

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 07^η Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου - Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την, από 28.04.2023, προδικαστική προσφυγή με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 614/02.05.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται όπως ακυρωθεί η με αριθμ. .../12.04.2023 απόφαση (θέμα 5ο, ΑΔΑ:...) του Δ.Σ της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το με αριθμ. πρωτ. .../04.04.2023 πρακτικό ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών της επιτροπής διενέργειας του υπόψη διαγωνισμού, που εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τίτλο: «Παροχή υπηρεσιών τεχνικής διαχείρισης και λειτουργίας των δημοτικών αθλητικών κέντρων (...) με προσωπικό που δεν διαθέτει η ...», εκτιμώμενης αξίας 209.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, κωδικός CVP .../, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής (με αριθμ. πρωτ. .../12.01.2023 διακήρυξη, συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ: ...).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Αν. Χαραλαμποπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. ..., ποσού χιλίων σαράντα πέντε (1.045,00) € αναλογούν παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την, από 28.04.2023, προδικαστική προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΕΑΔΗΣΥ 614/02.05.2023, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Αρχής, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα προσβάλλει την ως άνω πράξη, καθόσον η κατ' αυτής προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ. .../2023 πράξη της αναθέτουσας αρχής αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του επίμαχου διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) στις 18.04.2023.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα, που υπέβαλε τη με αριθμ. ... προσφορά στον εν θέματι διαγωνισμό, η οποία απορρίφθηκε θεμελιώνει άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής. Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 360 παρ. 1 του ν. 4412/2016, καθόσον με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά της, με το σκεπτικό ότι δεν απέδειξε την προβλεπόμενη στο άρθρ. 2.2.6. της διακήρυξης γενική δεκαετή εμπειρία (προϋπηρεσία) των φυσικών προσώπων που δήλωσε στην προσφορά της, ότι θα στελεχώσουν τις θέσεις του Μηχανολόγου Μηχανικού ΠΕ και του Ηλεκτρολόγου Μηχανικού ΤΕ (αντίστοιχα), της ομάδας έργου της.

5. Επειδή, η οικεία αναθέτουσα αρχή απέστειλε το από 12.05.2023 έγγραφο απόψεων σε σχέση με την υπό κρίση προσφυγή, το οποίο ελήφθη υπόψη από την Αρχή.

6. Επειδή, από την επισκόπηση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής: • 1^{ος} και 2^{ος} λόγοι προσφυγής:

παράλειψη υποβολής δικαιολογητικών απόδειξης της γενικής δεκαετούς εμπειρίας του Μηχανολόγου Μηχανικού Π.Ε. και του Ηλεκτρολόγου Μηχανικού Τ.Ε. – παράλειψη έγγραφης κλήσης της συμμετέχουσας προς παροχή σχετικών διευκρινίσεων.

Α) Κατά την άποψη της προσφεύγουσας, μη νομίμως αποφασίστηκε ο αποκλεισμός της από τον επίμαχο διαγωνισμό, με την αιτιολογία ότι δεν τεκμαίρεται για τους ... και ..., η δεκαετής γενική εμπειρία από τη λήψη του πτυχίου τους, αφού, ως υποστηρίζει στην προσφυγή της, από τις προσκομισθείσες βεβαιώσεις επαγγελματικής εμπειρίας, προκύπτει αφενός μεν, εμπειρία οχτώ (8) ετών και εννέα (9) μηνών για τον ..., αφετέρου δε, εμπειρία εννέα (9) ετών για τον Όπως ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, επειδή ο ... έλαβε το πτυχίο του τον Ιούλιο του 2008 και εγγράφηκε στο Τ.Ε.Ε. τον Οκτώβριο του 2008, προκύπτει σαφώς ότι έχουν παρέλθει σχεδόν 15 έτη από τη λήψη του πτυχίου του και την εγγραφή του στο Τ.Ε.Ε. Ομοίως, δοθέντος ότι ο ... έλαβε το πτυχίο του τον Μάρτιο του 2003 και απέκτησε άδεια ασκήσεως επαγγέλματος τον Ιούλιο του 2003, προκύπτει σαφώς έχουν παρέλθει σχεδόν 20 έτη από τη λήψη του πτυχίου του και την κτήση της άδειας ασκήσεως επαγγέλματος.

