

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 8 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Εισηγήτρια και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 31.03.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 458/03.04.2023 Προδικαστική Προσφυγή της Β. Β.. (εφεξής η «προσφεύγουσα»), με διεύθυνση στον ..., επί της οδού .., αρ.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «Α. CLUB ... ΙΚΕ» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση Α. της υπ' αρ. .../21-3-2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (Θέμα ... της ημερήσιας διάταξης της από 21-3-2023 συνεδρίασης) με την οποία αποφασίστηκε: 1) Η αποδοχή του υπ' αρ. 6097/15.03.2023 Πρακτικού Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Κατακύρωσης του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την «Παροχή Υπηρεσιών για τη Ναυαγοσωστική Κάλυψη Πολυσύχναστων Παραλιών Δήμου ... 2023-2024» και 2) Η κατακύρωση του παραπάνω διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα, καθώς και Β. του ανωτέρω πρακτικού.

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 οφειλόμενο παράβολο ποσού 3.000,00 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, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΙΚΗ ΚΑΛΥΨΗ ΠΟΛΥΣΥΧΝΑΣΤΩΝ ΠΑΡΑΛΙΩΝ ΔΗΜΟΥ ... 2023-2024» προϋπολογισμού 600.000,00 € άνευ ΦΠΑ με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) στο σύνολο των παρεχόμενων υπηρεσιών. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 22.12.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα απαραδέκτως στρέφεται αυτοτελώς κατά του υπ' αρ. 6097/15.03.2023 Πρακτικού Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, καθώς αυτό στερείται εκτελεστότητας, έχει δε ενσωματωθεί στην προσβαλλόμενη υπ' αρ. .../21-3-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (Θέμα 7ο της ημερήσιας διάταξης της από 21-3-2023 συνεδρίασης), που είναι και η μόνη παραδεκτως προσβαλλόμενη. Η παραπάνω προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 22.03.2023 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», η δε υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 31.03.2023, ομοίως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017. Μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσβαλλόμενης, καθώς η

Αριθμός απόφασης : 790/2023

προσφορά της έγινε αποδεκτή, κατετάγη δε δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας και βάλλει κατά της κατακύρωσης του αποτελέσματος του επίμαχου διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα.

5. Επειδή, στις 03.04.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την προδικαστική προσφυγή προς τους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 617/2023 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η Αναθέτουσα Αρχή όπως καταθέσει απόψεις επί της προδικαστικής προσφυγής.

7. Επειδή, στις 06.04.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε τις υπ' αρ. Εισερχ. 8237/05.04.2023 απόψεις της, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

8. Επειδή, στις 10.04.2023 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α349/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ που απέρριψε το αίτημα αναστολής- παροχής προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

9. Επειδή, στις 13.04.2023 η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση με κοινοποίηση αυτής μόνο με ηλεκτρονικό μήνυμα προς την ΕΑΔΗΣΥ, η οποία κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 20.04.2023. Εντούτοις, δοθέντος ότι, κατ' άρ. 362, παρ. 3 του Ν. 4412/2016, παρέμβαση ασκείται με κατάθεση αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η παρέμβαση αυτή κρίνεται απορριπτέα ως απαραδέκτως ασκηθείσα, καθώς κοινοποιήθηκε μόνο με το ανωτέρω ηλεκτρονικό μήνυμα προς την ΕΑΔΗΣΥ, ενώ η παρεμβαίνουσα όφειλε όπως καταθέσει αυτήν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, εντός της σχετικής προθεσμίας.

10. Επειδή, με την προσβαλλόμενη, η Οικονομική Επιτροπή της Αναθέτουσας Αρχής αποφάσισε ομόφωνα την αποδοχή του υπ' αριθ. 6097/15.03.2023 Πρακτικού Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Κατακύρωσης του επίμαχου διαγωνισμού και την κατακύρωση του αποτελέσματος στην παρεμβαίνουσα με αριθμό Προσφοράς

11. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (ΕΑ ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις

41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54).

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 78 του Ν. 4412/2016 «Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπεται 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. ... 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.....». Κατά το άρ. 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν. 4412/2016, «1...2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. ...». Στο άρ. 2.1.4 «Γλώσσα» της Διακήρυξης προβλέπεται ότι «2.1.4 Γλώσσα Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα. Τυχόν προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται στην ελληνική γλώσσα. Οι προσφορές, τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε αυτές, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με τη μη ύπαρξη λόγου αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής⁷ συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Τα αλλοδαπά δημόσια και ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.....». Σύμφωνα με το άρ. 2.2.3 «Λόγοι αποκλεισμού» της Διακήρυξης, «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 2.2.3.1... 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή

εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή...». Στο άρ. 2.2.3.4 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: ... (ζ) εάν έχει κριθεί ένοχος εκ προθέσεως σοβαρών απατηλών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή της παραγράφου 2.2.9.2 της παρούσας, (η) εάν επιχείρησε να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει με απατηλό τρόπο παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση,...». Σύμφωνα με το άρ. 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της Διακήρυξης «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: ... β) Να διαθέτουν κατ' ελάχιστον 15 ναυαγοσώστες (13 για τα βάθρα, 1 επόπτη-συντονιστή, 1 χειριστή για τα ταχύπλοα), έκαστος εκ των οποίων θα διαθέτει την σύμφωνα με τις διατυπώσεις του Π.Δ. 71/2020 άδεια ναυαγοσώστη και άδεια χειριστή ταχύπλοου σκάφους, αντίστοιχα, εκδοθείσα από Λιμενική Αρχή. Η εν λόγω άδεια θα πρέπει να είναι σε ισχύ αφενός κατά την υποβολή της προσφοράς, αφετέρου κατά την εκτέλεση της σύμβασης. γ) να διαθέτουν τον απαιτούμενο και κατάλληλο εξοπλισμό σε είδος, αριθμό και λειτουργικότητα που θα καθορίζουν στην προσφορά τους, όπως αυτός περιγράφεται στην υπ' αριθ. πρωτ. 28810/30-11-2022 μελέτη της Δ/σης Κοινωνικής Προστασίας, Παιδείας, Πολιτισμού και Αθλητισμού του Δήμου της ... (βλ. Παράρτημα Ι της παρούσας) και στο Π.Δ. 71/2020. Ο εξοπλισμός θα πρέπει να είναι σύγχρονης, τεχνολογίας, για κατάλληλη εκτέλεση των εργασιών και να φέρει

