

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 2 Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει, σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 747/2023 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου «...», την από 19.05.2022 με ΓΑΚ 700/20.05.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου με την επωνυμία «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 181/28.04.2022 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου, περί έγκρισης του υπ' αριθμ. ΙΙΙ/12.04.2022 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

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

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που κρίθηκαν αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος και ανακηρύσσεται οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

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 15.000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» την από 16.05.2022 πληρωμή στην ALPHA BANK 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 την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 6.033,482,50€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την από «...» Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για τη σύναψη Συμφωνίας–Πλαίσιο με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών για τη «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 7.481.516,30€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 4.11.2021 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα 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 19.05.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 10.05.2022 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 30.05.2022, ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή την 19.05.2022, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 2975/2022 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώως έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 9.06.2022 υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης, το οποίο δεν λαμβάνεται υπόψιν από το Κλιμάκιο. Και τούτο διότι, αφενός μεν οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής υποβλήθηκαν εκπροθέσμως την 6.06.2022, ως ο ίδιος ο προσφεύγων άλλωστε συνομολογεί, αφετέρου, ενόψει της μη υποβολής απόψεων της αναθέτουσας αρχής εντός της δεκαπενθήμερης προθεσμίας που έληγε την 3.06.2022, ο παρεμβαίνων όφειλε να καταθέσει υπόμνημα επί της παρέμβασης πέντε ημέρες από την άπρακτη παρέλευση της δεκαπενθήμερης προθεσμίας υποβολής απόψεων, ήτοι μέχρι την 8.06.2022.

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό ελάβαν μέρος τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και η ένωση οικονομικών φορέων «...». Με την υπ' αριθμ. 175/3.03.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής ανακηρύχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων και απορρίφθηκε η προσφορά της τρίτης συμμετέχουσας ένωσης. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων, με το υπ' αριθμ. ΙΙΙ/12.04.2022 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανακήρυξη του προσφεύγοντος και του παρεμβαίνοντος ως οριστικών αναδόχων. Με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 181/28.04.2022 απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό. Κατά της εν λόγω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία απορρίφθηκε σιωπηρώς από το 1^ο Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ (Εισηγήτρια Ε. Αψοκάρδου). Κατόπιν αυτού, με την υπ' αριθμ. 747/2023 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου «...» αναπέμφθηκε η υπόθεση στην ΕΑΔΗΣΥ προκειμένου να εξετάσει την προσφυγή.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος 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 προσφορά του, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

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 : [...]...ιζ) τους απαράβατους 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 : «...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. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν....».

10. Επειδή, το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 1.[...]Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82 περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης. [...]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. [...]».

11. Επειδή, το άρθρο 82 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές

ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς[...].».

12. Επειδή, το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με το ν. 4782/2021 και ισχύει ορίζει ότι : «[...] 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74 περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 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. [...]».

13. Επειδή, ο ν. 3310/2005 «Μέτρα για τη διασφάλιση της διαφάνειας και την αποτροπή καταστρατηγήσεων κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (Α' 30) ορίζει στο άρθρο 3 ότι : « 1. Η ιδιότητα του ιδιοκτήτη, του εταίρου, του βασικού μετόχου, του μέλους οργάνου διοίκησης ή του διευθυντικού στελέχους επιχείρησης μέσωσιν ενημέρωσης είναι ασυμβίβαστη με την ιδιότητα του ιδιοκτήτη, του εταίρου, του βασικού μετόχου, του μέλους οργάνου διοίκησης ή του διευθυντικού στελέχους επιχείρησης, που συνάπτει δημόσιες συμβάσεις, εφόσον συντρέχουν οι όροι και οι προϋποθέσεις της παρ. 4 του άρθρου αυτού. Σε περίπτωση που βασικός μέτοχος ή εταίρος της επιχείρησης είναι νομικό πρόσωπο, η ασυμβίβαστη ιδιότητα καταλαμβάνει και τα μέλη οργάνου διοίκησης και τα διευθυντικά στελέχη του νομικού αυτού

προσώπου, εφόσον συντρέχουν οι όροι και οι προϋποθέσεις της παρ. 4 του άρθρου αυτού. 2. Η ασυμβίβαστη ιδιότητα της προηγούμενης παραγράφου καταλαμβάνει, επίσης, και τα παρένθετα πρόσωπα του ιδιοκτήτη, του εταίρου, του βασικού μετόχου, του μέλους οργάνου διοίκησης ή του διευθυντικού στελέχους επιχείρησης μέσω εννημέρωσης ή επιχείρησης που συνάπτει δημόσιες συμβάσεις, καθώς και κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, το οποίο, μέσω χρηματοδότησης ή συμφωνίας, εξαιρουμένων των δανείων από αναγνωρισμένους χρηματοπιστωτικούς οργανισμούς, ή με οποιονδήποτε άλλο τρόπο, ελέγχει επιχείρηση μέσω εννημέρωσης ή επιχείρησης που συνάπτει δημόσιες συμβάσεις ή ασκεί επιρροή στη λήψη αποφάσεων, που λαμβάνονται από τα όργανα διοίκησης ή τα διευθυντικά στελέχη, σχετικά με τη διοίκηση και την εν γένει λειτουργία των επιχειρήσεων αυτών, εφόσον συντρέχουν οι όροι και οι προϋποθέσεις της παρ. 4 του άρθρου αυτού. 3. Σε περίπτωση που σε διαγωνιστική διαδικασία ή διαδικασία ανάθεσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης συμμετέχει ένωση προσώπων ή κοινοπραξία ή οποιασδήποτε άλλης μορφής οντότητα, η συνδρομή ασυμβίβαστης ιδιότητας του άρθρου αυτού ερευνάται αυτοτελώς για κάθε μέλος τους, εφόσον συντρέχουν οι όροι και οι προϋποθέσεις της παρ. 4 του άρθρου αυτού. 4. Η διαπίστωση της ασυμβίβαστης ιδιότητας γίνεται, ξεχωριστά, για κάθε διαγωνιστική διαδικασία ή διαδικασία ανάθεσης από την Αναθέτουσα Αρχή και ελέγχεται, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 5 του νόμου αυτού, εφόσον, λόγω της συνδρομής της κατά τα ως άνω ασυμβίβαστης ιδιότητας, αποδειχθεί με οριστική δικαστική απόφαση που έχει ισχύ δεδικασμένου ότι συντρέχει περίπτωση αποκλεισμού εξαιτίας ενεργητικής διαφθοράς, κατά την έννοια του άρθρου 45 παρ. 1 εδ. β' της Οδηγίας 2004/18/EK της 31.3.2004, όπως η περίπτωση αυτή ορίζεται στο άρθρο 3 της Πράξης του Συμβουλίου της 26ης Μαΐου 1997 (ΕΕ C195 της 25.6.1997). Για την εφαρμογή του νόμου αυτού, ενεργητική διαφθορά στοιχειοθετείται όταν οποιοσδήποτε, εκ προθέσεως, υπόσχεται ή παρέχει σε υπάλληλο της Αναθέτουσας Αρχής, άμεσα ή με τη μεσολάβηση τρίτου, οποιασδήποτε φύσεως ωφέλημα για τον εαυτό του ή για τρίτο, προκειμένου ο υπάλληλος να τελέσει ή να μην τελέσει πράξη εκ των καθηκόντων του ή κατά την άσκηση των καθηκόντων του, κατά παράβαση των νόμιμων καθηκόντων του. Με την οριστική καταδικαστική απόφαση που έχει ισχύ δεδικασμένου