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η υποβολή των σχετικών αδειών εργασίας για τα ανωτέρω μέλη της ομάδας έργου ήταν υποχρεωτική μόνο για τον αναδειχθέντα ως προσωρινό μειοδότη (βλ. άρθρ. 2.2.9.2 παρ. Β.4 της διακήρυξης), ενώ από τη γραμματική διατύπωση των λοιπών όρων της διακήρυξης ουδόλως προκύπτει ότι οι υποψήφιοι ήταν υποχρεωμένοι να προσκομίσουν μαζί με την προσφορά τους, δικαιολογητικά από τα οποία να αποδεικνύεται η δεκαετής τουλάχιστον εμπειρία (από κτήσεως πτυχίου) των φυσικών προσώπων που θα στελεχώσουν τη θέση του Μηχανολόγου Μηχανικού Π.Ε. και του Ηλεκτρολόγου Μηχανικού Τ.Ε, αντίστοιχα, στην ομάδα έργου. Τουναντίον, από τη διατύπωση του άρθρου 2.2.6. της διακήρυξης και του αντίστοιχου άρθρου του Παραρτήματος Ι αυτής, συνάγεται ότι οι υποψήφιοι υποχρεούντο να αποδείξουν μόνο ότι: α) ο δηλωθείς Μηχανολόγος Μηχανικός ΠΕ, διαθέτει πενταετή εξειδικευμένη εμπειρία σε αντίστοιχες αθλητικές εγκαταστάσεις, σε συστήματα αυτοματισμού κτηρίων τύπου Β.Μ.Σ και σε μεγάλες ηλεκτρικές εγκαταστάσεις (παρόμοιων κτηριακών εγκαταστάσεων) με ηλεκτρικό υποσταθμό ΜΤ/ΧΤ εγκατεστημένης ισχύος

μετασχηματιστών τουλάχιστον 5000 kVA και β) ο δηλωθείς Ηλεκτρολόγος Μηχανικός ΤΕ, διαθέτει πενταετή εξειδικευμένη εμπειρία σε συστήματα αυτοματισμού κτηρίων τύπου B.M.S και σε μεγάλες ηλεκτρικές εγκαταστάσεις (παρόμοιων κτηριακών εγκαταστάσεων) με ηλεκτρικό υποσταθμό ΜΤ/ΧΤ εγκατεστημένης ισχύος μετασχηματιστών τουλάχιστον 5000 kVA. Τέλος, η εταιρεία επισημαίνει ότι τυχόν ασάφειες της διακήρυξης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων και ως εκ τούτου, η προσβαλλόμενη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί, διότι δεν κλήθηκε προς παροχή σχετικών διευκρινίσεων, κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει (βλ. αντίστοιχα, άρθρο 3.1.2.1. της διακήρυξης).