τις απαραίτητες Ευρωπαϊκές Σημάνσεις καταλληλότητας CE. Επίσης τα ταχύπλοα και ατομικά σκάφη καθώς και όλες οι μηχανές θαλάσσης όπως προβλέπεται στο Π.Δ. 71/2020 να είναι ηλικίας έως 5 ετών. Ειδικά σε ότι αφορά όλες τις εξωλέμβιες μηχανές πρέπει να είναι σύγχρονης τεχνολογίας και να φέρουν εξωτερικό εργοστασιακό κάλυμμα προστασίας – στεγανοποίησης όλων των μηχανικών μερών τους.». Στο άρ. 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: 1. Πιστοποιητικό διαπιστευμένου φορέα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο επίσημο φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) που θα βεβαιώνει ότι ο συμμετέχων εφαρμόζει στην επιχείρησή του σύστημα διαχείρισης ποιότητας κατά ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 □ στην παροχή υπηρεσίας ναυαγοσωστικής κάλυψης παραλιών και κολυμβητικών δεξαμενών □ υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης □ διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα 2. Πιστοποιητικό διαπιστευμένου φορέα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο επίσημο φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) που θα βεβαιώνει ότι ο συμμετέχων εφαρμόζει στην επιχείρησή του σύστημα διαχείρισης της υγείας και ασφάλειας στο χώρο εργασίας σε συμμόρφωση με το πρότυπο ΕΛΟΤ ISO 45001:2018 □ στην παροχή υπηρεσίας ναυαγοσωστικής κάλυψης παραλιών και κολυμβητικών δεξαμενών □ υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης □ διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα 3. Πιστοποιητικό διαπιστευμένου φορέα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο επίσημο φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) που θα βεβαιώνει ότι ο συμμετέχων εφαρμόζει στην επιχείρησή του σύστημα περιβαλλοντικής διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα με το πρότυπο ΕΛΟΤ ISO 14001:2015 □ στην παροχή υπηρεσίας ναυαγοσωστικής κάλυψης παραλιών και κολυμβητικών δεξαμενών □ υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης □ διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα 4. Πιστοποιητικό διαπιστευμένου φορέα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο επίσημο φορέα (δημόσιο ή ιδιωτικό) που θα βεβαιώνει ότι ο συμμετέχων

εφαρμόζει κανόνες ορθής πρακτικής υγιεινής. Τα εν λόγω πιστοποιητικά πρέπει να είναι σε ισχύ τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του υποψηφίου, όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. ...». Στο άρ. «2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία» ορίζεται ότι «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.... Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.....». Σύμφωνα με το άρ. 2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» της Διακήρυξης, «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). ...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 ΙΙΙ το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.... 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. ... Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται παρακάτω: ... Ειδικότερα οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: ... β) για την παράγραφο 2.2.3.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του ... ii) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' πιστοποιητικό εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ ... Για τον έλεγχο των ανωτέρω στοιχείων, οι ενδιαφερόμενοι οφείλουν να προσκομίσουν, μαζί με το πιστοποιητικό ή τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας, κατάσταση προσωπικού κατά ειδικότητα, στην οποία να φαίνονται οι ασφαλιστικοί φορείς όπου υπάγεται κάθε ασφαλισμένος. Η ακρίβεια των στοιχείων της κατάστασης θα βεβαιώνεται επί του σώματος αυτής από το νόμιμο εκπρόσωπο της επιχείρησης ή με υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, που θα αναφέρει όλους ανεξαιρέτως τους ασφαλιστικούς φορείς προς τους οποίους υποχρεούνται στην καταβολή εισφορών. ... Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: ... β) Κατάσταση προσωπικού ισχύουσα τόσο κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών όσο κατά την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης-κατακύρωσης

στον προσωρινό ανάδοχο, συνοδευόμενη από τις εκδοθείσες από Λιμενική Αρχή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του Π.Δ. 71/2020, άδειες ναυαγοσωστών και χειριστών. ... Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά: 1. ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 □ στην παροχή υπηρεσίας ναυαγοσωστικής κάλυψης παραλιών και κολυμβητικών δεξαμενών □ υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης □ διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα 2. ΕΛΟΤ ISO 45001:2018 □ στην παροχή υπηρεσίας ναυαγοσωστικής κάλυψης παραλιών και κολυμβητικών δεξαμενών □ υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης □ διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα 3. ΕΛΟΤ ISO 14001:2015 □ στην παροχή υπηρεσίας ναυαγοσωστικής κάλυψης παραλιών και κολυμβητικών δεξαμενών □ υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης □ διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα 4. Κανόνες ορθής πρακτικής υγιεινής πιστοποίησης, όπως αυτές ορίζονται από την υπ'αριθμ. 17312/Δ9.506/4.5.2020 Εγκύκλιο του ΥΠ.Ε.Κ.ΥΠ συμπεριλαμβανομένων των σχετικών προς αυτή κανονισμών του Ε.Ο.Δ.Υ. & του Π.Ο.Υ. στη διαχείριση ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα Τα εν λόγω πιστοποιητικά θα πρέπει να είναι σε ισχύ τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του υποψηφίου, όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης.... ». Στο άρ. 2.4.3.2 «Τεχνική Προσφορά» της Διακήρυξης προβλέπεται ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” 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. ... Επί ποινή αποκλεισμού οι διαγωνιζόμενοι θα προσκομίσουν μέσα στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς τα εξής στοιχεία : ... 2. Εξοπλισμός

εκτέλεσης της υπηρεσίας. Για την άριστη και απρόσκοπτη εκτέλεση της υπηρεσίας, οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να διαθέτουν τον απαιτούμενο και κατάλληλο εξοπλισμό σε είδος, αριθμό και λειτουργικότητα που θα καθορίζουν στην προσφορά τους, ο εξοπλισμός θα είναι σύγχρονης τεχνολογίας, για την κατάλληλη εκτέλεση των υπηρεσιών. Η κατοχή του εξοπλισμού από τον μειοδότη θα αποδεικνύεται με τιμολόγια αγοράς ή μισθωτήρια συμβόλαια.». Στην υπ' αρ. πρωτ. Εισερχ. 28810/30.11.2022 και με αρ. 5/2022 Μελέτη Παροχής Υπηρεσιών για τη ναυαγοσωστική κάλυψη πολυσύχναστων παραλιών 2023-2024, η Συγγραφή Υποχρεώσεων της οποίας αποτελεί το Παράρτημα II της Διακήρυξης, ορίζεται, στο άρ. 2.1 «Ο ανάδοχος υποχρεούται να υποδείξει στην προσφορά όλα τα τεχνικά και μηχανικά μέσα που προβλέπονται στα άρθρα 7 και 9 του Π.Δ. 71/2020 ως απαραίτητα για την εκτέλεση της υπηρεσίας, ήτοι πρέπει να :

2.1 Εφοδιάζει κάθε ναυαγοσώστη που βρίσκεται σε βάθρο (σύνολο εννέα βάθρα) με τον ακόλουθο εξοπλισμό :

1. Μηχανοκίνητο επαγγελματικό μικρό σκάφος ολικού μήκους τουλάχιστον 3,30 μέτρων, ιπποδύναμης τουλάχιστον 6 HP, εγγεγραμμένο αποκλειστικά σε βιβλίο Εγγραφής μικρών σκαφών χρώματος εξωτερικά πορτοκαλί, με τα προβλεπόμενα για την κατηγορία του εφόδια. Στο μέσο των πλευρών του μικρού σκάφους δεξιά και αριστερά, είναι γραμμένη η ένδειξη RESCUE BOAT, μπλε απόχρωσης. Η έλικα του μικρού σκάφους είναι προφυλαγμένη με πλέγμα για την αποτροπή ατυχήματος...» και στο άρ. 2.5 «Ελάχιστος μηχανοκίνητος εξοπλισμός» ότι «Ο ελάχιστος μηχανοκίνητος εξοπλισμός που πρέπει να διαθέτει ο ανάδοχος οικονομικός φορέας για την παροχή της υπηρεσίας της ναυαγοσωστικής κάλυψης των πολυσύχναστων παραλιών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 7 του Π.Δ. 71/2020 παρ.1 περ. στ) και ζ), είναι ο εξής: 1. Εφόσον υποχρεούνται να προσλαμβάνουν τουλάχιστον δύο ναυαγοσώστες διαθέτουν ένα επαγγελματικό ατομικό σκάφος – θαλάσσιο μοτοποδήλατο, ολικού μήκους τουλάχιστον δύο μέτρων και εβδομήντα πέντε εκατοστών, ιπποδύναμης τουλάχιστον 80 HP, τουλάχιστον δύο θέσεων χρώματος εξωτερικά πορτοκαλί, με τα προβλεπόμενα για την κατηγορία του εφόδια, εγγεγραμμένου σε Βιβλίο Εγγραφής Μικρών Σκαφών. Στο μέσο των πλευρών του μικρού σκάφους δεξιά και αριστερά, είναι γραμμένη η ένδειξη ΣΩΣΤΙΚΟ