πρέπει να διαπιστώνεται η ανωτέρω αξιόποινη πράξη της επιχείρησης «...», με την οποία συνδέεται ο υποψήφιος εξαιτίας της κατά τα ως άνω συνδρομής των ασυμβιβάστων ιδιοτήτων και απαγορεύσεων του νόμου αυτού και να αποδεικνύεται η τέλεση της αξιόποινης πράξης του υποψηφίου αυτού και η ιδιότητά του ως φυσικού αυτουργού ή ηθικού αυτουργού ή συναυτουργού ή άμεσου συνεργού στην τέλεση του αδικήματος της ενεργητικής διαφθοράς...». Επίσης, το άρθρο 4 του ως άνω νόμου ορίζει ότι «...4.α) Απαγορεύεται η σύναψη δημοσίων συμβάσεων με εξωχώριες εταιρείες από «μη συνεργάσιμα κράτη στον φορολογικό τομέα» κατά την έννοια των παρ. 3 και 4 του άρθρου 65 του ν. 4172/2013 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, Α` 167). Οι εξωχώριες εταιρείες από «μη συνεργάσιμα κράτη στον φορολογικό τομέα» απαγορεύεται επίσης να συμμετέχουν με ποσοστό μεγαλύτερο του ένατοις εκατό (1%) επί του μετοχικού κεφαλαίου ή να κατέχουν εταιρικά μερίδια ή να είναι εταίροι των εταίρων σε επιχειρήσεις που συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις. Για τον έλεγχο και την επιβολή της απαγόρευσης αυτής η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας εφαρμόζει την υπουργική απόφαση που εκδίδεται κατά την παρ. 4 του άρθρου 65 του ν. 4172/2013. Επιπλέον, απαγορεύεται η σύναψη δημοσίων συμβάσεων με εξωχώριες εταιρείες από κράτη που έχουν προνομιακό φορολογικό καθεστώς, όπως αυτά ορίζονται στον κατάλογο της απόφασης της παρ. 7 του άρθρου 65 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος, με εξαίρεση τα κράτη που αποτελούν: αα) κράτος - μέλος της Ένωσης, ή ββ) κράτος - μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ.), ή γγ) τρίτη χώρα που έχει υπογράψει και κυρώσει τη Διεθνή Συμφωνία για τις Διεθνείς Συμβάσεις (ΣΔΣ), στον βαθμό που η υπό ανάθεση σύμβαση καλύπτεται από τα Παραρτήματα 1, 2, 4 και 5 και τις γενικές σημειώσεις του σχετικού με την Ένωση Προσαρτήματος Ι της ως άνω ΣΔΣ, ή δδ) σε τρίτη/ες χώρες που δεν εμπίπτει στις περιπτώσεις αα), ββ) και γγ) και έχει συνάψει και εφαρμόζει διμερή ή πολυμερή συμφωνία με την Ένωση. β) Απαγορεύεται εξωχώρια εταιρεία να συμμετέχει με ποσοστό μεγαλύτερο του ένα τοις εκατό (1%) επί του μετοχικού κεφαλαίου ή να κατέχει εταιρικά μερίδια ή να είναι εταίρος του εταίρου επιχείρησης μέσω εννημέρωσης, "εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της παρ. 6 του άρθρου 2 του νόμου αυτού". Η απαγόρευση του προηγούμενου εδαφίου ισχύει και για τις εξωχώριες εταιρείες, οι οποίες

συμμετέχουν σε άλλα νομικά πρόσωπα που είναι μέτοχοι επιχείρησης μέσω ενδημέρωσης, ή μέτοχοι των μετόχων αυτών και ούτω καθεξής, και οι οποίες είναι κάτοχοι ποσοστού μετοχών το οποίο συνυπολογιζόμενο και αναγόμενο σε ποσοστό μετοχών στην επιχείρηση μέσω ενδημέρωσης αντιστοιχεί σε ποσοστό μεγαλύτερο του ένα τοις εκατό (1%) επί του συνολικού μετοχικού κεφαλαίου, "εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις της παρ. 6 του άρθρου 2 του νόμου αυτού ...». Περαιτέρω, το άρθρο 8 του ως άνω νόμου ορίζει ότι: «1. Οι μετοχές των ανωνύμων εταιρειών που συμμετέχουν, αυτοτελώς ή σε κοινοπραξία ή ένωση προσώπων ή σε οποιασδήποτε μορφής οντότητα, σε διαγωνιστική διαδικασία ή διαδικασία ανάθεσης κατασκευής έργων ή προμήθειας αγαθών ή παροχής υπηρεσιών και μελετών του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με τις διατάξεις του νόμου αυτού, με οικονομικό αντικείμενο ή αντάλλαγμα ανώτερο του ενός εκατομμυρίου (1.000.000,00) ευρώ, είναι υποχρεωτικά ονομαστικές, προκειμένου να καταστεί εφικτός ο έλεγχος της συνδρομής των λόγων αποκλεισμού από τις διαγωνιστικές διαδικασίες ή τις διαδικασίες ανάθεσης, σύμφωνα με τις Οδηγίες περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών, συμβάσεων δημοσίων προμηθειών και συμβάσεων δημοσίων έργων, όπως εκάστοτε ισχύουν. Εφόσον μέτοχος είναι άλλη ανώνυμη εταιρεία με ποσοστό συμμετοχής στο μετοχικό κεφάλαιο τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%), οι μετοχές της εταιρείας αυτής είναι υποχρεωτικά ονομαστικές στο σύνολό τους μέχρι φυσικού προσώπου. Σε περίπτωση συμμετοχής εταιρειών άλλης νομικής μορφής, πλην των ανωνύμων, στις οποίες συμμετέχουν ή κατέχουν εταιρικά μερίδια ανώνυμες εταιρείες, με ποσοστό συμμετοχής στο εταιρικό κεφάλαιο τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%), οι μετοχές τους είναι υποχρεωτικά ονομαστικές μέχρι και του τελευταίου φυσικού προσώπου. [...] 4. Οι υποχρεώσεις των παραγράφων 1 έως 3 του άρθρου αυτού αποτελούν προϋποθέσεις για την παραδεκτή συμμετοχή της εταιρείας ή κοινοπραξίας ή ένωσης προσώπων ή οποιασδήποτε άλλης μορφής οντότητας στη σχετική διαδικασία. Η Αναθέτουσα Αρχή ελέγχει επίσης, επί ποινή απαραδέκτου της υποψηφιότητας, εάν στη διαγωνιστική διαδικασία ή στη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης συμμετέχει εξωχώρια εταιρεία κατά τα αναφερόμενα στην

περίπτωση α` της παραγράφου 4 του άρθρου 4 του νόμου αυτού. Η κήρυξη του απαραδέκτου γίνεται από την αναθέτουσα αρχή κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου [...] 6. Με προεδρικό διάταγμα που εκδίδεται ύστερα από πρόταση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Ανάπτυξης ρυθμίζονται μεταξύ άλλων: α) η διαδικασία και οι προϋποθέσεις για την ονομαστικοποίηση των μετοχών, β) ο τρόπος παρακολούθησης της ονομαστικοποίησης από το Χρηματιστήριο Αθηνών και την ανώνυμη εταιρεία Αποθετηρίων Εγγράφων, με την επιφύλαξη της προβλεπόμενης στην παράγραφο 3 του άρθρου αυτού εξαίρεσης, γ) κάθε άλλο συναφές ζήτημα σε σχέση με την ονομαστικοποίηση των μετοχών ή με την απαγόρευση συμμετοχής των εξωχώριων εταιρειών, καθώς και κάθε λεπτομέρεια αναγκαία για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου αυτού.[...] 7. Μέχρι την έκδοση του Π.δ. της προηγούμενης παραγράφου παραμένουν σε ισχύ οι διατάξεις του Π.δ. 82/1996 (ΦΕΚ 66 Α`), εξαιρουμένων των διατάξεων των άρθρων 1 παρ. 4 και 2 παρ. 1 αυτού, οι οποίες καταργούνται δια του νόμου αυτού.[...]».