Β) Στο άρθρο 2.2.6 («Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα») της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να διαθέτει (φυσική παρουσία στις εγκαταστάσεις της) του παρακάτω προσωπικού: «ένα (1) διπλωματούχο μηχανολόγο μηχανικό» i. ένα (1) πτυχιούχο Πληροφορικής ii. ένα (1) πτυχιούχο ηλεκτρολόγο μηχανικό iii. ένα (1) αδειούχο ηλεκτρολόγο iv. δύο (2) αδειούχους υδραυλικούς [...] Το προσωπικό του αναδόχου, το οποίο θα είναι αποκλειστικής απασχόλησης στις εργασίες συντήρησης των ηλεκτρικών εγκαταστάσεων της στο ... στο προβλεπόμενο ωράριο και θα είναι απαραίτητα της αποδοχής της διοίκησης της μετά την υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών, ως εξής: Α) 1.ΜΗΧΑΝΟΛΟΓΟΣ ΜΗΧΑΝΙΚΟΣ ΠΕ: Να είναι απόφοιτος ΑΕΙ, μέλος του ΤΕΕ δεκαετούς (10ετούς) τουλάχιστον εμπειρίας από κτήσεως πτυχίου, θα έχει την απαιτούμενη εμπειρία για την ανταπόκρισή του στις απαιτήσεις του έργου και θα διαθέτει γενική άδεια επίβλεψης (συντήρησης) ηλεκτρικών και μηχανολογικών εγκαταστάσεων κάθε κατηγορίας & ισχύος και αποδεδειγμένη εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) έτη σε αντίστοιχες αθλητικές εγκαταστάσεις. Επιπλέον πρέπει να διαθέτει ο ίδιος εμπειρία σε συστήματα αυτοματισμού κτηρίων τύπου B.M.S και σε μεγάλες ηλεκτρικές εγκαταστάσεις (παρόμοιων κτιριακών εγκαταστάσεων) με ηλεκτρικό υποσταθμό ΜΤ/ΧΤ εγκατεστημένης ισχύος μετασχηματιστών τουλάχιστον 5000 kVA. Ο παραπάνω τεχνικός πρέπει να έχει ο ίδιος τις παραπάνω άδειες και να μην είναι απλώς μέλος συνεργείων με αντίστοιχες άδειες. Αντίγραφο του πτυχίου, που πρέπει να είναι σε ισχύ, θα πρέπει να κατατεθεί στην Υπηρεσία. Τα καθήκοντά του θα είναι η επίβλεψη και ο συντονισμός των τεχνιτών για την ασφαλή και σωστή λειτουργία και συντήρηση των εγκαταστάσεων. Οι

υπηρεσίες του μηχανικού ο οποίος θα απασχολείται όλες τις εργάσιμες ημέρες από ώρα 8:00-16:00 (υποχρεωτική φυσική παρουσία), θα αφορά τον καθημερινό συντονισμό των συνεργείων συντήρησης και την ανάληψη ευθύνης, προληπτικής συντήρησης, περιοδικής συντήρησης και αποκατάστασης βλαβών. Θα χορηγεί επίσης οποιαδήποτε δήλωση ή βεβαίωση είναι απαραίτητη για την αδειοδότηση των αθλητικών κέντρων σχετικά με τα παραπάνω προς αρμόδιος δημόσιους φορείς ή ιδιωτικούς φορείς και φορείς του ευρύτερου δημόσιου τομέα εφόσον απαιτηθεί. Θα συντάσσει ενημερωτική έκθεση για τα προβλήματα που δεν μπορεί να αποκατασταθούν στα πλαίσια της συνήθους συντήρησης, τις ανάγκες ειδικών επισκευών μεγάλου μεγέθους και τις βελτιώσεις στα πλαίσια της ασφαλούς λειτουργίας των εγκαταστάσεων. Επίσης θα φροντίζει για την καταγραφή σε ειδικές καρτέλες όλων των σταδίων συντήρησης των ηλεκτρικών συστημάτων.

ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΟ ΜΗΧΑΝΙΚΟ Τ.Ε: Να είναι απόφοιτος ΤΕΙ μέλος του ΕΕΤΕΜ, με άδεια άσκησης επαγγέλματος δεκαετούς τουλάχιστον εμπειρίας από κτήσεως πτυχίου, πτυχιούχου ηλεκτρολόγου μηχανικού α' και β' Τάξης. Άδεια άσκησης δραστηριοτήτων πτυχιούχου ηλεκτρολόγου μηχανικού όπως αυτές ορίζονται στα π.δ. 114/2012, 115/2012, 1/2013, 108/2013 και αποδεδειγμένη εμπειρία τουλάχιστον πέντε έτη σε αντίστοιχες εγκαταστάσεις. Επιπλέον, πρέπει να διαθέτει ο ίδιος εμπειρία σε συστήματα αυτοματισμού κτηρίων τύπου B.M.S και σε μεγάλες ηλεκτρικές εγκαταστάσεις (παρόμοιων κτιριακών εγκαταστάσεων) με ηλεκτρικό υποσταθμό MT/XT εγκατεστημένης ισχύος μετασχηματιστών τουλάχιστον 5000 kVA. Ο παραπάνω τεχνικός πρέπει να έχει ο ίδιος τις παραπάνω άδειες και να μην είναι απλώς μέλος συνεργείων με αντίστοιχες άδειες. Αντίγραφο του πτυχίου, που πρέπει να είναι σε ισχύ, θα πρέπει να κατατεθεί στην Υπηρεσία. Τα καθήκοντά του θα είναι η λειτουργία, η προληπτική συντήρηση και η αποκατάσταση βλαβών και εξοπλισμού του εξοπλισμού και των ηλεκτρικών εγκαταστάσεων των αθλητικών κέντρων. Θα συντάσσει ενημερωτική έκθεση για τα προβλήματα που δεν μπορεί να αποκατασταθούν στα πλαίσια της συνήθους συντήρησης, τις ανάγκες ειδικών επισκευών μεγάλου μεγέθους και τις βελτιώσεις στα πλαίσια της ασφαλούς λειτουργίας των εγκαταστάσεων. Επίσης θα φροντίζει για την καταγραφή σε ειδικές καρτέλες όλων των σταδίων συντήρησης των ηλεκτρικών συστημάτων (θα έχει την ευθύνη τήρησης των βιβλίων συντήρησης του ηλεκτρονικού

εξοπλισμού των εγκαταστάσεων). Θα έχει την ευθύνη εκπόνησης μικρού εύρους μελετών στο αντικείμενο του που είναι αναγκαίες για την αναβάθμιση των εγκαταστάσεων ή την αδειοδότησή τους ή την πιστοποίηση τους».

• Επίσης, στο άρθρο 2.4.3.2. («Τεχνική Προσφορά») της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου, πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. Με την ηλεκτρονική τεχνική προσφορά του ο συμμετέχων υποβάλλει ηλεκτρονικά τα απαιτούμενα έγγραφα, δηλαδή οποιοδήποτε τεχνικό ή άλλο στοιχείο για την παρεχόμενη υπηρεσία απαιτείται από τη μελέτη. (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι). Για όσες απαιτήσεις της Διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν μπορούν να αποτυπωθούν στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος ο προσφέρων επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά, ψηφιακά υπογεγραμμένα, τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς του προσφέροντος υποβάλλονται ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή (τα δικαιολογητικά προσκομίζονται στο Πρωτόκολλο [...] Επομένως, ο προσφέρων στο φάκελο Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά θα καταθέσει: [...] Α. Το παρεχόμενο, στα παραρτήματα (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ) της σύμβασης, Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)... Β. Την εγγύηση συμμετοχής... Γ. Υπεύθυνη Δήλωση ότι έλαβε γνώση, δέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους της Διακήρυξης – Μελέτης σε μορφή .pdf». ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη. Δ. Το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο τεχνικής προσφοράς που παράγει το σύστημα σε μορφή .pdf ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο... Ε. Την Τεχνική προσφορά από τον οικονομικό φορέα με όλες τις απαραίτητες αναλυτικές τεχνικές προδιαγραφές και τα απαιτούμενα στοιχεία – έγγραφα που τεκμηριώνουν τη δυνατότητα ικανοποίησης/υλοποίησης των απαιτήσεων της μελέτης της Διεύθυνσης

Οικονομικών Υπηρεσιών και περιέχονται αναλυτικά στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας Διακήρυξης, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής...».

