

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 21 Απριλίου 2023 με την εξής σύνθεση:
Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.03.2023 με ΓΑΚ (ΕΑΔΗΣΥ) 328/16.03.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στα «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Νομικού Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου με την επωνυμία «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της απόφασης που ελήφθη κατά την 9^η/24.02.2023 συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου ,περί έγκρισης του υπ' αριθμ. VII/23.02.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στις «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά και ανακηρύσσεται ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 1.300 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» την από πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, σχετικά με το οποίο ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 260.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α και δικαιώματος προαίρεσης (βλ. *ad hoc* ΕΑΔΗΣΥ 118/2023). Ειδικότερα, ως έχει παγίως κριθεί για τον υπολογισμό του οφειλόμενου παραβόλου λαμβάνεται υπ' όψιν η προϋπολογισθείσα δαπάνη συμβάσεως, στην ανάθεση της οποίας αποβλέπει πράγματι η διαγωνιστική διαδικασία, και όχι η δαπάνη της ενδεχόμενης παράτασης της συμβάσεως, η οποία επαφίεται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, υπό τη μορφή δικαιώματος προαίρεσεως, και, ως εκ τούτου, είναι αβέβαιο εάν και για ποιο χρονικό διάστημα (εντός του ανωτάτου προβλεπόμενου από τη διακήρυξη χρονικού ορίου) θα ασκηθεί το δικαίωμα αυτό (ΣτΕ 182/2019, ΔΕφΘεσ/νίκης Ν58/2019, ΔΕφΑθ 16/2020).

2. Επειδή, με τη με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο «...», διάρκειας δεκαοκτώ μηνών με δικαίωμα προαίρεσης-παράτασης δώδεκα μηνών, με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας, από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 434.000,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 20.10.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 13.03.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 2.03.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 27.03.2023, ήτοι εμπροθέσμως δεδομένης της από 15.03.2023 κοινοποίησης της προσφυγής από την αναθέτουσα αρχή, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 1077/2023 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

5. Επειδή, ο προσφεύγων κατέθεσε υπόμνημα επί της παρέμβασης, το οποίο όμως υποβλήθηκε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 12.04.2023, ήτοι εκπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, δοθέντος ότι η παρέμβαση κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στον παρεμβαίνοντα στις 17.03.2023 και ως εκ τούτου το ως άνω υπόμνημα δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...». Σύμφωνα με τη με αριθμ. πρωτ. 11757/17.11.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής ανακηρύχθηκε ο οικονομικός φορέας «...» προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, ο δε παρεμβαίνων κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας και ο προσφεύγων τρίτος. Κατά της με αριθμ. πρωτ. 12112/28.11.2022 απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί ανακήρυξης του οικονομικού φορέα «...» ως οριστικού αναδόχου ασκήθηκε η με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1760/2022 προδικαστική προσφυγή από τον εδώ παρεμβαίνοντα, η οποία έγινε αποδεκτή με την υπ' αριθμ. 118/2023 απόφαση της Αρχής. Σε συμμόρφωση με την εν λόγω απόφαση, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. 6/8.02.2023 απόφαση, ενέκρινε το υπ' αριθμ. V Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο του υποφακέλου «Δικαιολογητικά