14. Επειδή, το άρθρο 1 του Π.Δ. 82/1996 «Ονομαστικοποίηση των μετοχών Ελληνικών Ανωνύμων Εταιρειών που μετέχουν στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα» (Α` 66) ορίζει ότι : « 1. Ελληνικές ανώνυμες εταιρείες που μετέχουν, είτε οι ίδιες είτε ως μέλη κοινοπραξιών, στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών, συμπεριλαμβανομένης και της προσφοράς υπηρεσιών, και εμπίπτουν στις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 15 του Ν.2328/95 (ΦΕΚ Α` 159), όπως αυτό ισχύει, υποχρεούνται κατά την υποβολή της προσφοράς για τη συμμετοχή τους σε διαγωνισμούς ανάληψης έργων ή προμηθειών αν έχουν ονομαστικοποιήσει τις μετοχές τους μέχρι φυσικού προσώπου σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο παρόν διάταγμα. 2. Η υποχρέωση για την ανωτέρω ονομαστικοποίηση των μετοχών εταιρείας που εμπίπτει στις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 15 του Ν.2328/95 (η Εταιρία) θεωρείται ότι εκπληρώθηκε εφόσον η Εταιρεία, κατά την υποβολή της προσφοράς για τη συμμετοχή της στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών, εκτός των άλλων στοιχείων που προβλέπονται από άλλες διατάξεις νόμων ή από την προκήρυξη του διαγωνισμού, υποβάλλει

στον αρμόδιο φορέα: α) Πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής, που εποπτεύει σύμφωνα με τις διατάξεις του Κ.Ν.2190/1920 την Εταιρεία, από το οποίο προκύπτει ότι οι μετοχές της, με βάση το ισχύον καταστατικό της, είναι ονομαστικές.[...] β) Αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της Εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της Εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. 3. Εφόσον από την κατάσταση των μετοχών της παραγράφου 2.β` προκύπτει ότι μέτοχοι της Εταιρείας είναι άλλες ανώνυμες εταιρείες, αυτές πρέπει να έχουν, βάσει του καταστατικού τους, ονομαστικές μετοχές και να έχουν προσκομίσει στην Εταιρεία βεβαίωση περί του ότι οι μέτοχοι τους είναι φυσικά πρόσωπα, προσωπικές εταιρείες, ΕΠΕ ή οποιασδήποτε άλλης μορφής νομικά πρόσωπα πλην ανωνύμων εταιρειών. Αν μέτοχοι και αυτών των ανωνύμων εταιρειών είναι ανώνυμες εταιρείες, πρέπει και οι τελευταίες να έχουν ονομαστικές μετοχές και να προσκομίσουν αντίστοιχη βεβαίωση περί του ότι οι μέτοχοί τους είναι φυσικά πρόσωπα, προσωπικές εταιρείες ΕΠΕ ή οποιασδήποτε άλλης μορφής νομικά πρόσωπα πλην ανωνύμων εταιρειών. Αν μέτοχοι και των τελευταίων ανωνύμων εταιρειών είναι ανώνυμες εταιρείες, πρέπει και οι τελευταίες να προσκομίσουν βεβαίωση περί του ότι οι μετοχές τους είναι ονομαστικές και βεβαιώσεις για τους μετόχους τους, αντιστοιχα με όσα ορίζονται παραπάνω, έως ότου προσδιορισθούν μέχρι φυσικού προσώπου ή προσωπικής εταιρείας ή ΕΠΕ ή οποιασδήποτε άλλης μορφής νομικού προσώπου πλην ανωνύμου εταιρείας οι τελικοί μέτοχοι όλων των ανωνύμων εταιρειών. Για τη συμμόρφωση προς τις διατάξεις της παρούσας παραγράφου, η εταιρεία τηρεί επιπλέον ειδικό μετοχολόγιο για τους μετόχους της που είναι ανώνυμες εταιρείες. Στο ειδικό αυτό μετοχολόγιο η Εταιρεία καταχωρεί όλα τα στοιχεία που αφορούν τους μετόχους κάθε ανώνυμης εταιρείας που είναι μέτοχος της Εταιρείας κ.ο.κ., μέχρι φυσικού προσώπου, κατά την έννοια της παρούσας παραγράφου...».

15. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...]1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της συμφωνίας-πλαίσιο 1.3.1 Αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο Με το Νόμο 4512/2018 προβλέπεται

η «...». Μια από τις σημαντικότερες διαστάσεις της «...» είναι και η σταδιακή «...». Σε αυτό το πλαίσιο κρίνεται απαραίτητη η παροχή υπηρεσιών «...» σύμφωνα με τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές της παρούσας διακήρυξης από τα υφιστάμενα «...» σε όλη την επικράτεια στα «...» που θα τα αντικαταστήσουν σταδιακά. Οι υπο ανάθεση παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : «...» [...]1.4 Θεσμικό πλαίσιο Η ανάθεση και εκτέλεση της συμφωνίας-πλαίσιο και των συμβάσεων που βασίζονται σε αυτήν (“εκτελεστικές συμβάσεις”) διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ’ εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: – του ν. 4412/2016 (Α' 147) “Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)», όπως ισχύει, και ιδίως το άρθρο 39 αυτού,[...]-Του ν. 3310/2005 (Α' 30) «Μέτρα για τη διασφάλιση της διαφάνειας και την αποτροπή καταστρατηγήσεων κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων», του π.δ/τος 82/1996 (Α' 66) «Ονομαστικοποίηση μετοχών Ελληνικών Ανωνύμων Εταιρειών που μετέχουν στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα» [...] 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού [...]2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμφωνίας-πλαίσιο,προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις:(θ) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα ότι έχει διαπράξει σοβαρόεπαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του. [...] 2.2.3.5. Αποκλείεται, επίσης, οικονομικός φορέας από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμφωνίας-πλαίσιο εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, όπως ισχύει. Οι υποχρεώσεις της παρούσης αφορούν τις ανώνυμες εταιρείες που υποβάλλουν προσφορά αυτοτελώς ή ως μέλη ένωσης ή που συμμετέχουν στο μετοχικό κεφάλαιο άλλου νομικού προσώπου που υποβάλλει προσφορά ή νομικά πρόσωπα της αλλοδαπής που αντιστοιχούν σε ανώνυμη εταιρεία[...] 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί

φορείς απαιτείται: Α. Να διαθέτουν την κατάλληλα τεκμηριωμένη και αποδεδειγμένη επαγγελματική ικανότητα στο πλαίσιο Έργων αντίστοιχου μεγέθους και αντικειμένου με το υπό ανάθεση Έργο. Συγκεκριμένα, κατά τα τρία (3) τελευταία έτη (2018, 2019, 2020) απαιτείται να έχουν υλοποιήσει τουλάχιστον τρία (3) έργα «...» προϋπολογισμού άνω των 100.000€ έκαστο. [...] Β. Να διαθέτουν προσωπικό επαρκές σε πλήθος και δεξιότητες για την ανάληψη του Έργου, και συγκεκριμένα να διαθέτουν [...] 2) Τουλάχιστον είκοσι (20) άτομα προσωπικό με ειδικότητα «...». Γ. Να διαθέτουν τουλάχιστον δέκα (10) «...»και τρία (3) «...» τα οποία θα είναι ιδιότητα ή με χρηματοδοτική μίσθωση. Σε περίπτωση χρηματοδοτικής μίσθωσης, αυτή θα πρέπει να έχει συναφθεί πριν την ημερομηνία διακήρυξης του παρόντος διαγωνισμού[...] 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να διαθέτουν οργανωμένο σύστημα διαχείρισης ποιότητας στα πεδία παροχής υπηρεσιών συναφών με το αντικείμενο του Έργου. Συγκεκριμένα: Α) Να διαθέτουν πιστοποίηση ISO 9001 για συναφές με την σύμβαση – πλαίσιο αντικείμενο Β) Να διαθέτουν πιστοποίηση (OHSAS 18001 ή ISO 45001 ή αντίστοιχο) σε θέματα υγιεινής και ασφάλειας. Γ) Να διαθέτουν πιστοποίηση (ISO 14001 ή αντίστοιχο) σε θέματα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Δ) Να είναι εγγεγραμμένοι στο Εθνικό Μητρώο Παραγωγών (ΕΜΠΑ) του Ε.Ο.ΑΝ [...] [...] 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 τα άρθρα 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 στο άρθρο 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.[...] δ) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. [...] στ) για την παράγραφο 2.2.3.5 δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών, που καθορίζονται κατωτέρω, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρία ή νομικό

πρόσωπο στη μετοχική σύνθεση του οποίου συμμετέχει ανώνυμη εταιρεία ή νομικό πρόσωπο της αλλοδαπής που αντιστοιχεί σε ανώνυμη εταιρεία. [...] Ειδικότερα: - Όσον αφορά στις εγκατεστημένες στην Ελλάδα ανώνυμες εταιρείες υποβάλλεται πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές τους είναι ονομαστικές και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς.[...] Ελλείψεις στα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών συμπληρώνονται κατά την παράγραφο 3.1.2 της παρούσας. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει επίσης, επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς, εάν στη διαδικασία συμμετέχει εξωχώρια εταιρεία από «μη συνεργάσιμα κράτη στον φορολογικό τομέα» κατά την έννοια των παρ. 3 και 4 του άρθρου 65 του ν. 4172/2013, καθώς και από κράτη που έχουν προνομιακό φορολογικό καθεστώς, όπως αυτά ορίζονται στον κατάλογο της απόφασης της παρ. 7 του άρθρου 65 του ως άνω Κώδικα, κατά τα αναφερόμενα στην περίπτωση α' της παραγράφου 4 του άρθρου 4 του ν. 3310/2005. Πέραν των ως άνω δικαιολογητικών ονομαστικοποίησης, ο προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει κατά το στάδιο κατακύρωσης υπεύθυνη δήλωση ότι δεν είναι εξωχώρια εταιρεία, κατά την ανωτέρω έννοια και δεν εμπίπτει στις διατάξεις της παρ.4 εδαφ. α & β του άρθρου 4 του Ν. 3310/2005, όπως ισχύει. [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: [...] β2. Υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα με αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών, συνοδευόμενη από κατάσταση προσωπικού θεωρημένη από την Επιθεώρηση Εργασίας άλλως κατάσταση προσωπικού όπως αποτυπώνεται κάθε φορά στην τρέχουσα ισχύουσα κατάσταση ενεργού προσωπικού που τηρείται στο πληροφοριακό σύστημα ΕΡΓΑΝΗ του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων γ. Υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα για τα «...» που διαθέτει συνοδευόμενα από φωτοαντίγραφα των αδειών κυκλοφορίας των ιδιοκτητών ή με χρηματοδοτική μίσθωση «...» καθώς και οποιοδήποτε άλλο έγγραφο πιστοποιεί την ύπαρξη των «...» [...] Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής

τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας της παραγράφου 2.2.7 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά ή ισοδύναμα, με πεδίο εφαρμογής σχετικό με τα αναφερόμενα στην ως άνω παράγραφο:

- Πιστοποιητικό σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9001:2015 σε συναφές με το αντικείμενο τομέα, το οποίο να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης
- Πιστοποιητικό σύμφωνα με το πρότυπο ISO 14001:2015 ή αντίστοιχο (περιβαλλοντικής διαχείρισης) το οποίο να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης
- Πιστοποιητικό σύμφωνα με το πρότυπο OHSAS 18001 ή ISO 45001:2018 ή αντίστοιχο (υγεία & ασφάλεια στην εργασία) το οποίο να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης
- Βεβαίωση εγγραφής στο Εθνικό Μητρώο Παραγωγών (ΕΜΠΑ) του Ε.Ο.ΑΝ.[...]

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 στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Η τεχνική προσφορά συντάσσεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης «Υπόδειγμα τεχνικής προσφοράς» και υποβάλλεται ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη.[...]

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον/ους προσφέροντα/ες, στον/ους οποίο/ους πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό/ούς ανάδοχο/ους»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, και τον/ους καλεί να υποβάλει/ουν εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν/ους, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. [...] Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον/τους προσωρινό/ούς ανάδοχο/χους να

Αριθμός απόφασης: Σ827/2023

προσκομίσει/ουν τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει/ουν τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει/ουν διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτό[...]

3.3 Κατακύρωση - σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο [...]

Πριν την υπογραφή της συμφωνίας-πλαίσιο υποβάλλεται η Υπεύθυνη δήλωση της κοινής απόφασης των Υπουργών Ανάπτυξης και Επικρατείας 20977/23-8-2007 (Β' 1673) « Δικαιολογητικά για την τήρηση των μητρώων του ν. 3310/2005 όπως τροποποιήθηκε με το ν. 3414/2005».[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Συμφωνίας-πλαίσιο[...]

Α. Γενικές Απαιτήσεις Στο πλαίσιο της υλοποίησης των υπηρεσιών «...» ο Ανάδοχος θα πρέπει :

- Να διαθέτει όλα τα κατάλληλα «...» που θα απαιτηθούν (π.χ. «...» κ.λ.π) και να προσκομίσει άμεσα εφόσον του ζητηθεί τα ανάλογα πιστοποιητικά που θα το αποδεικνύουν.[...]
- Ο Ανάδοχος υποχρεούται στην «...» εκτός του «...», τον «...» (όπου απαιτείται), την «...» (σύμφωνα με τα παραπάνω) και την «...».
- Οι παραπάνω εργασίες θα πρέπει εκτελούνται από εξειδικευμένο (κατά περίπτωση) προσωπικό (π.χ. «...», κλπ)[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς

Η Τεχνική Προσφορά του υποψήφιου Αναδόχου θα συνταχθεί σύμφωνα με το παρακάτω υπόδειγμα και θα πρέπει να περιέχει τεκμηριωτικό υλικό για τις παρεχόμενες υπηρεσίες καθώς και οποιοδήποτε επιπλέον στοιχείο τεκμηριώνει πληρέστερα την Προσφορά του υποψήφιου Αναδόχου και απαντά στις επιμέρους απαιτήσεις που τίθενται στην παρούσα Διακήρυξης...