• Στο άρθρο 2.2.9.2 («Αποδεικτικά μέσα») παρ. Β4 της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να προσκομίσουν: α. τα διπλώματα του προσωπικού και μέλους της ομάδας εργασίας του υποψηφίου αναδόχου. β. άδειες εργασίας για το αντικείμενο που αναλαμβάνει κάθε μέλος της ομάδας εργασίας του υποψηφίου αναδόχου...». • Τέλος, στο Παράρτημα Ι («Τεχνική Περιγραφή») της διακήρυξης επαναλαμβάνονται, μεταξύ άλλων, οι απαιτήσεις του όρου 2.2.6, ως εξής: «...Το προσωπικού του αναδόχου, το οποίο θα είναι αποκλειστικής απασχόλησης στις εργασίες συντήρησης των ηλεκτρικών εγκαταστάσεων της ... στο ... στο προβλεπόμενο ωράριο και θα είναι απαραίτητα της αποδοχής της διοίκησης της ... μετά την υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών, ως εξής: Α) 1. ΜΗΧΑΝΟΛΟΓΟΣ ΜΗΧΑΝΙΚΟΣ ΠΕ: Να είναι απόφοιτος ΑΕΙ, μέλος του ΤΕΕ δεκαετούς (10ετούς) τουλάχιστον εμπειρίας από κτήσεως πτυχίου, θα έχει την απαιτούμενη εμπειρία για την ανταπόκρισή του στις απαιτήσεις του έργου και θα διαθέτει γενική άδεια επίβλεψης (συντήρησης) ηλεκτρικών και μηχανολογικών εγκαταστάσεων κάθε κατηγορίας & ισχύος και αποδεδειγμένη εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) έτη σε αντίστοιχες αθλητικές εγκαταστάσεις. Επιπλέον πρέπει να διαθέτει ο ίδιος εμπειρία σε συστήματα αυτοματισμού κτηρίων τύπου Β.Μ.Σ και σε μεγάλες ηλεκτρικές εγκαταστάσεις (παρόμοιων κτιριακών εγκαταστάσεων) με ηλεκτρικό υποσταθμό ΜΤ/ΧΤ εγκατεστημένης ισχύος μετασχηματιστών τουλάχιστον 5000 kVA. Ο παραπάνω τεχνικός πρέπει να έχει ο ίδιος τις παραπάνω άδειες και να μην είναι απλώς μέλος συνεργείων με αντίστοιχες άδειες. Αντίγραφο του πτυχίου, που πρέπει να είναι σε ισχύ, θα πρέπει να κατατεθεί στην Υπηρεσία ... 2. ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΟ ΜΗΧΑΝΙΚΟ Τ.Ε: Να είναι απόφοιτος ΤΕΙ μέλος του ΕΕΤΕΜ, με άδεια άσκησης επαγγέλματος δεκαετούς τουλάχιστον εμπειρίας από κτήσεως πτυχίου, πτυχιούχου ηλεκτρολόγου μηχανικού α' και β' Τάξης. Άδεια άσκησης δραστηριοτήτων πτυχιούχου ηλεκτρολόγου μηχανικού όπως αυτές ορίζονται στα π.δ. 114/2012, 115/2012, 1/2013, 108/2013 και αποδεδειγμένη εμπειρία τουλάχιστον πέντε έτη σε αντίστοιχες εγκαταστάσεις. Επιπλέον πρέπει να διαθέτει ο ίδιος εμπειρία σε συστήματα αυτοματισμού κτηρίων τύπου Β.Μ.Σ και σε μεγάλες ηλεκτρικές εγκαταστάσεις (παρόμοιων

κτιριακών εγκαταστάσεων) με ηλεκτρικό υποσταθμό ΜΤ/ΧΤ εγκατεστημένης ισχύος μετασχηματιστών τουλάχιστον 5000 kVA Ο παραπάνω τεχνικός πρέπει να έχει ο ίδιος τις παραπάνω άδειες και να μην είναι απλώς μέλος συνεργείων με αντίστοιχες άδειες. Αντίγραφο του πτυχίου, που πρέπει να είναι σε ισχύ, θα πρέπει να κατατεθεί στην Υπηρεσία. ...».