ΣΚΑΦΟΣ και, κάτωθεν αυτής, η ένδειξη RESCUE BOAT, μπλε απόχρωσης. Με το ατομικό σκάφος-θαλάσσιο μοτοποδήλατο διατίθεται και ένα ειδικό φορείο διάσωσης. 2. Σύμφωνα με τις παρ.2 του άρθρου 7 του Π.Δ. 71/2020 πρέπει να διαθέτουν ένα επαγγελματικό, μηχανοκίνητο, πνευστό, μικρό ταχύπλοο σκάφος ολικού μήκους τουλάχιστον πέντε μέτρων, ιπποδύναμης τουλάχιστον 100 HP, εγγεγραμμένο αποκλειστικά σε Βιβλίο Εγγραφής Μικρών Σκαφών, με εφεδρική μηχανή χρώματος εξωτερικά πορτοκαλί, με τα προβλεπόμενα για την κατηγορία του εφόδια. Στο μέσο των πλευρών του μικρού σκάφους δεξιά και αριστερά, είναι γραμμένη η ένδειξη ΣΩΣΤΙΚΟ ΣΚΑΦΟΣ και, κάτωθεν αυτής, η ένδειξη RESCUE BOAT, μπλε απόχρωσης. Επιπλέον, πρέπει να είναι εφοδιασμένο με μόνιμα εγκατεστημένο προβολέα και VHF GPS PLOTTER, με σανίδα ακινητοποίησης επιπλέουσα, με ιμάντες πρόσδεσης και σύστημα ακινητοποιητή κεφαλής συμβατό με τη σανίδα ακινητοποίησης, καθώς και με φορητό φαρμακείο ναυαγοσώστη – φορητό απινιδωτή. Σύμφωνα με τα ανωτέρω για τη ναυαγοσωστική κάλυψη του Δήμου ... και βάσει των διατάξεων του Π.Δ. 71/2020, απαιτείται η κατασκευή εννέα (9) πύργων - βάθρων, καθώς επίσης, ο ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει τρία (3) από τα προαναφερόμενα θαλάσσια μοτοποδήλατα, ένα για κάθε παραλία αντίστοιχα Θολάρι, Παράδεισος και Τιγκάκι και ένα (1) ταχύπλοο σκάφος ολικού μήκους τουλάχιστον πέντε μέτρων.».

13. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε χωριστά ΕΕΕΣ για κάθε μια από τις δύο οντότητες, στα τεχνικά μέσα των οποίων στηρίζεται, ειδικότερα, αναφέρει ότι, στη θεωρία και την νομολογία είναι απολύτως κρατούσα η άποψη ότι, στην περίπτωση που ένας οικονομικός φορέας συμμετέχει μόνος του στη διαδικασία σύναψης μιας σύμβασης, αλλά στηρίζεται στις οικονομικές ή τεχνικές ικανότητες μιας ή περισσότερων οντοτήτων, τότε υποχρεούται να υποβάλλει χωριστό/ά ΕΕΕΣ, διασφαλίζοντας ότι η αναθέτουσα αρχή θα λάβει το δικό του ΕΕΕΣ μαζί με τα χωριστά ΕΕΕΣ, όπου παρατίθενται οι σχετικές πληροφορίες για κάθε μια από τις οντότητες αυτές, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται, νομίμως συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο από αυτές. Εν προκειμένω, ισχυρίζεται

ότι η ως άνω εταιρία, στο πλαίσιο της τεχνικής της προσφοράς, συνυπέβαλε δύο ιδιωτικά συμφωνητικά μίσθωσης σωστικών σκαφών και jet ski, δηλώνοντας με τον τρόπο αυτό (βάσει του άρθρου 2.4.3.2. παρ. γ' περ. 2 της Διακήρυξης) ότι επιθυμεί να στηριχθεί στις τεχνικές ικανότητες άλλων φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης και πως όφειλε να καταθέσει χωριστά ΕΕΕΣ για τους τρίτους φορείς που μετείχαν στη διαγωνιστική διαδικασία ως δανείζοντες τεχνική ικανότητα, στα οποία θα περιέχονταν πληροφορίες για τα κριτήρια επιλογής, δηλαδή την χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική καταλληλότητα.

14. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως με το ΕΕΕΣ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα, δήλωσε ανακριβώς και αναληθώς ότι δε στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων, που οδηγεί κατ' άρ. 73 παρ. 4 περ. ζ' και η' του Ν. 4412/2016 αυτοτελώς σε υποχρεωτικό αποκλεισμό του προσφέροντα, ανεξαρτήτως της συνδρομής δόλου στο πρόσωπό του. Συναφώς, υποστηρίζει πως οι συμμετέχοντες σε διαγωνιστική διαδικασία οφείλουν, επί ποινή ακυρότητας της προσφοράς, να δηλώσουν στο ΕΕΕΣ αν στηρίζονται στις ικανότητες τρίτων προσώπων για την πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής καταλληλότητας και πως, εν προκειμένω η παρεμβαίνουσα παραβίασε την αυστηρή υποχρέωσή της για υποβολή αληθούς και αξιόπιστης προσφοράς, έχοντας περιλάβει στο ΕΕΕΣ που κατέθεσε την αναληθή και παραπλανητική δήλωση ότι δεν βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, καθώς, όπως ισχυρίζεται, δανείστηκε την τεχνική ικανότητα (σωστικά σκάφη και jet ski) δύο άλλων οντοτήτων προκειμένου να καλύψει τη ζητούμενη από την οικεία διακήρυξη τεχνική ικανότητα.