A/A	ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ	ΑΠΑΙΤΗΣΗ	ΑΠΑΝΤΗΣΗ	ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ
1	Ο υποψήφιος διαθέτει 10 «...» και 3 «...» (συμπ. συμβάσεων χρηματοδ. μίσθωσης που έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς) και όλα τα κατάλληλα μέσα «...» που θα απαιτηθούν (π.χ. «...» κ.λ.π) και να προσκομίσει άμεσα εφόσον του ζητηθεί τα ανάλογα πιστοποιητικά που θα το αποδεικνύουν.			
15	Οι παραπάνω εργασίες θα πρέπει εκτελούνται από εξειδικευμένο (κατά περίπτωση) προσωπικό (π.χ. «...», κλπ)	ΝΑΙ		
16	Για την αποσύνδεση «...» είναι απαραίτητο οι οικονομικοί φορείς να απασχολούν «...» με όλες τις σχετικές άδειες	ΝΑΙ		

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VIII - ΔΗΛΩΣΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΣΧΕΔΙΟ ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ
ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ-ΩΝ ΔΗΛΩΣΗΣ-ΔΗΛΩΣΕΩΝ ΠΟΥ ΠΡΟΣΚΟΜΙΖΟΝΤΑΙ ΩΣ

ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ Δηλώνω υπεύθυνα ότι: [...]Παράγραφος 2.2.3.4. περ. θ Διακήρυξης Δεν έχω/έχουμε διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα και δεν έχει επιβληθεί σε βάρος μου/μας πειθαρχική ποινή ή άλλους είδους κύρωση στο πλαίσιο του επαγγέλματός μου/μας από αρμόδια εποπτική αρχή/φορέα με πειθαρχικές-κυρωτικές αρμοδιότητες. [...]ΔΗΛΩΣΗ ΟΨΙΓΕΝΩΝ ΜΕΤΑΒΟΛΩΝ Δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό μου/μας οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016. ΔΗΛΩΣΗ Συναινώ/ούμε στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης της παρούσας δημόσιας σύμβασης και επιτρέπω στην αναθέτουσα αρχή να προβεί σε αναζήτηση-επιβεβαίωση όλων των αναγκαίων δικαιολογητικών και να προβεί στο πλαίσιο αυτό στην αναγκαία επεξεργασία δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα και στην ανταλλαγή πληροφοριών με άλλες..». 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 συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Ομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

16. Επειδή, ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος. Και τούτο διότι δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικά ότι οι μέτοχοί του-ανώνυμες εταιρείες έχουν ονομαστικές μετοχές, ούτε προσκόμισε βεβαιώσεις για τους μετόχους καθεμίας εκ των λόγω ανωνύμων εταιρειών – εάν είναι φυσικά πρόσωπα, προσωπικές εταιρείες, εταιρείες περιορισμένης ευθύνης ή οποιαδήποτε άλλης μορφής νομικά πρόσωπα, πλην ανωνύμων εταιρειών-, παρέλειψε δε να

καταθέσει την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση ότι δεν είναι εξωχώρια εταιρεία, ενώ δεν απέδειξε και την εκ μέρους του τήρηση ειδικού μετοχολογίου όπως επιβάλλεται από τις διατάξεις του Π.Δ.82/1996. Επίσης ο προσφεύγων προβάλλει ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ζητήσει από τον παρεμβαίνοντα να προσκομίσει έγγραφα που αποδεικνύουν τη μη συνδρομή στα πρόσωπα των βασικών του μετόχων των όρων του ασυμβίβαστου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του Ν. 3310/2005. Πέραν των ανωτέρω, κατά τον προσφεύγοντα, εφόσον τρεις εκ των μετόχων του παρεμβαίνοντος έχουν πτωχεύσει, τίθεται ζήτημα ως προς την υπογραφή των υπεύθυνων δηλώσεων περί ασυμβίβαστου της υπ' αριθμ. 20977/23.08-2007 Υπουργικής Απόφασης.

17. Επειδή, στον όρο 2.2.3.5 της διακήρυξης τίθεται ως λόγος αποκλεισμού η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, με την επισήμανση ότι αφορά όχι μόνον τις ανώνυμες εταιρείες που υποβάλλουν προσφορά αλλά και όσες συμμετέχουν στο μετοχικό κεφάλαιο νομικού προσώπου που υποβάλλει προσφορά. Προς απόδειξη δε της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.5 της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος που εδρεύει στην Ελλάδα, απαιτείται να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, κατά τον όρο 2.2.9.2.B1(στ) της διακήρυξης, α) πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές του είναι ονομαστικές, β) αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου και γ) υπεύθυνη δήλωση ότι δεν είναι εξωχώρια εταιρεία και δεν εμπίπτει στις διατάξεις της παρ. 4 εδαφ. α και β του άρθρου 4 του Ν. 3310/2005. Περαιτέρω, στον όρο 1.4 της διακήρυξης σαφώς ορίζεται ότι στον υπό κρίση διαγωνισμό τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του ν. 3310/2005 και του πδ. 89/1996, οι οποίες προβλέπουν την υποχρέωση ονομαστικοποίησης των μετοχών για την παραδεκτή συμμετοχή των ελληνικών ανωνύμων εταιρειών σε διαγωνιστικές διαδικασίες, οικονομικού αντικειμένου μεγαλύτερου του 1.000.000 ευρώ, προς τον σκοπό εξυπηρέτησης λόγου δημοσίου συμφέροντος, ο οποίος συνίσταται στο να καθίσταται εφικτός ο έλεγχος συνδρομής περιπτώσεως αποκλεισμού ΑΕ από διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. Επομένως, δοθέντος ότι μόνον η υποβολή πιστοποιητικού ονομαστικοποίησης και μετοχολογίου της προσφέρουσας

ελληνικής ανώνυμης εταιρείας δεν καταλήγει σε ονομαστικοποίηση έως φυσικού προσώπου, ούτε επιτρέπει τον έλεγχο απουσίας του εθνικού λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.5 της διακήρυξης, κατά πάγια νομολογία, απαιτείται να κατατεθούν και τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης και προσδιορισμού των τελικών μετόχων μέχρι φυσικού προσώπου εφόσον από την αναλυτική κατάσταση των μετόχων του προσωρινού αναδόχου που αποτελεί ελληνική ανώνυμη εταιρεία προκύπτει ότι μέτοχόι του είναι άλλες ανώνυμες εταιρείες (βλ. *ad hoc* ΔΕφΠειραιά Α257/2022, πρβλ ΣτΕ 303/2020 και ΕΛΣ Ζ΄ Κλιμάκιο Πράξη 185/2021). Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με τον όρο 3.2 της διακήρυξης, που ενσωματώνει τη αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, σε περίπτωση μη υποβολής των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά, χωρίς η εν λόγω υποχρέωση να υπόκειται σε οιοδήποτε ποσοτικό ή ποιοτικό περιορισμό, ήτοι ισχύει ανεξαρτήτως του είδους, του αριθμού και της σημασίας των ελλείψεων των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

18. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, καταρχάς, ο παρεμβαίνων δεν προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την προβλεπόμενη στον όρο 2.2.9.2.B1(στ) της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση ότι δεν αποτελεί εξωχώρια εταιρεία και δεν εμπίπτει στις διατάξεις της παρ. 4 εδαφ. α και β του άρθρου 4 του Ν. 3310/2005. Αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι η αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι παρέλκει η υποβολή τέτοιας δήλωσης λόγω των λοιπών δηλώσεων του που αποδεικνύουν ότι δεν είναι εξωχώρια εταιρεία, δεδομένου ότι τα όποια έγγραφα υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος για την απόδειξη έτερων σκοπών δεν δύναται να αναπληρώσουν ούτε να αναιρέσουν τη ρητή πρόβλεψη της διακήρυξης περί προσκόμισης της συγκεκριμένης υπεύθυνης δήλωσης, απαίτηση η οποία δεσμεύει την αναθέτουσα αρχή και δεν μπορεί εκ των υστέρων να αποστεί εξ' αυτής, απαλλάσσοντας τον προσωρινό ανάδοχο από την κατάθεσή της. Επίσης, εκ της προσκομισθείσας με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναλυτικής κατάστασης μετόχων του παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι στο μετοχικό του κεφάλαιο μετέχουν με ποσοστό μεγαλύτερο