Γ) Από την επισκόπηση της επίμαχης προσφοράς, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε: α) την, από 08.02.2023, βεβαίωση επαγγελματικής εμπειρίας, με την οποία βεβαιώνεται ότι «ο κος ... απασχολείται στην εταιρεία μας στην θέση του Μηχανολόγου Μηχανικού Π.Ε. στο διάστημα από 30/01/2012 έως και 31/10/2020 έχει απασχοληθεί για το έργο «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ (Η/Μ) ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΤΟΥ ...». Στα πλαίσια των καθηκόντων του ήταν και η παρακολούθηση και διαχείριση του συστήματος BMS της εγκατάστασης» και β) την, από 08.02.2023, βεβαίωση επαγγελματικής εμπειρίας με το εξής περιεχόμενο: «... βεβαιώνω ότι ο κος ... εργάζεται στην εταιρεία μας στην θέση του Ηλεκτρολόγου Μηχανικού για το έργο «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΩΝ (Η/Μ) ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ...» από 14/02/2014 έως 02/04/2017 ως ελεύθερος επαγγελματίας και από 03/04/2017 έως σήμερα ως μισθωτός. Επιπλέον, βεβαιώνουμε ότι διαθέτει ο ίδιος εμπειρία σε συστήματα αυτοματισμού κτηρίων τύπου B.M.S της ανωτέρω εγκατάστασης καθώς και ότι η εγκατεστημένη ισχύς αυτής είναι 6100 KVA».

Περαιτέρω, στον φάκελο της υπό εξέταση προσφοράς υποβλήθηκαν για τον ..., τα εξής έγγραφα: i) το από 31.07.2008, πτυχίο από το Πανεπιστήμιο ..., από το οποίο προκύπτει ότι είχε ανακηρυχθεί πτυχιούχος στις 17 Ιουλίου 2008, ii) η, από 17.10.2008, άδεια ασκήσεως επαγγέλματος μηχανολόγου και αεροναυπηγού μηχανικού από το Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδας (Τ.Ε.Ε.), iii) η, από 19.01.2009, γενική άδεια εκτέλεσης ηλεκτρικών εγκαταστάσεων όλων των ειδικοτήτων και κατηγοριών της Περιφέρειας Δυτικής Μακεδονίας, iv) το υπ' αριθμ. πρωτ. .../19.01.2009 έγγραφο του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης ..., με θέμα: «Εγγραφή στο Βιβλίο Διπλωματούχων Ανωτάτων Τεχνικών Σχολών ειδικότητας Μηχανολόγου», v) η, από 08.02.2023, βεβαίωση του Τ.Ε.Ε και vi) το δίπλωμα οδήγησης.

Επίσης, για τον ... υποβλήθηκαν τα εξής έγγραφα: i) το, από 23.06.1997, απολυτήριο από το Τεχνικό Επαγγελματικό ..., ii) το, από 18.06-2003, πτυχίο από το Τμήμα Ηλεκτρολογίας του Τ.Ε.Ι. Χαλκίδας, από το οποίο προκύπτει ότι είχε ανακηρυχθεί πτυχιούχος στις 14 Μαρτίου 2003, iii) η με αριθμ. πρωτ. 2992/15.11.2013 άδεια ασκήσεως επαγγέλματος τεχνολόγου ηλεκτρολόγου μηχανικού Α΄ Τάξης από την Περιφέρεια Αττικής, iv) η με αριθμ. πρωτ. .../17.07.2003 άδεια ασκήσεως επαγγέλματος τεχνολόγου ηλεκτρολόγου μηχανικού Β΄ Τάξης από την Νομαρχιακή Αυτοδιοίκηση ..., v) η με αριθμ. πρωτ. .../29.10.2023 βεβαίωση αναγγελίας από την Περιφέρεια Αττικής, vi) η με αριθμ. πρωτ. .../29.10.2023 βεβαίωση αναγγελίας από την Περιφέρεια ..., vii) η με αριθμ. πρωτ. .../08.02.2023 βεβαίωση της Επαγγελματικής – Επιστημονικής Ένωσης Τεχνολογικής Εκπαίδευσης Μηχανικών (Ε.Ε.Τ.Ε.Μ.) και viii) το δίπλωμα οδήγησης.

Από την επισκόπηση των ανωτέρω άρθρων της διακήρυξης (βλ. άρθρ. 2.2.6. και 2.4.3.2. της διακήρυξης, σε συνδυασμό με το Παράρτημα Ι), προκύπτει, αφενός μεν, ότι, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, η διατύπωση της επίμαχης απαίτησης περί *«δεκαετούς τουλάχιστον εμπειρίας από κτήσεως πτυχίου»* είναι σαφής και δεν χρήζει περαιτέρω διευκρίνισης, αφετέρου δε, ότι ο όρος *«εμπειρία»* *«...έχει το ίδιο νοηματικό περιεχόμενο, καθώς και την ίδια αναγκαιότητα απόδειξης, με το αμέσως μετά αναφερόμενο όρο που κάνει λόγο για «αποδεδειγμένη εμπειρία τουλάχιστον πέντε έτη σε αντίστοιχες εγκαταστάσεις....»*. Επομένως, δοθέντος ότι ο όρος: *«δεκαετή τουλάχιστον εμπειρία από κτήσεως πτυχίου»* που τέθηκε στη διακήρυξη και στο Παράρτημα Ι αυτής, ταυτίζεται νοηματικά με τον όρο *«δεκαετή τουλάχιστον προϋπηρεσία από κτήσεως πτυχίου»*, γίνεται ευχερώς αντιληπτό από τον επιδεικνύοντα τη μέση επιμέλεια οικονομικό φορέα, ότι ο υπολογισμός της επίμαχης δεκαετούς εμπειρίας έχει, κατά τη διακήρυξη, ως αφετηρία την προϋπηρεσία που έχει αποκτηθεί μετά τη λήψη του πτυχίου. Πέραν δε τούτου, από το περιεχόμενο των ως άνω όρων της διακήρυξης προκύπτει σαφώς ότι οι συμμετέχοντες όφειλαν να αποδείξουν για τα προαναφερόμενα μέλη της ομάδας έργου τους, τόσο τη γενική δεκαετή τουλάχιστον εμπειρία τους από κτήσεως πτυχίου, όσο και την εξειδικευμένη πενταετή εμπειρία τους στις ζητούμενες εργασίες επίβλεψης-συντήρησης ηλεκτρικών και μηχανολογικών εγκαταστάσεων, απορριπτομένων ως

αβάσιμων των ισχυρισμών της προσφεύγουσας περί ασάφειας της διακήρυξης, αφού οι σχετικές διατάξεις ουδόλως διακρίνουν μεταξύ της γενικής δεκαετούς εμπειρίας και της πενταετούς εξειδικευμένης εμπειρίας των μελών αυτών.

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αποδέχθηκε πλήρως τους όρους της διακήρυξης, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στον υπόψη διαγωνισμό, ενώ εάν διατηρούσε αμφιβολίες ως προς τον αποδεκτό τρόπο απόδειξης της επίμαχης γενικής 10ετούς εμπειρίας/προϋπηρεσίας από τη λήψη του πτυχίου, θα μπορούσε να ζητήσει διευκρινίσεις από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 2.1.3 («Παροχή διευκρινίσεων») της διακήρυξης, ενέργεια στην οποία, ωστόσο, δεν προέβη εν προκειμένω. Επομένως, λαμβανομένου υπόψη ότι, κατά τη σαφή γραμματική διατύπωση του άρθρου 2.4.3.2. της διακήρυξης — στο οποίο ορίζεται ότι στον υποφάκελο των «δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς» θα πρέπει να περιλαμβάνονται όλα «... *τα απαιτούμενα στοιχεία έγγραφα που τεκμηριώνουν τη δυνατότητα ικανοποίησης/υλοποίησης των απαιτήσεων της μελέτης της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών και περιέχονται αναλυτικά στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας Διακήρυξης, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής...*») — το οποίο δεν καταλείπει αμφιβολίες επί του περιεχομένου του στον μέσο επιμελή οικονομικό φορέα, ως η έννοια αυτή έχει ερμηνευθεί από το Δ.Ε.Ε, νομίμως απορρίφθηκε η εξεταζόμενη προσφορά.

