σπουδών και επαγγελματική εμπειρία) βασίζεται η εταιρεία για την κατάλληλη σύνθεση της Ομάδας Εργασίας και την πλήρωση της αξιούμενης επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6. Παράλληλα, προκύπτει εκ των προσκομισθέντων εγγράφων (βλ. το από .../.../2022 Ιδιωτικό Συμφωνητικό), αλλά και από τα δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ ότι η άνω νομική σύμβουλος θα εκτελέσει διακριτό τμήμα της σύμβασης και δη τη νομική υποστήριξη της αναθέτουσας αρχής. Άρα, ενόψει και της ρητής απαίτησης του νόμου και της διακήρυξης (άρθρο 2.2.8 διακήρυξης και 78 του ν. 4412/2016) στην περίπτωση αυτή ο τρίτος δανειοπάροχος θα πρέπει να εκτελέσει ο ίδιος τις εργασίες για τις οποίες απαιτούνται οι σχετικές ικανότητες. Τούτων δοθέντων, η εταιρεία «...ΕΠΕ» έχει πλημμελώς συμπληρώσει το οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ παραλείποντας τη δήλωση υπεργολαβικής ανάθεσης ποσοστού της σύμβασης στην άνω νομική σύμβουλο, η οποία αποτελεί τρίτο φορέα στους τίτλους σπουδών και στην επαγγελματική εμπειρία της οποίας στηρίζεται η εταιρεία (πρβλ. ΣτΕ 170/2020, 1553/2022, 1612/2022, ΔΕφΑθηνών 140/2021) και η οποία θα εκτελέσει διακριτό τμήμα της σύμβασης, παρέχοντας νομική υποστήριξη προς το δικαιούχο της Πράξης – αναθέτουσα αρχή, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της τελευταίας, όπως διαλαμβάνονται στις απόψεις.

18. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση και να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 197 /2023

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη από 23/11/2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής (ληφθείσα κατά την 62^η Συνεδρίασης του Δ.Σ), κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Ιανουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 2 Φεβρουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