του 1% τέσσερις ελληνικές ανώνυμες εταιρείες ,για τις οποίες δεν υπεβλήθη κανένα πιστοποιητικό, μετοχολόγιο ή εν γένει στοιχείο που αποδεικνύει την ονομαστικοποίηση των μετοχών τους έως φυσικού προσώπου, με αποτέλεσμα το αναπόδεικτο της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.5 της διακήρυξης, βάσει των συγκεκριμένων δικαιολογητικών που προβλέπονται στις διατάξεις του ν. 3310/2005 και του π.δ. 82/2006. Οι δε αιτιάσεις του παρεμβαίνοντος περί μη απαίτησης υποβολής των ως άνω εγγράφων τυγχάνουν απορριπτικές ως αβάσιμες, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, Ωστόσο, δοθέντος ότι δεν προβλέπεται ρητώς στον όρο 2.2.3 της διακήρυξης ως λόγος αποκλεισμού η συνδρομή και της ασυμβίβαστης ιδιότητας του άρθρου 3 του ν. 3310/2005, δεν συντρέχει, εν προκειμένω, παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να αιτηθεί την προσκόμιση από τον παρεμβαίνοντα σχετικών εγγράφων, τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα τυγχάνουν απορριπτέα ως μη ερειδόμενα στη διακήρυξη, ενώ σε κάθε περίπτωση, αν ήθελε θεωρηθεί ότι συντρέχει τέτοια υποχρέωση για τον παρεμβαίνοντα, η μη εκ μέρους του υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης προς τον σκοπό αυτό δεν μπορεί να συνεπάγεται τον αποκλεισμό του αλλά την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να τον καλέσει να τα προσκομίσει. Όσον αφορά δε τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος περί των προσώπων που θα υπογράψουν τις υπεύθυνες δηλώσεις της υπ' αριθμ. 20977/23.08-2007 ΚΥΑ αναφορικά με τους μετόχους του παρεμβαίνοντος που βρίσκονται σε διαδικασία πτώχευσης, προβάλλονται αλυσιτελώς διότι δεν αφορούν το παρόν στάδιο αλλά μεταγενέστερο, καθώς κατά τον όρο 3.3 της διακήρυξης οι σχετικές δηλώσεις προσκομίζονται πριν την υπογραφή της συμφωνίας-πλαίσιο. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να μην αποδεχτεί τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος αλλά να τον καλέσει να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση ότι δεν αποτελεί εξωχώρια εταιρεία και δεν εμπίπτει στις διατάξεις της παρ. 4 εδαφ. α και β του άρθρου 4 του Ν. 3310/2005, καθώς και βεβαιώσεις ότι οι μετοχές των μετόχων του είναι ονομαστικές και βεβαιώσεις για τους μετόχους αυτών μέχρι φυσικού προσώπου, όπως και το ειδικό μετοχολόγιο του πδ 82/1996 και ο πρώτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός ως βάσιμος.

19. Επειδή, ο προσφεύγων με το δεύτερο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τρία πιστοποιητικά ISO για την παροχή υπηρεσιών που δεν δύναται να θεωρηθούν ως συναφείς με το αντικείμενο του διαγωνισμού, ο οποίος αφορά τη «...», με αποτέλεσμα να μην αποδεικνύεται η συμμόρφωση του παρεμβαίνοντος με τον όρο 2.2.7 της διακήρυξης.

20. Επειδή, στον όρο 1.3 της διακήρυξης αναφέρεται ότι το αντικείμενο του διαγωνισμού αφορά στην παροχή υπηρεσιών «...», στο δε όρο 2.2.7 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο επιλογής ο διαγωνιζόμενος να διαθέτει σύστημα διαχείρισης ποιότητας σε πεδία παροχής υπηρεσιών συναφών με το αντικείμενο του διαγωνισμού και συγκεκριμένα, μεταξύ άλλων, πιστοποιήσεις ISO 9001, OHSAS 18001 ή ISO 45001 σε θέματα υγιεινής και ασφάλειας και ISO 14001 σε θέματα περιβαλλοντικής διαχείρισης, ενώ προς απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου του όρου 2.2.7 της διακήρυξης απαιτείται, κατά τον όρο 2.2.9.2.B5 της διακήρυξης, να προσκομιστούν ως δικαιολογητικά κατακύρωσης τα ως άνω πιστοποιητικά.

21. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης α) το υπ' αριθμ. «...» Πιστοποιητικό ISO 9001, β) το υπ' αριθμ. «...» Πιστοποιητικό 14001:2015 και γ) το υπ' αριθμ. «...», Πιστοποιητικό «...» ISO 45001:2018, όπου στα πεδία εφαρμογής τους αναγράφεται ότι αφορούν στα ακόλουθες υπηρεσίες «...», εντός και εκτός Ελλάδος –«...» -Παροχή υπηρεσιών «...», η οποία περιλαμβάνει πρόβλεψη της «...» - Παροχή υπηρεσιών «...» – παροχή της «...». Εκ δε των ως άνω πεδίων των πιστοποιητικών που αφορούν τη «...» σαφώς συνάγεται ότι καλύπτουν την παροχή υπηρεσιών συναφών με τη «...», τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα τυγχάνουν απορριπτέα ως αβάσιμα και αναπόδεκτα, δοθέντος μάλιστα ότι, κατά τη διακήρυξη, δεν απαιτείται ο συμμετέχων να διαθέτει σχετικές πιστοποιήσεις σε πεδίο πανομοιότυπο με το υπό ανάθεση αντικείμενο και άρα, ο παρεμβαίνων έχει αποδείξει την πλήρωση του κριτηρίου του όρου 2.2.7 της διακήρυξης. Ενόψει τούτου, αλυσιτελώς ο προσφεύγων αναφέρεται στον καταταστικό σκοπό του

παρεμβαίνοντος, ενώ εξάλλου, ο παρεμβαίνων έχει προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης υπηρεσιών «...», γεγονός το οποίο δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων, ο οποίος, μόνον αντιτείνει ότι οι εν λόγω βεβαιώσεις έχουν εκδοθεί από εταιρείες συνδεδεμένες με τον παρεμβαίνοντα, ισχυρισμός ο οποίος όμως προβάλλεται αλυσιτελώς, δοθέντος ότι η διακήρυξη δεν περιλαμβάνει περιορισμό ως προς τον τρίτο προς τον οποίο παρασχέθηκαν οι συναφείς με το αντικείμενο του διαγωνισμού υπηρεσίες. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος σχετικά με την απόδειξη του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.7 της διακήρυξης και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

22. Επειδή, ο προσφεύγων με το τρίτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν απέδειξε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ότι διαθέτει την απαιτούμενη κατά τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης τεχνική και επαγγελματική ικανότητα καθώς δεν προσκόμισε αποδεικτικά έγγραφα για την εκ μέρους του κυριότητα ή κατοχή επί τριών «...».