15. Επειδή, επί των πρώτου και δεύτερου λόγων της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Από το άρ. 2.2.6, καθώς και το Παράρτημα ΙΙ της Διακήρυξης, ήτοι την υπ' αρ. πρωτ. Εισερχ. .../30.11.2022 με αρ. .../2022 Μελέτη Παροχής Υπηρεσιών για τη Ναυαγοσωστική Κάλυψη Πολυσύχναστων Παραλιών 2023-2024, προκύπτει ότι στην απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα περιλαμβάνεται ο κατάλληλος εκεί ειδικότερα αναφερόμενος εξοπλισμός, συμπεριλαμβανομένων ταχύπλων και

ατομικών σκαφών και μηχανών θαλάσσης. Σύμφωνα δε με τα άρ. 2.2.9, 2.2.9.1, το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίζεται, μεταξύ άλλων, στο άρ. 2.2.6, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, επιπλέον, κατ' άρ. 2.4.3.2, στην τεχνική προσφορά περιλαμβάνονται, μεταξύ άλλων, επί ποινή αποκλεισμού, ο εξοπλισμός εκτέλεσης της υπηρεσίας, ειδικότερα, *«Η κατοχή του εξοπλισμού από τον μειοδότη θα αποδεικνύεται με τιμολόγια αγοράς ή μισθωτήρια συμβόλαια.»*. Η παρεμβαίνουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της έχει απαντήσει αρνητικά στο Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, στο πεδίο Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων, στην ερώτηση εάν στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV (βλ. αρχείο με τίτλο «ΕΕΕΣ_signed.pdf», σελ. 4/16), στο δε εν λόγω Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής, στο μέρος Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, στο πεδίο *«Μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικός εξοπλισμός Ο οικονομικός φορέας θα έχει στη διάθεσή του τα ακόλουθα μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της σύμβασης:»*, έχει απαντήσει *«ΒΑΣΕΙ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ»* (βλ. αρχείο με τίτλο «ΕΕΕΣ_signed.pdf», σελ. 12/16). Στο φάκελο της προσφοράς της η παραπάνω εταιρία έχει συμπεριλάβει, επιπλέον, το από 16.01.2023 «ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΟ ΜΙΣΘΩΣΗΣ» μεταξύ της ίδιας και του Γ. Σ..., δυνάμει του οποίου ο τελευταίος εκμισθώνει πενήντα (50) σωστικά σκάφη και ένα jet ski, με βάση το π.δ. 71/2020 για το διάστημα 01.06.2023 έως 31.10.2023 και 01.06.2024 έως 31.10.2024 (βλ. αρχείο με τίτλο «ΙΔΙΩΤΙΚΟ ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΟ ..._signed.pdf»), καθώς και το από 13.01.2023 «ΙΔΙΩΤΙΚΟ ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΟ ΜΙΣΘΩΣΗΣ» μεταξύ της ίδιας ως άνω εταιρίας και της εταιρίας «Τ. Σ. ΙΚΕ», δυνάμει του οποίου εκμισθώνονται για το χρονικό διάστημα από 01.06.2023 έως 30.11.2023 και 01.06.2024 έως 30.11.2024, δύο ατομικά σκάφη- θαλάσσια μοτοποδήλατα (jet ski), με τα εκεί ειδικότερα αναφερόμενα χαρακτηριστικά (βλ. αρχείο με τίτλο «ΤΖΕΤ ΣΚΙ ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΟ_signed.pdf»). Με το άρ. 78 του Ν. 4412/2016, που αποτελεί μεταφορά του άρθρου 63 της Οδηγίας 2014/24, αφενός αναγνωρίζεται το δικαίωμα του οικονομικού φορέα που αδυνατεί να

ανταποκριθεί με δικά του μέσα στην εκτέλεση της σύμβασης να δανειστεί την εμπειρία τρίτων, αφετέρου, προβλέπεται η υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να προβλέψει ρητά στα έγγραφα της σύμβασης τη δυνατότητα αυτή των υποψηφίων. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχτεί 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 το σκοπό αυτό. Ο δανειζόμενος την εμπειρία εξακολουθεί να είναι μόνος υπεύθυνος απέναντι στην αναθέτουσα αρχή, ενώ ο τρίτος, ο οποίος δανείζει τους πόρους και τα μέσα για την εκτέλεση της σύμβασης αναμειγνύεται σ' αυτήν μόνο όταν και ο ίδιος πληροί τα κριτήρια επιλογής, τα οποία απαιτούνται και για τον ίδιο τον προσφέροντα και εφόσον δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρ. 79, 80 και 81 του Ν. 4412/2016, 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 άρ. 73 και 74 του ίδιου νόμου. Εξάλλου, με τις διατάξεις του άρ. 79 του Ν. 4412/2016, καθιερώνεται η υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ), στο οποίο διαλαμβάνεται από τον οικονομικό φορέα ότι δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρ. 73 και 74 του ίδιου νόμου που συνιστούν λόγους αποκλεισμού και ότι πληροί, μεταξύ άλλων, τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρ. 75, 76 και 77, στην περίπτωση δε κατά την οποία ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, όπως προβλέπεται από το άρ. 78 του ίδιου νόμου, ο οικονομικός φορέας οφείλει στο ΕΕΕΣ να περιλάβει τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς και, κατά ορισθέντα στο άρ. 2.2.9 της Διακήρυξης στην περίπτωση αυτή, δηλαδή στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες ενός ή περισσότερων φορέων υποβάλλει μαζί με το δικό του ΕΕΕΣ και το ΕΕΕΣ κάθε φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται. Η ανάμιξη τρίτου, ως οικονομικού φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο προσφέρων, προϋποθέτει ότι ο τρίτος παρέχει στον προσφέροντα (που τυχόν θα καταστεί ανάδοχος εν τέλει) τα προσόντα που

κατά τη διακήρυξη ορίζονται ως κριτήρια επιλογής, μεταξύ δε αυτών, συγκαταλέγονται η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Κατά την έννοια του ως άνω όρου του άρ. 2.4.3.2 της Διακήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο «*Επί ποινή αποκλεισμού οι διαγωνιζόμενοι θα προσκομίσουν μέσα στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς τα εξής στοιχεία : ... 2. Εξοπλισμός εκτέλεσης της υπηρεσίας. Για την άριστη και απρόσκοπτη εκτέλεση της υπηρεσίας, οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να διαθέτουν τον απαιτούμενο και κατάλληλο εξοπλισμό σε είδος, αριθμό και λειτουργικότητα που θα καθορίζουν στην προσφορά τους, ο εξοπλισμός θα είναι σύγχρονης τεχνολογίας, για την κατάλληλη εκτέλεση των υπηρεσιών. Η κατοχή του εξοπλισμού από τον μειοδότη θα αποδεικνύεται με τιμολόγια αγοράς ή μισθωτήρια συμβόλαια*», θα πρέπει οι διαγωνιζόμενοι να προσκομίσουν μέσα στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς τους στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει ότι θα διαθέτουν κατά το χρόνο παροχής των υπηρεσιών τον αναγκαίο και κατάλληλο εξοπλισμό, για την άριστη και απρόσκοπτη εκτέλεση της σύμβασης. Συνακόλουθα, αναγκαίο στοιχείο για την πλήρωση του όρου αυτού είναι η προσκόμιση των αντιστοίχων τιμολογίων αγοράς ή μισθωτηρίων συμβολαίων, κατά την υποβολή της προσφοράς, ειδικότερα στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς, με τα οποία να εξασφαλίζεται η κατοχή του εξοπλισμού από τον προσφέροντα, κατά τον κρίσιμο χρόνο παροχής των υπηρεσιών, ώστε να διασφαλίζεται η άριστη και απρόσκοπτη εκτέλεση της σύμβασης. Εξάλλου, τούτο προκύπτει και από τη γραμματική ερμηνεία της παραπάνω διάταξης, όπου, σε αντίθεση με τη διατύπωση «*οικονομικός φορέας*» που χρησιμοποιείται σε σημεία της Διακήρυξης, εν προκειμένω αναφέρεται ο όρος «*μειοδότης*», προφανώς επί σκοπώ επισήμανσης της πλήρωσης της οικείας απαίτησης, ήτοι της κατοχής του επίμαχου εξοπλισμού, από τον τελικώς αναδειχθέντα ανάδοχο, κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης, προκειμένου να διασφαλιστεί η ορθή εκτέλεση αυτής. Συνεπώς, στην περίπτωση κατά την οποία, κατά την υποβολή της προσφοράς, ο προσφέρων υποβάλει μισθωτήριο συμβόλαιο, με βάση το οποίο μισθώνει τον εξοπλισμό αυτό, για όλο το χρονικό διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης, το οποίο είναι, λογικά, μεταγενέστερο της υποβολής της προσφοράς, δεν αναιρείται η πλήρωση του ως άνω όρου της Διακήρυξης,