Εξάλλου, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), 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 (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης, αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος

του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς. Επίσης, η υποχρέωση διαφάνειας έχει, μεταξύ άλλων, ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 25 και υπόθεση C-599-10, SAG ELV Slovensko κ.λπ., σκ. 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν, εάν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions, σκ. 27).

Δ) Τέλος, θα πρέπει να σημειωθεί ότι το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, ως ισχύει, δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής στην προκείμενη περίπτωση, αφού η τυχόν παροχή δυνατότητας προσκόμισης - το πρώτον μετά την υποβολή της προσφοράς - εγγράφων και δικαιολογητικών, βάσει των οποίων αποδεικνύεται η επίμαχη δεκαετής τουλάχιστον εμπειρία (προϋπηρεσία) από την κτήση του πτυχίου, θα ισοδυναμούσε με ανεπίτρεπτη τροποποίηση ήδη υποβληθείσας προσφοράς, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και του ανόθευτου ανταγωνισμού, διότι θα προσέδιδε αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα υπέρ της προσφεύγουσας εταιρείας και σε βάρος των λοιπών συμμετεχόντων. Άλλωστε, οι διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, κατά τη ρητή διατύπωσή τους και την ανάγκη στενής ερμηνείας της σχετικής δυνατότητας της αναθέτουσας αρχής/αναθέτοντος φορέα, αφορούν μόνο σε διευκρίνιση ή συμπλήρωση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων στοιχείων και όχι σε αναπλήρωση μη υποβληθέντων ή μη νομίμως υποβληθέντων στοιχείων (ΣΤΕ 1490/2019 επταμ., ΕΑ Σ.Τ.Ε 68, 42/2020 κ.ά). Αντίθετη ερμηνευτική εκδοχή, θα επέτρεπε την εκ των υστέρων αντικατάσταση μη πληρούντων τους όρους της διακήρυξης εγγράφων της προσφοράς των διαγωνιζομένων με νέα έγγραφα, εκδιδόμενα σε συμμόρφωση προς τους όρους της διακήρυξης, αποτέλεσμα, το οποίο, εκτός του ότι απαγορεύεται ρητώς από τις σχετικές διατάξεις, έρχεται σε αντίθεση και με τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισεως των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 1647/2022). Τέλος, θα πρέπει να σημειωθεί ότι ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης, ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος, θα πρέπει να ερμηνεύεται υπό το πρίσμα του άρθρ. 18 του ν. 4412/2016, ενώ κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και

συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος, αποτελεί η τυχόν ασάφεια των οικείων όρων της διακήρυξης, περίπτωση που, ως προαναφέρθηκε, δεν συντρέχει στην υπό εξέταση υπόθεση.

Με βάση το σύνολο των προαναφερομένων και δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε κανένα στοιχείο/έγγραφο, από το οποίο να αποδεικνύεται η ρητώς ζητούμενη δεκαετής τουλάχιστον εμπειρία των συγκεκριμένων μελών - που η ίδια, εξάλλου, η προσφεύγουσα πρότεινε για τη στελέχωση της ομάδας έργου - η οικεία αναθέτουσα αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της, βάσει του άρθρ. 2.4.6. παρ. α) της διακήρυξης, χωρίς δηλαδή να ζητήσει από την εταιρεία αυτή την συμπλήρωση των ελλειπόντων εγγράφων, αφού η προσφορά της *«αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς»* και επομένως, κατέστη άνευ άλλου τινός απορριπτέα. Συναφώς, ο 1^{ος} και ο 2^{ος} λόγος της υπό κρίση προσφυγής θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

7. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί.

8. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου, ποσού χιλίων σαράντα πέντε (1.045,00) €.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 07 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 27 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η Γραμματέας

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