23. Επειδή, στον όρο 2.2.6.Γ της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας ο διαγωνιζόμενος να διαθέτει τουλάχιστον δέκα «...» και τρία «...», τα οποία θα είναι ιδιότητα ή με χρηματοδοτική μίσθωση που θα έχει συναφθεί πριν την ημερομηνία διακήρυξης του διαγωνισμού. Προς απόδειξη δε της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει, κατά τον όρο 2.2.9.2.B.4.γ της διακήρυξης, να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υπεύθυνη δήλωση για τα «...» και «...» που διαθέτει καθώς και φωτοαντίγραφα των αδειών κυκλοφορίας των ιδιοκτησιών ή με χρηματοδοτική μίσθωση «...», όπως και οποιοδήποτε άλλο έγγραφο πιστοποιεί την ύπαρξη των «...». Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης θεσπίζεται ως τεχνική προδιαγραφή ο συμμετέχων να διαθέτει όλα τα κατάλληλα μέσα «...» που θα απαιτηθούν όπως, «...», «...», «...» κλπ. Ωστόσο, σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν προβλέπεται ρητώς ότι απαιτείται είτε ως κριτήριο επιλογής είτε ως τεχνική προδιαγραφή ο διαγωνιζόμενος να διαθέτει ειδικώς «...», ούτε τέτοια απαίτηση αναφέρθηκε

σε οιαδήποτε εκ των διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής, ενώ προδήλως τέτοια υποχρέωση δεν δύναται αμέσως ή έστω εμμέσως να συναχθεί από το ύψος της προϋπολογιζόμενης στο άρθρο 8.5 του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης δαπάνη για την ημερήσια χρήση «...». Ως εκ τούτου, δοθέντος ότι δεν είναι επιτρεπτός ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα λόγω μη τήρησης υποχρέωσης η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαγωνιστική διαδικασία
έγγραφα (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51), εν προκειμένω, δεν είναι νόμιμη η απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, αν δεν αποδεικνύει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ότι διαθέτει, ως τεχνική ικανότητα, «...».

24. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αφενός μεν την από 24.03.2022 υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι «...Επίσης διαθέτω τρία ιδιόκτητα (3) «...» με τους κάτωθι αριθμούς πλαισίου και στοιχεία κατασκευαστή: 1. «...», 2. «...», 3. «...» και αφετέρου αρχείο υπο τίτλο «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ_«...»_compressed» στο οποίο περιλαμβάνονται τιμολόγιο αγοράς και πιστοποιήσεις ελέγχων των «...» που αναφέρει στην ως άνω υπεύθυνη δήλωση, με αποτέλεσμα ο παρεμβαίνων να αποδεικνύει την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6.Γ της διακήρυξης περί διάθεση τριών ιδιοκτητών «...». Αβασίμως, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι από το ίδιο το αντικείμενο και τις απαιτήσεις του έργου αλλά και από την παράγραφο 8.5 του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης συνάγεται ότι είναι αναγκαία χρήση «...», ενώ για τον ίδιο λόγο, ήτοι τη μη συμπερίληψη στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού απαίτησης περί διάθεσης «...», αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων προβάλλει αιτιάσεις αναφορικά με τις διαφορές χρήσης και δυνατοτήτων μεταξύ των «...» και των «...». Συνεπώς, εφόσον η διάθεση «...» δεν είναι αξιούμενη από τη διακήρυξη απαίτηση για την απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6.Γ της διακήρυξης δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού του παρεμβαίνοντος για δικαιολογητικό κατακύρωσης μη απαιτούμενο από τη διακήρυξη και ο τρίτος λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος επίσης, ως αβάσιμος.

25. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν απέδειξε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ότι διαθέτει τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης περί διάθεσης «...». Περαιτέρω, ο προσφεύγων προβάλλει ότι το προσωπικό που διαθέτει ο παρεμβαίνων είναι μόνο υπάλληλοι και κανένας εργάτης και άρα, δεν διαθέτει το αναγκαίο προσωπικό για την εκτέλεση του έργου.

26. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, σύμφωνα δε με το εν λόγω δε Παράρτημα απαιτείται ως τεχνική προδιαγραφή ο συμμετέχων να διαθέτει, μεταξύ άλλων, «...» για την «...». Περαιτέρω, στον όρο 2.2.6.B.2 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο επιλογής, μεταξύ άλλων, ο συμμετέχων να διαθέτει τουλάχιστον είκοσι άτομα προσωπικό με ειδικότητα «...» ή εργάτη Γ, χωρίς να τίθεται οιαδήποτε παραπομπή στις απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης ως προς το απαιτούμενο προσωπικό, ενώ προς απόδειξη της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου επιλογής, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, κατά τον όρο 2.2.9.2.B4.β2 της διακήρυξης, υπεύθυνη δήλωση με αναφορά του προσωπικού συνοδευόμενη από κατάσταση προσωπικού θεωρημένη από την Επιθεώρηση Εργασίας. Επομένως, εκ των προαναφερθέντων όρων της διακήρυξης σαφώς προκύπτει ότι η διάθεση «...» αποτελεί τεχνική προδιαγραφή, η πλήρωση της οποίας απαιτείται να αποδειχθεί κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών, η οποία ωστόσο, διακρίνεται σαφώς και δεν ταυτίζεται με το κριτήριο τεχνικής ικανότητας περί διάθεσης προσωπικού με ειδικότητα «...» ή εργάτη Γ, με αποτέλεσμα να μην χρειάζεται κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης να υποβληθεί οιοδήποτε έγγραφο προς απόδειξη της διάθεσης προσωπικού με ειδικότητα «...».

27. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων, κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσκόμισε την από 24.03.2022 υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρει ότι

«...απασχολεί περισσότερα από είκοσι (20) άτομα προσωπικό με ειδικότητα «...», όπως αποτυπώνεται και στο συνημμένο πίνακα προσωπικού (έντυπο Ε4)» κα το με αριθμ. πρωτ. ΠΠ1734877/15-11-2021 Ετήσιο πίνακα προσωπικού από τον οποίο προκύπτει ότι απασχολεί συνολικά 197 εργαζόμενους/υπαλλήλους διαφόρων ειδικοτήτων, μεταξύ των οποίων και είκοσι «...», με αποτέλεσμα να πληροί το κριτήριο τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6.Β.2 της διακήρυξης περί διάθεσης του συγκεκριμένου προσωπικού, το οποίο συνομολογεί και ο προσφεύγων, απορριπτομένων, ενόψει τούτου, ως αλυσιτελών των αιτιάσεων του περί «...» του παρεμβαίνοντος που δεν δύναται να εκτελέσουν εργασίες «...». Θα πρέπει να επισημανθεί ότι ο προσφεύγων δεν βάλλει κατά της προσβαλλόμενης ως προς το σκέλος που αφορά την αποδοχή της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος και άρα δεν εξετάζεται από την ΕΑΔΗΣΥ η όποια τυχόν έλλειψη της τεχνικής του προσφοράς του , ερειδόμενη στην μη απόδειξη της διάθεσης «...», ούτε η ΕΑΔΗΣΥ δύναται να προβεί στην ακύρωση της προσβαλλόμενης για το λόγο αυτό, δοθέντος ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεσμεύεται από τους προβαλλόμενους με την προσφυγή ισχυρισμούς και δεν δύναται να υπερβεί τις αρμοδιότητές της, υποκαθιστώντας τον προσφεύγοντα και ερμηνεύοντας κατά το δοκούν τους ισχυρισμούς του. Συγκεκριμένα, ως σαφώς προκύπτει από το περιεχόμενο της προσφυγής και ιδίως το αιτητικό της, ο προσφεύγων στρέφεται ρητώς μόνον κατά το σκέλος της προσβαλλόμενης που αφορά την αποδοχή των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος και προβάλλει έλλειψη υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης που αφορούν τη διάθεση «...». Όμως, δεν προβάλλει πλημμέλεια της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος και δεν αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμ. 175/3.03.2022 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία ο παρεμβαίνων κρίθηκε προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν αποδοχής της τεχνικής του προσφοράς, αν και edύνατο να πράξει τούτο στο παρόν στάδιο, εφόσον η υπ' αριθμ. 175/3.03.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής θα edύνατο να θεωρηθεί συμπροσβαλλόμενη, αφού ενσωματώθηκε στην προσβαλλόμενη και κοινοποιήθηκε συγχρόνως με αυτή, το οποίο όμως δεν έπραξε. Ενόψει τούτων, οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος περί ανεπιταίρου του τέταρτου