συμμετοχής – Τεχνική προσφορά – Οικονομική προσφορά» του παρεμβαίνοντος και τον ανακήρυξε προσωρινό ανάδοχο. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, με την προσβαλλόμενη απόφαση ο παρεμβαίνων ανακηρύχτηκε οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κατατάχτηκε, μετά τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα «...», δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Αβασίμως ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι ο προσφεύγων στερείται εννόμου συμφέροντος καθώς η προσφορά του έχει αποκλειστεί από το διαγωνισμό και δεν αμφισβήτησε τον αποκλεισμό του, διότι στο υπ' αριθμ. Ι Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε απλώς ότι ο προσφεύγων δεν έχει υποβάλει έντυπο φάκελο, όμως δεν εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος για το λόγο αυτό, τουναντίον μάλιστα μεταγενέστερα προέβη με το Πρακτικό ΙΙ σε αποσφράγιση της οικονομικής του προσφοράς και με το Πρακτικό ΙΙΙ σε έλεγχο μόνον του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά – Οικονομική προσφορά» του πρώτου σε σειρά μειοδοσίας, σύμφωνα με τον όρο 3.1.2 της διακήρυξης που προβλέπει ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει στον έλεγχο του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά – Οικονομική προσφορά» μόνον του πρώτου σε σειρά μειοδοσίας, σε περίπτωση δε που η προσφορά του κριθεί απορριπτέα, η Επιτροπή προχωρά στην εξέταση των ιδίων στοιχείων για την δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας οικονομική προσφορά κ.ο.κ. Ούτε άλλωστε η αναθέτουσα αρχή εγκρίνοντας τα ως άνω υπ' αριθμ. Ι, ΙΙ και ΙΙΙ Πρακτικά αποφάσισε τον αποκλεισμό της προσφοράς του προσφεύγοντος, ομοίως δε, εν συνεχεία, με το υπ' αριθμ. V Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη σε έλεγχο μόνον του υποφακέλου

«Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά – Οικονομική προσφορά» του παρεμβαίνοντος και όχι του προσφεύγοντος, ενώ η αναθέτουσα αρχή είτε με την υπ' αριθμ. 6/8.02.2023 απόφαση είτε με την προσβαλλόμενη δεν έχει προβεί σε εξέταση της προσφοράς, πολλώ μάλλον σε αποκλεισμό του προσφεύγοντος. Σημειωτέον ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή και να διαπιστώσει το πρώτον τον αποκλεισμό συμμετέχοντος, εφόσον τούτο δεν έχει αποτελέσει αντικείμενο κρίσης και απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ούτε εξάλλου ασκεί οιαδήποτε επιρροή το γεγονός ότι ενδέχεται η αναθέτουσα αρχή να απορρίψει στο μέλλον την προσφορά συμμετέχοντος, εφόσον το έννομο συμφέρον κρίνεται κατά την άσκηση και μέχρι τη συζήτηση της προσφυγής, εν προκειμένω δε η αναθέτουσα αρχή δεν προέβη μέχρι σήμερα στην έκδοση απόφασης με την οποία απορρίπτει την προσφορά του προσφεύγοντος, αν και edύνατο να πράξει τούτου, αν θεωρούσε ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού του.

8. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) (ΦΕΚ Α' 200/24.10.16) ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,[...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με [...] την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...]ιζ) τους απαραίτατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

9. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να

είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. [...]4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας[...] 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

10. Επειδή, το άρθρο 78 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1.Όσον αφορά [...] 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.[...]».

11. Επειδή, το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει 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: [...] β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής,[...] 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 πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή[...]. Επομένως, η στήριξη στις ικανότητες τρίτου οικονομικού φορέα επιβάλλει την υποχρέωση, προς τον σκοπό νόμιμης επίκλησης και λήψης υπόψη των ικανοτήτων αυτών, ρητής αναφοράς της στο ΕΕΕΣ του προσφέροντος, σε αντίθετη δε περίπτωση οι ικανότητες του τρίτου δεν μπορούν να λογιστούν υπέρ του προσφέροντος, η δε προσφορά του τελευταίου, ως συνδυαζόμενη και συνεχόμενη με τις ικανότητες του τρίτου είναι επομένως, αόριστη και τελεί σε ουσιώδη έλλειψη.

12. Επειδή, το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών...».

13. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α'36) και ισχύει εν προκειμένω ορίζει ότι : «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους 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». Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν, κατ' αναλογία, και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣτΕ ΕπΑν 237/2021). Η ανωτέρω, όμως, δυνατότητα συμπλήρωσης-διευκρίνισης προϋποθέτει αναγκάως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς (ΔεφΧανίων 18/2022), οπότε η συμπλήρωση αυτών θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών) τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί κατά καταστρατήγηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας.

14. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να αποδεικνύουν την παροχή υπηρεσιών «...» [...] Προς προκαταρκτική απόδειξη των παραπάνω ικανοτήτων οι υποψήφιοι καταθέτουν στον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς : [...] (γ) Υπεύθυνη Δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (Α' 75), όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής, στην οποία θα αναγράφονται τα

στοιχεία της Διακήρυξης του Διαγωνισμού και ο Διαγωνιζόμενος θα δηλώνει :

(i) ότι διαθέτει το ελάχιστο απαιτούμενο προσωπικό σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές στο Παράρτημα Ι της παρούσης, πλήρη αναφορά των ονοματεπωνύμων και ειδικοτήτων του τεχνικού προσωπικού που διαθέτει, το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό και τον αριθμό των διευθυντικών στελεχών του κατά τα τελευταία τρία έτη (2019, 2020, 2021).[...]

2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, 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 ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ 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.[...]

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.[...]

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

προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα V το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. [...] 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές – Αναλυτική Περιγραφή” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.[...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους [...]2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), [...] β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλειπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης [...]ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Τεχνικές Προδιαγραφές - Αναλυτική Περιγραφή [...]Η. Προσόντα Τεχνικού Προσωπικού του Αναδόχου Το τεχνικό προσωπικό του Αναδόχου υποχρεούται να διαθέτει τα εξής προσόντα: 1. Εκπρόσωπος Μηχανικός (1 άτομο) Ο Εκπρόσωπος Μηχανικός του Αναδόχου πρέπει να διαθέτει Δίπλωμα Μηχανολόγου ή Ηλεκτρολόγου Μηχανικού (Πανεπιστημιακής

Εκπαίδευσης), να είναι μέλος του Τεχνικού Επιμελητηρίου, να έχει κατά ελάχιστον 10ετή πραγματική προϋπηρεσία και εμπειρία στην υποστήριξη, συντήρηση, λειτουργία και ενεργειακή διαχείριση Η/Μ εγκαταστάσεων και στην κατασκευή κτιριακών Η/Μ έργων ανάλογων του «...» (βλέπε Παράγραφο Β). 2. Μηχανικός Βάρδιας (3 άτομα) Ο Μηχανικός Βάρδιας πρέπει να διαθέτει πτυχίο Ηλεκτρολόγου Μηχανικού Τεχνολογικής Εκπαίδευσης Α΄ Τάξης και να έχει κατά ελάχιστον 5ετή πραγματική προϋπηρεσία και εμπειρία στην υποστήριξη, συντήρηση, λειτουργία, εγκατάσταση και ενεργειακή διαχείριση Η/Μ εγκαταστάσεων ανάλογων του «...» (βλέπε Παράγραφο Β). Ο Μηχανικός Βάρδιας πρέπει να έχει κατ' ελάχιστον 3ετή πραγματική προϋπηρεσία στην χρήση προγραμμάτων διαχείρισης Η/Μ Εγκαταστάσεων (Building Management Systems). Ο Μηχανικός Βάρδιας πρέπει να είναι καλός γνώστης της Αγγλικής γλώσσας και της Τεχνικής Αγγλικής Ορολογίας, καθώς επίσης και του Microsoft Office και του σχεδιαστικού προγράμματος CAD.[...]. 3. Ηλεκτρολόγος Βάρδιας (2 άτομα) Ο πρώτος Ηλεκτρολόγος Βάρδιας πρέπει να διαθέτει Άδεια Εγκαταστάτη Ηλεκτρολόγου 1ης Ομάδας Α΄ Ειδικότητας και ο δεύτερος Άδεια Αρχιτεχνίτη Ηλεκτρολόγου Α΄ Ειδικότητας. Και οι δύο πρέπει να έχουν κατά ελάχιστον 5ετή συνολική προϋπηρεσία και εμπειρία στην συντήρηση, λειτουργία και εκτέλεση ηλεκτρολογικών εργασιών σε κτιριακές εγκαταστάσεις ανάλογες του «...» (βλέπε Παράγραφο Β) καθώς και την δυνατότητα εκτέλεσης ηλεκτρολογικών εργασιών με χρήση ανυψωτικού μηχανήματος σε ύψος δέκα (10) μέτρων...». Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι

διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

15. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, περί διάθεσης εκπροσώπου μηχανικού με τουλάχιστον δεκαετή εμπειρία σε αντικείμενο συναφές με το υπό ανάθεση, η δε αναθέτουσα αρχή μη νομίμως αποδέχτηκε την προσκομισθείσα επιπροσθέτως από 3.02.2023 βεβαίωση επαγγελματικής εμπειρίας, προς απόδειξη της δεκαετούς εμπειρίας του δηλωθέντος από τον παρεμβαίνοντα ως εκπροσώπου μηχανικού, την οποία εμπειρία απέτυχε να αποδείξει ο παρεμβαίνων δια της προσκομισθείσας αρχικώς από 3.11.2022 βεβαίωσης, καθώς με τις διευκρινίσεις του επιχειρεί να συμμορφωθεί με τους απαραίτατους όρους του διαγωνισμού τροποποιώντας ανεπίτρεπτα την προσφορά του και αποκτώντας αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι του προσφεύγοντος.

16. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης ο διαγωνιζόμενος οφείλει να προσκομίσει με την τεχνική του προσφορά όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, στο εν λόγω δε Παράρτημα τίθεται ως τεχνική προδιαγραφή, μεταξύ άλλων, ο συμμετέχων να διαθέτει εκπρόσωπο μηχανικό με, κατά ελάχιστον, δεκαετή πραγματική προϋπηρεσία και εμπειρία στην υποστήριξη, συντήρηση, λειτουργία και ενεργειακή διαχείριση Η/Μ εγκαταστάσεων και στην κατασκευή κτιριακών Η/Μ έργων ανάλογων του «...». Σημειωτέον ότι στη διακήρυξη δεν προβλέπεται η κατάθεση συγκεκριμένου εγγράφου/δικαιολογητικού προς απόδειξη της εμπειρίας και προϋπηρεσίας του προσωπικού. Επομένως, σε περίπτωση που εκ των υποβληθέντων με την τεχνική προσφορά εγγράφων δεν προκύπτει ότι το δηλωθέν προσωπικό διαθέτει την απαιτούμενη κατά το Παράρτημα Ι της διακήρυξης εμπειρία και προϋπηρεσία, συντρέχει λόγος αποκλεισμού υποψηφίου, κατ' άρθρον 2.4.6 της διακήρυξης.

17. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων στην από 3.11.2022 υπεύθυνη δήλωση

αναφέρει ως εκπρόσωπο μηχανικό τον «...» και προσκόμισε προς απόδειξη της εμπειρίας του την από 3.11.2022 βεβαίωσή του στην οποία αναφέρεται ότι *«...ο κος «...» εργάζεται στην εταιρεία μας στην θέση του Μηχανικού Π.Ε. για το έργο «...» από 30/01/2012 έως και 31/10/2020. Επίσης διαθέτει εμπειρία στην υποστήριξη, συντήρηση, λειτουργία και ενεργειακή διαχείριση των Η/Μ εγκαταστάσεων και στην κατασκευή κτιριακών Η/Μ έργων που έχει αναλάβει η εταιρία μας»*. Ως εκ τούτου, εκ της ανωτέρω βεβαίωσης δεν προκύπτει ότι ο εκπρόσωπος μηχανικός του παρεμβαίνοντος διαθέτει δεκαετή εμπειρία στην υποστήριξη, συντήρηση, λειτουργία και ενεργειακή διαχείριση Η/Μ εγκαταστάσεων και στην κατασκευή κτιριακών Η/Μ έργων ανάλογων της υπό ανάθεσης σύμβασης και άρα, δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης. Ενόψει δε της ως άνω έλλειψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 13, ουδεμία υποχρέωση υπείχε η αναθέτουσα αρχή να τον καλέσει σε παροχή διευκρινίσεων, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, καθώς τούτο θα συνεπαγόταν την ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του, δια της το πρώτον μεταγενεστέρως απόδειξης της πλήρωσης τεχνικής προδιαγραφής αλλά και τη θεραπεία πλημμέλειας που επιφέρει αποκλεισμό, ως βασίμως προβάλλει ο προσφεύγων. Ωστόσο, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή, αν και διαπίστωσε ότι ο δηλωθείς από τον παρεμβαίνοντα εκπρόσωπος μηχανικός διαθέτει προϋπηρεσία μόλις οκτώ έτη και εννέα μήνες και δεν συμμορφώνεται με την απαίτηση της διακήρυξης περί δεκαετούς προϋπηρεσίας, κάλεσε με το με αριθ. πρωτ. 796/30.01.2023 έγγραφο τον παρεμβαίνοντα σε παροχή διευκρινίσεων, ο δε παρεμβαίνων κατέθεσε την από 3.02.2023 νέα, πρόσθετη βεβαίωση στην οποία αναφέρεται ότι *«.. ο κος «...» εργάζεται στην εταιρεία μας στην θέση του Μηχανικού Π.Ε. για το έργο «...» από 22/03/2021 έως και 03/11/2022...»?*, ήτοι ο παρεμβαίνων τροποποίησε την προσφορά του δια της προσκόμισης μεταγενεστέρως νέου εγγράφου και δη συνταχθέντος ειδικώς προς τον σκοπό απάντησης επί των διευκρινίσεων, προς απόδειξης εκ των υστέρων το πρώτον της τεχνικής προδιαγραφής που αφορά την εμπειρία του εκπροσώπου μηχανικού. Οι δε ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος περί

νομιμότητας των διευκρινίσεων διότι το κριτήριο της δεκαετούς εμπειρίας πληρούνταν αντικειμενικά πριν την υποβολή της προσφοράς τυγχάνουν απορριπτέες ως αβάσιμες, καθώς ο αντικειμενικά εξακριβώσιμος προηγούμενος χαρακτήρας του ζητούμενου στοιχείου αποτελεί προϋπόθεση της κλήσης προς διευκρινίσεις και άρα, πρέπει η διαπίστωσή του να ερείδεται στα έγγραφα της προσφοράς και να προηγείται της κλήσης, ώστε να την καθιστά επιτρεπτή και όχι να αποτελεί συνέπεια της κλήσης και να αποδεικνύεται δια αυτής, εν προκειμένω δε μάλιστα, το ελλείπον αποδεικτικό στοιχείο της εμπειρίας συντάχθηκε μεταγενέστερα της προσφοράς, ενώ απαραδέκτως το πρώτον προσκομίζεται ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ η, ομοίως μεταγενέστερη της προσφοράς, από 27.03.2023 βεβαίωση της «...» περί απασχόλησης του «...» από 22.03.2021 μέχρι την έκδοση αυτής. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος λόγω μη απόδειξης της τεχνικής προδιαγραφής του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης περί διάθεσης εκπροσώπου μηχανικού με δεκαετή εμπειρία και προυπηρεσία και ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

18. Επειδή, ο προσφεύγων με το δεύτερο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν έχει δηλώσει τη στήριξή του στον τρίτο οικονομικό φορέα «...», ο οποίος δεν ανήκει στο τακτικό υπαλληλικό προσωπικό του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ούτε το ποσοστό υπεργολαβίας αυτού, ούτε έχει υποβάλει ξεχωριστό ΕΕΕΣ για τον εν λόγω τρίτο οικονομικό φορέα, η δε ως άνω έλλειψη δεν είναι δεκτική διευκρίνισης, κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση, ο προσφεύγων προβάλλει ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος πρέπει να απορριφθεί διότι δεν δύναται εκ των επαγγελματικών βεβαιώσεων που ο ίδιος χορηγεί να πιστοποιείται νόμιμα η εμπειρία και η σχέση εργασίας του μηχανικού «...».

19. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης ο διαγωνιζόμενος οφείλει προς απόδειξη του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει το ελάχιστο απαιτούμενο κατά το Παράρτημα Ι της διακήρυξης προσωπικό με αναφορά των ονομάτων και της

εμπειρίας του. Σε περίπτωση δε που ο συμμετέχων δεν πληροί το σχετικό κριτήριο δύναται να στηριχθεί σε τρίτους φορείς, οι οποίοι, εν προκειμένω, θα αποτελούν και υπεργολάβους του κατά τον όρο 2.2.8 της διακήρυξης, υπό την προϋπόθεση ότι αφενός η εν λόγω στήριξη και συγχρόνως υπεργολαβική ανάθεση δηλώνεται στο ΕΕΕΣ του συμμετέχοντος και αφετέρου προσκομίζονται με την προσφορά του τα ΕΕΕΣ των τρίτων φορέων στην εμπειρία και προυπηρεσία των οποίων θα στηριχθεί, άλλως, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 11, οι ειδικότητες, εμπειρία και προυπηρεσία του τρίτου προσωπικού δεν λαμβάνονται υπόψιν και συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς.

20. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί, ο παρεμβαίνων έχει ορίσει ως εκπρόσωπο μηχανικό τον «...», στο δε ΕΕΕΣ του δήλωσε ότι δεν στηρίζεται σε τρίτο φορέα ούτε θα αναθέσει υπεργολαβικά την εκτέλεση κάποιου τμήματος της σύμβασης, ενώ κατά το στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν προσκόμισε κάποιο έγγραφο περί στήριξης. Περαιτέρω, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την προσφορά, εκ περισσού διότι δεν απαιτείτο από τη διακήρυξη, Πίνακα Προσωπικού Ε4, από τον οποίο προκύπτει ότι ο «...» προσελήφθη από τον παρεμβαίνοντα στις 24.10.2022 (αρ. πρωτ. αναγγελίας πρόσληψης «...») με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου, πλήρους απασχόλησης, η οποία σχέση δεν έληξε την 3.11.2022, ως αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων και άρα ο δηλωθείς ως εκπρόσωπος μηχανικός, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ανήκει στο προσωπικό του παρεμβαίνοντος και δεν αποτελεί ούτε τρίτο, στις ικανότητες του οποίο στηρίζεται ο παρεμβαίνων, ούτε υπεργολάβο του. Δοθέντος δε ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 16, δεν απαιτείται εκ της διακήρυξης η υποβολή συγκεκριμένου εγγράφου προς απόδειξη της εμπειρίας του δηλούμενου προσωπικού, ορθώς και νομίμως ο παρεμβαίνων προσκόμισε βεβαίωση του ιδίου που αποτελεί εργοδότη του «...», στην οποία αναφέρεται η εμπειρία του και δεν είναι δυνατός ο αποκλεισμός του λόγω μη υποβολής εγγράφου που δεν προβλέπεται ρητώς από τη διακήρυξη (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404), σε κάθε δε περίπτωση, αν η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε περαιτέρω τεκμηρίωση επί της ήδη

αποδειχθείσας εμπειρίας του εκπροσώπου μηχανικού θα εδύνατο νομίμως να καλέσει τον παρεμβαίνοντα σε παροχή διευκρινίσεων. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

21. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι για τη απόδειξη της προηγούμενης εμπειρίας του μηχανικού βάρδιας στην παρακολούθηση συστημάτων BMS και των ηλεκτρολόγων στην εκτέλεση ηλεκτρολογικών εργασιών με χρήση ανυψωτικού μηχανήματος σε ύψος δέκα μέτρων, υποβλήθηκαν βεβαιώσεις του ίδιου του παρεμβαίνοντος, ως εργοδότη αυτών, οι οποίες βεβαιώνουν κατά τρόπο γενικό και αόριστο ότι καθένας εκ των δηλούμενων διαθέτει την ζητούμενη εμπειρία χωρίς να τεκμηριώνεται πως, που και πότε αποκτήθηκε η σχετική εμπειρία και χωρίς να προσκομίζονται επιπλέον έγγραφα που να πιστοποιούν αυτήν.

22. Επειδή, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης τίθεται ως απαίτηση ο διαγωνιζόμενος να διαθέτει, μεταξύ άλλων, μηχανικό βάρδιας με κατ' ελάχιστον τριετή πραγματική προϋπηρεσία στην χρήση προγραμμάτων διαχείρισης H/M Εγκαταστάσεων (Building Management Systems), καθώς και δυο ηλεκτρολόγους βάρδιας με κατ' ελάχιστον πενταετή συνολική προϋπηρεσία και εμπειρία στην συντήρηση, λειτουργία και εκτέλεση ηλεκτρολογικών εργασιών σε κτιριακές εγκαταστάσεις ανάλογες του υπό ανάθεση έργου καθώς και την δυνατότητα εκτέλεσης ηλεκτρολογικών εργασιών με χρήση ανυψωτικού μηχανήματος σε ύψος δέκα μέτρων.

23. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων δήλωσε ως μηχανικούς βάρδιας τους «...» και «...», έκαστος με πτυχίο Ηλεκτρολόγου Μηχανικού και άδεια Τεχνολόγου Ηλεκτρολόγου Α' Τάξης και προς απόδειξη της εμπειρίας τους υπέβαλε βεβαιώσεις του ίδιου, ως εργοδότης αυτών, στις οποίες αναφέρεται ότι διαθέτουν τριετή πραγματική προϋπηρεσία στην χρήση προγραμμάτων διαχείρισης H/M Εγκαταστάσεων. Δεδομένου δε ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί, η διακήρυξη δεν προβλέπει συγκεκριμένα έγγραφα προς απόδειξη της εμπειρίας του προσωπικού, ορθώς

και νομίμως αποδεικνύεται η σχετική προυπηρεσία δια της κατάθεσης βεβαιώσεων που έχουν συνταχθεί από τον εργοδότη, εν προκειμένω τον παρεμβαίνοντα, του δηλούμενου προσωπικού, οι οποίες βεβαιώσεις άλλωστε αποτελούν προσήκον και σύνηθες αποδεικτικό μέσο της εμπειρίας ενός εργαζόμενου, σε κάθε δε περίπτωση αν η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε πρόσθετη τεκμηρίωση επί της ήδη αποδειχθείσας εμπειρίας των μηχανικών βάρδιας θα εδύνατο νομίμως να καλέσει τον παρεμβαίνοντα σε παροχή διευκρινίσεων. Αλυσιτελώς ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι από τη σύμβαση με αντικείμενο «...», μεταξύ του παρεμβαίνοντος και της «...» προκύπτει ότι οι «...» και «...», απασχολήθηκαν ως συντονιστές στον «...» και στο «...» αντίστοιχα, στα καθήκοντα όμως των συντονιστών δεν συμπεριλαμβάνεται η υποστήριξη των συστημάτων BMS, δοθέντος ότι ο παρεμβαίνων στις βεβαιώσεις του δεν αναφέρει ότι η ζητούμενη εμπειρία των εν λόγω εργαζομένων στην χρήση προγραμμάτων διαχείρισης H/M Εγκαταστάσεων προκύπτει μόνον από την ενασχόληση τους με το ως άνω επικαλούμενο από τον προσφεύγοντα έργο. Ομοίως, για τους ανωτέρω λόγους, ορθώς και νομίμως ο παρεμβαίνων για τους δηλωθέντες ως ηλεκτρολόγους βάρδιας «...», «...» και «...» κατέθεσε βεβαιώσεις συνταχθείσες από τον ίδιο, ως εργοδότη των εν λόγω εργαζομένων, στις οποίες αναφέρει ότι διαθέτουν πενταετή συνολική προϋπηρεσία και εμπειρία στην συντήρηση, λειτουργία και εκτέλεση ηλεκτρολογικών εργασιών σε κτιριακές εγκαταστάσεις ανάλογες του υπό ανάθεση έργου καθώς και την δυνατότητα εκτέλεσης ηλεκτρολογικών εργασιών με χρήση ανυψωτικού μηχανήματος σε ύψος δέκα μέτρων

29. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που ελήφθη κατά την 9^η/24.02.2023 συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου και η ενσωματωθείσα σ' αυτή υπ' αριθμ. 6/8.02.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και συνεπεία, τούτου και κατά το σκέλος που ανακηρύσσεται ο παρεμβαίνων προσωρινός και οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο στον προσφεύγοντα, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την απόφαση που ελήφθη κατά την 9^η/24.02.2023 συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής και την ενσωματωθείσα σ' αυτή υπ' αριθμ. 6/8.02.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου .

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Απριλίου 2023 και εκδόθηκε στις 8 Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**