δεδομένου ότι ο σκοπός του όρου αυτού, που είναι η διασφάλιση της σωστής εκτέλεσης της σύμβασης, επιτυγχάνεται, αφού, καθ' όλη της διάρκεια εκτέλεσής της, ο προσφέρων θα έχει στην κατοχή του, με βάση το, ήδη, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, υπογεγραμμένο μισθωτήριο συμφωνητικό, τον αναγκαίο εξοπλισμό. Δηλαδή, δεν ασκεί επιρροή το γεγονός ότι, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, η παρεμβαίνουσα δεν είχε στην κατοχή της τον επίμαχο εξοπλισμό, καθώς, σύμφωνα με τον παραπάνω όρο, κρίσιμο είναι να εξασφαλίσει την κατοχή αυτού κατά το χρόνο εκτέλεσης της σύμβασης, το οποίο απέδειξε, με την προσκόμιση των παραπάνω ιδιωτικών συμφωνητικών μίσθωσης. Επομένως, αφού η παρεμβαίνουσα, κατά την υποβολή της προσφοράς της, συνυπέβαλε τα προαναφερόμενα ιδιωτικά συμφωνητικά μίσθωσης, με βάση τα οποία απέδειξε ότι θα έχει στην κατοχή της τον αναγκαίο εξοπλισμό καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης, ορθώς δήλωσε στο ΕΕΕΣ ότι δεν στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων και, συνακόλουθα, ορθώς δεν υπέβαλε χωριστά ΕΕΕΣ για τους ως άνω εκμισθωτές του εξοπλισμού. Συνεπώς, αμφότεροι οι πρώτος και δεύτερος λόγοι της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

16. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως η παρεμβαίνουσα προέβη σε εσφαλμένη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ αναφορικά με το εάν θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαιώσεις πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. Ειδικότερα, υποστηρίζει πως, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2.2.9.2 παρ. Β 1 περ. β' της Διακήρυξης, κάθε υποψήφιος ανάδοχος, προκειμένου να αποδείξει τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3. της (μεταξύ αυτών περιλαμβάνεται και η αθέτηση υποχρεώσεων του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης) ήταν υποχρεωμένος να δηλώσει με το ΕΕΕΣ ότι θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων και πως η παρεμβαίνουσα απάντησε αρνητικά στο σχετικό ερώτημα που προβλέπεται στο Μέρος II του ΕΕΕΣ και έτσι θα έπρεπε και για τον λόγο αυτό να αποκλεισθεί από τη διαγωνιστική διαδικασία.

17. Επειδή, επί του τρίτου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Η παρεμβαίνουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της, δήλωσε στο Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής]; Απάντηση: Όχι Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν; Όχι Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΕΕΕΣ_signed.pdf», σελ. 3/16) και στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού απάντησε αρνητικά στο πεδίο «B: Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης» (σελ. 6/16). Επιπλέον, στο Μέρος VI «Τελικές δηλώσεις» του ΕΕΕΣ δήλωσε ότι «Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται, εκτός εάν:...» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΕΕΕΣ_signed.pdf», σελ. 16/16). Σύμφωνα και με τα αναφερόμενα στην υπ' αρ. 23/24.01.2018 Κατευθυντήρια Οδηγία της ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)», «μόνο εφόσον ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος κατά τα ανωτέρω, σε επίσημο κατάλογο, συμπληρώνει, πέρα από την ένδειξη «ΝΑΙ» τα στοιχεία α έως ε που παρέχονται στο αμέσως ακόλουθο πεδίο²⁸, ήτοι:», στη δε υποσημείωση υπ' αρ. 28 ρητά αναφέρεται ότι «Άλλως συμπληρώνει την ένδειξη «ΟΧΙ» και δεν συμπληρώνει τις ερωτήσεις που ακολουθούν στα στοιχεία α έως ε». Επομένως, δεν συνέτρεχε υποχρέωση θετικής απάντησης στο συγκεκριμένο πεδίο, όπως αβασίμως η προσφεύγουσα υποστηρίζει. Ειδικότερα, η αρνητική απάντηση της παρεμβαίνουσας στο επίμαχο ερώτημα στο οποίο δεν όφειλε να απαντήσει,

δεν επάγεται έννομες συνέπειες ως προς την δέουσα προαπόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού που σχετίζεται με την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. Τούτο δε, διότι, κατά τα ως άνω, δήλωσε στο Μέρος III ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό της ο συγκεκριμένος λόγος αποκλεισμού, δήλωσε, περαιτέρω, ρητώς στο ειδικό προς τούτο πεδίο του Μέρους VI ότι είναι σε θέση να προσκομίσει τα πιστοποιητικά και λοιπά αποδεικτικά έγγραφα που προβλέπει η Διακήρυξη, μεταξύ των οποίων και τη βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας, και άρα το ΕΕΕΣ που υπέβαλε ουδεμία αναλήθεια/ανακρίβεια παρουσίαζε, άλλως καμίας διευκρίνισης έχρηζε (πρβλ. και ΣτΕ 212/2021, σκ. 10). Συνεπώς, ο τρίτος λόγος απορρίπτεται ως αβάσιμος.

18. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως, κατά παράβαση ουσιωδών όρων της Διακήρυξης, υπέβαλε, είτε ελλιπή ως προς το περιεχόμενο έγγραφα, είτε ανίσχυρα έγγραφα και, για τον λόγο αυτό, δεν μπορούσαν να ληφθούν υπόψη από την Αναθέτουσα Αρχή. Πιο συγκεκριμένα, υποστηρίζει πως το υποβληθέν από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικά κατά τα πρότυπα ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015, ΕΛΟΤ EN ISO 45001:2018 και ΕΛΟΤ EN ISO 14001:2015 βεβαιώνουν ότι η εν λόγω εταιρία εφαρμόζει σύστημα διαχείρισης ποιότητας κατά το ως άνω πρότυπο μόνο ως προς την παροχή υπηρεσίας ναυαγοσωστικής κάλυψης και όχι ως προς τις υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης και διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα, όπως επιτάσσουν οι όροι της διακήρυξης και πως η βεβαίωση της εταιρίας «C.... & A...D... CONSULTANTS» με την οποία βεβαιώνεται ότι η παρεμβαίνουσα «έχει αναπτύξει σύστημα οδηγιών και μέτρων, σύμφωνα με την Εγκύκλιο (17312/Δ9.506/4/5/2020) που αφορά 'μέτρα για την προστασία της υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων στους χώρους εργασίας και την πρόληψη της διάδοσης του κορωνοϊού SARS-COV-2 κατά την άρση των περιοριστικών μέτρων' είναι ανίσχυρη, διότι φέρει ημερομηνία έκδοσης «29/4/2022» και υποβλήθηκε κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης που επιτάσσουν ρητώς τα υποβαλλόμενα πιστοποιητικά να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του υποψηφίου, όπως

δε αναφέρεται σε αυτή, «Το παραπάνω σύστημα αυτοελέγχου της εταιρείας βρίσκεται σε εφαρμογή στην εταιρεία από την 1/6/2020 και είναι σύμφωνο με τις αρχές της εγκυκλίου 17312/Δ9/506 και των σχετικών τροποποιήσεων αυτής μέχρι σήμερα», ήτοι μέχρι της 29-4-2022, χρόνο δηλαδή κατά πολύ προγενέστερο αυτού της συμμετοχής της παρεμβαίνουσας στον επίμαχο διαγωνισμό. Επιπλέον, ισχυρίζεται πως τα ξενόγλωσσα πιστοποιητικά ISO 14001:2015 και 45001:2018 έχουν μεν υποβληθεί μεταφρασμένα στην ελληνική γλώσσα, δεν φέρουν ωστόσο την προβλεπόμενη νόμιμη επικύρωση από δικηγόρο ή από άλλο αρμόδιο προς τούτο όργανο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρ. 11 του Ν. 2690/1999 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας) και, ως προς το υποβληθέν ξενόγλωσσο πιστοποιητικό κατά το πρότυπο ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015, αναφέρει ότι υποβλήθηκε χωρίς μετάφρασή του στην ελληνική γλώσσα, κατά παράβαση του άρθρου 2.1.4. της διακήρυξης.

19. Επειδή, επί του τέταρτου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Όπως στο άρ. 2.2.9.2 της Διακήρυξης ορίζεται, για την απόδειξη της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, συμπεριλαμβανομένου του άρ. 2.2.7, η προσκόμιση των δικαιολογητικών, όπως ειδικότερα προβλέπεται στην παρ. Β.5 αυτού, γίνεται από τον προσωρινό ανάδοχο. Η παρεμβαίνουσα, μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε, προσκόμισε το έγγραφο για το πιστοποιητικό ISO 9001:2015, στο οποίο αναγράφεται «*For the following scope: Lifeguard and rescue services*» (βλ. αρχείο με τίτλο «ISO - INTERNATIONAL CERT..PDF» εντός του φακέλου «ISO»), ως επίσης και το έγγραφο για το πιστοποιητικό ISO 9001:2015 εκδοθέν από την DQS, όπου αναφέρεται ως πεδίο εφαρμογής «*Παροχή υπηρεσιών ναυαγοσωστικής κάλυψης παραλιών και κολυμβητικών δεξαμενών Σχολή ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης*» (βλ. αρχείο με τίτλο «..._change scope_30551914 QM15_GR.pdf» εντός του φακέλου «ISO»), το πιστοποιητικό ISO 45001:2018 όπου αναγράφεται ότι η παρεμβαίνουσα «*Εφαρμόζει ένα Σύστημα Διαχείρισης για την Υγεία και Ασφάλεια στην Εργασία σε συμφωνία με το παραπάνω Πρότυπο για το ακόλουθο Πεδίο Εφαρμογής ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ & ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΔΙΑΣΩΣΗΣ*» (βλ. αρχείο με τίτλο «ISO - 450001 - ΕΛΛΗΝΙΚΑ - ΑΓΓΛΙΚΑ.pdf»

εντός του φακέλου «ISO»), το πιστοποιητικό ISO 14001:2015, στο οποίο αναφέρεται ότι η παρεμβαίνουσα *«Έχει αξιολογηθεί και έχει βρεθεί να καλύπτει τις απαιτήσεις του ISO 14001:2015 Το πιστοποιητικό ισχύει για το ακόλουθο πεδίο εφαρμογής: ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΔΙΑΣΩΣΗΣ ΚΑΙ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΙΚΗΣ»* (βλ. αρχείο με τίτλο «ISO 14001 - ΕΛΛΗΝΙΚΑ.pdf» εντός του φακέλου «ISO»). Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα προσκόμισε πιστοποιητικά ISO 14001:2015 και 45001:2018 με τα οποία βεβαιώνεται ότι εφαρμόζει τα σχετικά συστήματα διαχείρισης ποιότητας μόνο ως προς την απαιτούμενη στη Διακήρυξη υπηρεσία ναυαγοσωστικής κάλυψης, όχι όμως και για τις *«υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης»* και

«διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα». Συναφώς, στο προσκομισθέν πιστοποιητικό ISO 9001:2015, δεν περιλαμβάνεται ως πεδίο εφαρμογής οι υπηρεσίες *«διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα»*. Εντούτοις, η ως άνω πλημμέλεια δεν δύναται να οδηγήσει σε απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, αλλά, σύμφωνα με το άρ. 103 του Ν. 4412/2016, η Αναθέτουσα Αρχή έχει υποχρέωση «να προσκομίσει τα ελλείποντα ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα» δικαιολογητικά κατακύρωσης, επιτρέποντας με τον τρόπο αυτόν όχι μόνο τη συμπλήρωση (ή την επανυποβολή) ελλιπών (πλημμελών) δικαιολογητικών που έχουν ήδη κατατεθεί στην αναθέτουσα αρχή, αλλά και την υποβολή, το πρώτον, δικαιολογητικών που ο προσωρινός ανάδοχος παρέλειψε, για οποιονδήποτε λόγο, να προσκομίσει εντός της αρχικής προθεσμίας της παρ. 1 του άρ. 103 (βλ. και ΣτΕ 1800/2022, σκ. 17), πριν δε από την ως άνω δεύτερη πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 (πρβλ. ΣτΕ 1020/2022, 1904/2020, 1/2020, Ε.Α. 241/2019, 37/2019, 29/2019). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την

προσβαλλόμενη λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των, κατ' αρχήν αποδεχθέντων, από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση σε αυτήν, προκειμένου αυτός να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω διαδικαστική υποχρέωσή της, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14). Επομένως, εν προκειμένω, η Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται όπως προβεί, στην, κατά τα ανωτέρω, κλήση της παρεμβαίνουσας, ως προς τα ήδη υποβληθέντα πιστοποιητικά ISO, τα οποία πρέπει να περιλαμβάνουν και τα ρητώς αναφερόμενα στη Διακήρυξη πεδία εφαρμογής, ήτοι τις «*υπηρεσίες σχολής ναυαγοσωστικής εκπαίδευσης*» και «*διαχείρισης ανθρώπινου δυναμικού για το Δημόσιο και τον Ιδιωτικό τομέα*». Τα δε ως άνω ισχύουν *mutatis mutandis* ως προς την επικύρωση των μεταφρασμένων προτύπων ISO 14001:2015 και 45001:2018. Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το πιστοποιητικό ISO 9001:2015 «*υποβλήθηκε χωρίς μετάφρασή του στην ελληνική γλώσσα*», απορρίπτεται ως αβάσιμος, καθώς, ως παρατέθηκε ανωτέρω, στο φάκελο «ISO» περιλαμβάνεται η απόδοση αυτού στην ελληνική γλώσσα (βλ. αρχείο με τίτλο «..._change scope_30551914 QM15_GR.pdf»). Άλλωστε, η προσφεύγουσα δεν αμφισβήτησε το κείμενο της μετάφρασης, η δε ΕΑΔΗΣΥ επιλαμβάνεται, κατ' άρ. 367, παρ. 1 του Ν. 4412/2016 μόνο επί των προβαλλόμενων πραγματικών ισχυρισμών ενώπιόν της. Επιπλέον, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε, μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης, την από 29.04.2022 βεβαίωση του ΜΑΤΣΟΥΚΑ ΧΡΙΣΤΟΔΟΥΛΟΥ της εταιρίας C... & A... D... CONSULTANTS, όπου αναφέρεται ότι η παρεμβαίνουσα έχει αναπτύξει σύστημα οδηγιών και μέτρων, σύμφωνα με την Εγκύκλιο (17312/Δ9.506/4/5/2020) που αφορά 'μέτρα για την προστασία της υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων στους χώρους εργασίας και την πρόληψη της διάδοσης του κορωνοϊού SARS-COV-2 κατά την άρση των περιοριστικών μέτρων' «*Το παραπάνω σύστημα αυτοελέγχου της εταιρείας βρίσκεται σε εφαρμογή στην εταιρεία από την 1/6/2020 και είναι σύμφωνα με τις αρχές της*

εγκυκλίου 17312/Δ9/506 και των σχετικών τροποποιήσεων αυτής μέχρι σήμερα» (βλ. αρχείο με τίτλο «βεβαίωση_29_4_22_17312_covid_action.pdf» εντός του φακέλου «ISO»). Κατά συνέπεια, όπως βάσιμα η προσφεύγουσα υποστηρίζει, η παραπάνω βεβαίωση δεν ήταν σε ισχύ, όπως στη Διακήρυξη απαιτείται, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Εντούτοις, και για τη συγκεκριμένη βεβαίωση, εφαρμοστέα καθίστανται τα αμέσως ανωτέρω κριθέντα, *mutatis mutandis*. Επομένως, εν προκειμένω, η Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται όπως προβεί, στην, κατά τα ανωτέρω, κλήση της παρεμβαίνουσας προς προσκόμιση της σχετικής βεβαίωσης με ισχύ και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της.

20. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε κατάσταση προσωπικού κατά ειδικότητα, στην οποία να φαίνονται οι ασφαλιστικοί φορείς όπου υπάγεται κάθε ασφαλισμένος και πως υπέβαλε, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του διαγωνισμού, κατάσταση ναυαγοσωστών διαφορετική από αυτήν που είχε υποβάλει με την τεχνική της προσφορά και πως, οι υποβληθείσες άδειες ναυαγοσωστών, αφορούσαν στους ναυαγοσώστες που αναφέρονταν στην κατάσταση της τεχνικής της προσφοράς. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα παραθέτει τις διατάξεις του άρ. 2.2.9.2 Β.1 περ. β και Β.4 περ β της Διακήρυξης και υποστηρίζει πως, κάθε υποψήφιος ανάδοχος, προκειμένου να αποδείξει τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού κατ' άρ. 2.2.3. (μεταξύ αυτών περιλαμβάνεται και η αθέτηση υποχρεώσεων του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης), ήταν υποχρεωμένος να προσκομίσει μαζί με το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας και κατάσταση προσωπικού κατά ειδικότητα, στην οποία να φαίνονται οι ασφαλιστικοί φορείς όπου υπάγεται ο κάθε ασφαλισμένος και πως κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας, προκειμένου να αποδείξει την απαιτούμενη από το άρ. 2.2.6. της διακήρυξης τεχνική ικανότητα οφείλει να προσκομίσει κατάσταση προσωπικού ισχύουσα τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και κατά την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης - κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, συνοδευόμενη από τις εκδοθείσες από λιμενική αρχή

άδειες ναυαγοσωστών και χειριστών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην κείμενη νομοθεσία (π.δ. 71/2020). Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε σε κανένα στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας την απαιτούμενη κατάσταση προσωπικού κατά ειδικότητα, στην οποία να φαίνονται οι ασφαλιστικοί φορείς όπου υπάγεται ο κάθε ασφαλισμένος (αποδεικτικό μέσο περί μη αθέτησης των κοινωνικοασφαλιστικών της υποχρεώσεων) και πως ουδέποτε υπέβαλε για το προσωπικό (τους ναυαγοσώστες) που θα διαθέσει για την εκτέλεση της επίμαχης σύμβασης Πίνακες Προσωπικού εκδοθέντες από το πληροφοριακό σύστημα «ΕΡΓΑΝΗ» (Έντυπο 4), που ενδεχομένως θα μπορούσε να δικαιολογήσει τη μη προσκόμιση από μέρους της της απαιτούμενης από τη διακήρυξη κατάστασης προσωπικού κατά ειδικότητα, στην οποία να φαίνονται οι ασφαλιστικοί φορείς όπου υπάγεται ο κάθε ασφαλισμένος και πως, αντιθέτως, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε μόνον τρεις Πίνακες Προσωπικού του πληροφοριακού συστήματος «ΕΡΓΑΝΗ», οι οποίοι αφορούν σε πρόσωπα (κα. Ε Β., κ. Σ. Μ., κα. Κ. Κ.) που ουδεμία σχέση έχουν με το προσωπικό ναυαγοσωστών που θα διαθέσει για τη δήθεν ομαλή εκτέλεση της επίμαχης σύμβασης. Ακόμη, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως, κατά παράβαση της διάταξης του άρ. 2.2.9.2. παρ. Β 4 περ. β' της διακήρυξης, η οποία ρητώς επιτάσσει την προσκόμιση κατάστασης προσωπικού ισχύουσα τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και κατά την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης -κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά κατάσταση προσωπικού ναυαγοσωστών, η οποία έχει διαφορετικό περιεχόμενο σε σχέση με την κατάσταση προσωπικού που υπέβαλε ως προσωρινή ανάδοχος όταν κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να καταθέσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του διαγωνισμού.

21. Επειδή, επί του πέμπτου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με το άρ. 2.2.9.2 σημ. Β.4, όπου προβλέπονται τα δικαιολογητικά που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας του άρ. 2.2.6, απαιτείται η προσκόμιση από τον προσωρινό ανάδοχο κατάστασης προσωπικού

ισχύουσας, τόσο κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, όσο κατά την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης-κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, συναφώς, στο σημ. Β.1 περ. β αυτού, απαιτείται, για τον έλεγχο των προσκομιζόμενων εγγράφων που εκεί αναφέρονται, προς εκπλήρωση των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης του άρ. 2.2.3.2 περ. α', η προσκόμιση κατάστασης προσωπικού κατά ειδικότητα, στην οποία να φαίνονται οι ασφαλιστικοί φορείς όπου υπάγεται κάθε ασφαλισμένος. Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα, μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προσκόμισε «ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΕΣ» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΕΣ ΙΚΕ ... 2023_signed.pdf» εντός του φακέλου «ΚΑΤΑΛΟΓΟΙ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»), «ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΕΣ ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΕΣ ΜΕ ΕΛΑΧΙΣΤΗ ΠΡΟΥΠΗΡΕΣΙΑ 3 ΕΤΗ» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΕΣ ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΕΣ ΙΚΕ ... 2023_signed.pdf» εντός του φακέλου «ΚΑΤΑΛΟΓΟΙ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ») και «ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΕΣ ΧΕΙΡΙΣΤΕΣ ΤΑΧΥΠΛΟΟΥ» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΕΣ ΧΕΙΡΙΣΤΕΣ ΤΑΧΥΠΛΟΟΥ ... 2023_signed.pdf» εντός του φακέλου «ΚΑΤΑΛΟΓΟΙ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»). Εντούτοις, όπως βάσιμα η προσφεύγουσα υποστηρίζει, δεν προκύπτει από τον υποβληθέντα φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης ότι προσκόμισε, όπως απαιτείται, κατά τα ανωτέρω, κατάσταση προσωπικού κατά ειδικότητα, στην οποία να φαίνονται οι ασφαλιστικοί φορείς όπου υπάγεται κάθε ασφαλισμένος. Συναφώς, όπως ομοίως βάσιμα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, τόσο με την προσφορά της, όσο και με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε «ΕΝΤΥΠΟ 4.ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ» της Υπηρεσίας ΣΕΠΕ για τρία πρόσωπα, τα οποία, εντούτοις, δεν συμπεριλαμβάνονται στις παραπάνω καταστάσεις (βλ. φάκελο «Ε4» εντός του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, με τα εκεί περιλαμβανόμενα αρχεία, ομοίως, βλ. το με ίδιο όνομα φάκελο εντός του φακέλου της προσφοράς της παρεμβαίνουσας). Εντούτοις, και για τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εφαρμοστέα καθίστανται *mutatis*

mutandis όσα εκτέθηκαν στη σκ. 19 της παρούσας, κατά συνέπεια, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει όπως καλέσει την παρεμβαίνουσα για παροχή σχετικών διευκρινίσεων.

22. Επειδή, με τον έκτο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται πως η προσφεύγουσα μη νομίμως συμπεριέλαβε οικονομικά στοιχεία στην τεχνική της προσφορά, ειδικότερα ότι αποκάλυψε, στο πλαίσιο της τεχνικής της προσφοράς, δια της αναφοράς στα υποβληθέντα ιδιωτικά συμφωνητικά μίσθωσης (προκειμένου να αποδείξει την δάνεια τεχνική ικανότητα) σωστικών σκαφών και ατομικών σκαφών – θαλάσσιων μοτοποδηλάτων (jet ski) του χρηματικού κόστους αυτών, οικονομικά στοιχεία που αποτέλεσαν παράλληλα στοιχεία της οικονομικής της προσφοράς και συνετέλεσαν στη διαμόρφωση της τελικής ύψους αυτής.

23. Επειδή, επί του έκτου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Όπως έχει κριθεί (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 44/2005 797/2004, 606/2004, 51/2002 και ΣΤΕ 1452/2000), οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να τοποθετούν τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τους μέσα στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς, μη επιτρεπομένης, επί ποινή αποκλεισμού, της παράθεσης τέτοιων στοιχείων, καθ' οιονδήποτε τρόπο, σε οποιοδήποτε τμήμα της προσφοράς που ανοίγεται πριν από τον φάκελο της οικονομικής προσφοράς. Ως οικονομικά δε στοιχεία, η πρόωρη αποκάλυψη των οποίων απαγορεύεται με ποινή αποκλεισμού, νοούνται εκείνα τα οποία λαμβάνονται υπ' όψη, σύμφωνα με τη διακήρυξη, για την διαμόρφωση του συγκριτικού κόστους της προσφοράς ή σχετίζονται άμεσα με την διαμόρφωση αυτή, αφού, αυτά τα στοιχεία και μόνο είναι κρίσιμα για την τελική αξιολόγηση των προσφορών. Τέτοια οικονομικά στοιχεία είναι εκείνα, που, σύμφωνα με τους πίνακες της οικονομικής προσφοράς, βρίσκονται σε αντιστοιχία με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που αποτελούν, κατά τους όρους της Διακήρυξης, το αντικείμενο της διαγωνισμού, και πρέπει να διατηρούνται μυστικά, είτε αφορούν την προσφορά των εν λόγω προϊόντων ή υπηρεσιών έναντι τιμήματος είτε δωρεάν. Η αποκάλυψη δε τέτοιων οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών

προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμη το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό αυτού από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στον φάκελο της οικονομικής του προσφοράς στοιχεία (πρβλ. Σ.Τ.Ε. 2283/2006, 1452/2000, 2478/1997, καθώς και Ε.Α. 326/2008, 599, 1234/2007, 1265/2006 21/2006, 44/2005). Δοθέντος ότι, κατά τη Διακήρυξη, απαιτείται στην τεχνική προσφορά να περιλαμβάνονται, και δη επί ποινή αποκλεισμού, στοιχεία περί του εξοπλισμού εκτέλεσης της υπηρεσίας, ειδικότερα στο ίδιο άρ. 2.4.3.2, προβλέπεται ότι *«Η κατοχή του εξοπλισμού από τον μειοδότη θα αποδεικνύεται με τιμολόγια αγοράς ή μισθωτήρια συμβόλαια.»*, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε, όπως εκτέθηκε στη σκ. 15 της παρούσας, τα σχετικά συμφωνητικά μίσθωσης, ήτοι το αρχείο με τίτλο «ΙΔΙΩΤΙΚΟ ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΟ ..._signed.pdf» και αρχείο με τίτλο «TZET ΣΚΙ ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΟ_signed.pdf», σε αυτά δε αναφερόταν, μεταξύ άλλων, και το συμφωνηθέν μίσθωμα. Ωστόσο, δοθέντος ότι αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης, κατ' άρ. 1.3 της Διακήρυξης, είναι η *«παροχή υπηρεσιών για την ναυαγοσωστική κάλυψη των ... πολυσύχναστων παραλιών του Δήμου ... 2023-2024»*, η συμφωνία στην οποία η παρεμβαίνουσα προέβη ως προς την μίσθωση του απαιτούμενου, κατά τη Διακήρυξη εξοπλισμού, στην οποία περιλαμβάνεται το οικονομικό αντίτιμο, δεν μπορεί να εννοηθεί ως οικονομικό στοιχείο που μη νομίμως συμπεριελήφθη στην τεχνική προσφορά, τούτο διότι, κατ' άρ. 2.4.3.2 της Διακήρυξης, ρητά προβλέπεται η απόδειξη της κατοχής του οικείου εξοπλισμού είτε με τιμολόγια αγοράς, είτε με μισθωτήρια συμβόλαια. Επομένως, ο λόγος αυτός απορρίπτεται ως αβάσιμος.

24. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, ώστε η Αναθέτουσα Αρχή να καλέσει την παρεμβαίνουσα για τη συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατά τα γενόμενα δεκτά στις σκ. 19 και 21 της παρούσας, το δε παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αρ. .../21-3-2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (Θέμα ... της ημερήσιας διάταξης της από 21-3-2023 συνεδρίασης), κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, για την οποία η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει όπως προβεί σε κλήση της, κατ' αρ. 103 του Ν. 4412/2016 και 3.2 της Διακήρυξης, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό .

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 08.05.2023 και εκδόθηκε στις 29.05.2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