λόγου της προσφυγής προβάλλονται, καταρχάς, αβασίμως αλλά και αλυσιτελώς, ως ομοίως αλυσιτελείς τυγχάνουν και ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος περί εφαρμογής των άρθρων 102 και 103 του ν. 4412/2016. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων και δεδομένης της μη πρόβλεψης στη διακήρυξη κριτηρίου επιλογής ,περί διάθεσης προσωπικού με ειδικότητα «...» και συνακόλουθα υποχρέωσης προσκόμισης σχετικού αποδεικτικού μέσου από τον προσωρινό ανάδοχο, ορθώς και νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος που αφορούν την απόδειξη του απαιτούμενου κατά τον όρο 2.2.6.B.2 της διακήρυξης προσωπικού και ο τέταρτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

28. Επειδή, ο προσφεύγων με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος, διότι με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση, περί μη διάπραξης σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, η οποία δεν έχει συνταχθεί κατά το Παράρτημα VIII της διακήρυξης, ενώ επιπροσθέτως δεν προσκόμισε τις απαιτούμενες κατά το εν λόγω Παράρτημα υπεύθυνες δηλώσεις περί οφισγενών μεταβολών και συναίνεσης στην επεξεργασία των προσωπικών του δεδομένων.

29. Επειδή, στον όρο 2.2.3.4 της διακήρυξης θεσπίζεται ως λόγος αποκλεισμού συμμετέχοντος η διάπραξη σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του (περίπτωση θ'), στο δε όρο 2.2.9.2.B.1(δ) της διακήρυξης προβλέπεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει ως δικαιολογητικό κατακύρωσης τη μη συνδρομής του ως άνω λόγου υπεύθυνη δήλωση, χωρίς όμως να τίθεται οιαδήποτε παραπομπή στο Παράρτημα VIII της διακήρυξης, όπου παρατίθενται σχέδια με λεκτικό υπεύθυνων δηλώσεων, μεταξύ άλλων, και για την περίπτωση θ' του όρου 2.2.3.4 της διακήρυξης, με αποτέλεσμα να δημιουργείται αμφιβολία περί του αν απαιτείται η προσκομιζόμενη με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υπεύθυνη δήλωση του όρου 2.2.9.2.B.1(δ) της διακήρυξης να έχει συνταχθεί κατά το λεκτικό του Παραρτήματος VIII της διακήρυξης. Η δε αντίφαση μεταξύ του εν λόγω Παραρτήματος και των όρων της διακήρυξης που αφορούν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης επιτείνεται και

από το γεγονός ότι, ενώ στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης, που αποτελεί την ειδική διάταξη περί των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν περιλαμβάνεται οιαδήποτε μνεία περί υποχρέωσης υποβολής υπεύθυνων δηλώσεων περί επέλευσης ή μη οφικενών μεταβολών καθώς και περί παροχής συναίνεσης στην επεξεργασία προσωπικών δεδομένων, εντούτοις στο Παράρτημα VIII της διακήρυξης παρατίθεται λεκτικό που αφορά τέτοιες υπεύθυνες δηλώσεις. Σημειωτέον ότι ούτε από το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 δύναται να συναχθεί ευθέως υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υπεύθυνη δήλωση περί μη συνδρομής οφικενών μεταβολών, παρά μόνον αν πράγματι έχουν επέλθει τέτοιες. Επομένως, λαμβανομένου υπόψιν ότι τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών, με αποτέλεσμα η παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης να μην οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (βλ. ΔΕφΑθηνών 147/2018), εν προκειμένω, η έλλειψη οιαδήποτε παραπομπής ή σύνδεσης των όρων 2.2.3 και 2.2.9.2 της διακήρυξης με το Παράρτημα VIII της διακήρυξης δημιουργεί ασάφεια ως προς τη δεσμευτικότητα των απαιτήσεων του εν λόγω Παραρτήματος. Εξάλλου, ως έχει ήδη εκτεθεί, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για την συμμετοχή στον διαγωνισμό (ΣΤΕ 39/2017), Ως εκ τούτου, εν προκειμένω, σε περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος είτε έχει υποβάλει τις απαιτούμενες από τον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης υπεύθυνες δηλώσεις χωρίς να τηρεί το λεκτικό του Παραρτήματος VIII της διακήρυξης είτε δεν έχει προσκομίσει τις –σε κάθε περίπτωση μη προβλεπόμενες στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης- υπεύθυνες δηλώσεις περί επέλευσης ή μη οφικενών μεταβολών καθώς και περί παροχής συναίνεσης στην επεξεργασία προσωπικών δεδομένων, δεν συντρέχει έλλειψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου ώστε να απαιτείται η κλήση του προς συμπλήρωση αυτών, πολλώ δε μάλλον δεν δύναται νομίμως να κριθεί αποκλειστέα η προσφορά του προσωρινού

αναδόχου για το λόγο αυτό, καθώς η αναθέτουσα αρχή φέρει αποκλειστικώς το βάρος της ορθής σύνταξης των όρων της διαγωνιστικής διαδικασίας.

30. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι «...*(θ) δεν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του*», χωρίς να συμπεριλαμβάνεται και το πρόσθετο λεκτικό του Παραρτήματος VIII της διακήρυξης ότι «*δεν έχει επιβληθεί σε βάρος του πειθαρχική ποινή ή άλλους είδους κύρωση στο πλαίσιο του επαγγέλματός του από αρμόδια εποπτική αρχή/φορέα με πειθαρχικές-κυρωτικές αρμοδιότητες*», ενώ δεν έχει υποβάλει υπεύθυνες δηλώσεις περί επέλευσης ή μη οψιγενών μεταβολών καθώς και περί παροχής συναίνεσης στην επεξεργασία προσωπικών δεδομένων. Συνεπώς, ως έχει εκτεθεί στην προηγούμενη σκέψη, δοθέντος ότι στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης αφενός δεν προβλέπονται ως δικαιολογητικά κατακύρωσης υπεύθυνες δηλώσεις για οψιγενείς μεταβολές και επεξεργασία προσωπικών δεδομένων, αφετέρου δεν τίθεται παραπομπή στο Παράρτημα VIII της διακήρυξης με αποτέλεσμα τη δημιουργία ασάφειας ως προς τη δεσμευτικότητα του περιεχομένου του εν λόγω Παραρτήματος, ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα, η αναθέτουσα αρχή αφενός έκρινε επαρκή την υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση περί μη συνδρομής επαγγελματικού παραπτώματος και αφετέρου δεν διαπίστωσε έλλειψη υποβολής υπεύθυνων δηλώσεων περί επέλευσης ή μη οψιγενών μεταβολών και παροχής συναίνεσης στην επεξεργασία προσωπικών δεδομένων και ο πέμπτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

31. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει γίνει εν μέρει δεκτή, να γίνει εν μέρει δεκτή η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 181/28.04.2022 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που αφορά την ανακήρυξη του παρεμβαίνοντος ως οριστικού αναδόχου, να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή ώστε να καλέσει τον παρεμβαίνοντα να υποβάλλει τα ελλείποντα δικαιολογητικά κατακύρωσης κατά τα εκτεθέντα στην σκέψη 18 της παρούσας και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 181/28.04.2022 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή ώστε να πράξει τα νόμιμα κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 15.000 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ
α/α ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ**