



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ
 Γραφείο Προέδρου Οικονομικής
 Επιτροπής
 Ταχ. Δ/ση: ΝΕΟ Πατρών-Αθηνών 32
 264 41 Πάτρα
 Τηλέφωνο: 2613 613517-8
 e-mail: koin.oik@pde.gov.gr

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Πάτρα 5 Φεβρουαρίου 2018

Αρ.Πρωτ:30186/383

Αποκεντρωμένη Διοίκηση

Πελοποννήσου- Δυτικής Ελλάδας και
 Ιονίου

Δ/ση Διοικητικού

ΝΕΟ Πατρών Αθηνών 28, Πάτρα

Για έλεγχο νομιμότητας

Δ/ση Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ.

ΠΡΟΣ:

ΚΟΙΝ.:

ΘΕΜΑ: «Διαβίβαση της υπ' αριθμ. **196/2018** Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας».

ΣΧΕΤ.: Η υπ' αριθμ.πρωτ: 29533/616/οικ/26.1.2018 εισήγηση της Δ/σης Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ.

Σας διαβιβάζουμε την υπ' αριθμ.**196/2018** απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας με θέμα «Έγκριση γνωμοδότησης επί της προδικαστικής προσφυγής κατά της 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με θέμα «Έγκριση του από 20-12-2017 Πρακτικού υπ' αρ. 1 του διαγωνισμού ανοικτής διαδικασίας με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, με ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών 21-11-2017 για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΑΡΣΗ ΕΠΙΚΙΝΔΥΝΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ Ε.Ο. 33 ΠΑΤΡΑ-ΤΡΙΠΟΛΗ (ΕΩΣ ΟΡΙΑ Ν. ΑΡΚΑΔΙΑΣ ΚΑΙ ΚΛΑΔΩΝ ΤΗΣ)» (ΑΔΑ: 6ΥΣ27Λ6-5ΔΟ)», για δικές σας ενέργειες .

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Η αναπληρώτρια Γραμματέας

Αρετή Χαραλαμποπούλου

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής

Παναγιώτης Μπράμος

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ ΕΚ ΤΟΥ ΑΡΙΘΜ. 7/2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ
ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕΩΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΔΥΤΙΚΗΣ
ΕΛΛΑΔΑΣ

Στην Πάτρα, στα Γραφεία της Περιφέρειας (Ν.Ε.Ο. Πατρών Αθηνών 32 & Αμερικής), σήμερα την 2^α Φεβρουαρίου 2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 11:00π.μ. συνήλθε σε συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, ύστερα από την υπ' αριθμ.πρωτ.: οικ. 30272/384/29.1.2018 νόμιμη πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία δόθηκε στα τακτικά και αναπληρωματικά μέλη της Επιτροπής. Στην συνεδρίαση παραβρέθηκαν οι:

1. Μπράμος Παναγιώτης-Πρόεδρος της Επιτροπής
2. Αυγέρης Σάββας – Αντιπρόεδρος της Επιτροπής
3. Αγιομυργιαννάκης Εμμανουήλ- μέλος της Οικονομικής Επιτροπής
4. Καρδάρα Ευσταθία – μέλος της Οικονομικής Επιτροπής
5. Καπράλος Σπυρίδων – αν.μέλος της Οικονομικής Επιτροπής

και η αναπληρώτρια γραμματέας της Οικονομικής Επιτροπής, Αρετή Χαραλαμποπούλου, υπάλληλος της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, ((σύμφωνα με την υπ' αριθμ.πρωτ.:οικ.44746/498/15.2.2017) απόφαση του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας και τις 265761/4540/2-10-2014 με την τροποποιητική αυτής 224540/3552/25-8-2015 αποφάσεις του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας.

Από τη συνεδρίαση απουσίαζαν αν και νομίμως προσκλήθηκαν οι κ.κ. Πετρόπουλος Κων/νος, Παρασκευόπουλος Γεράσιμος, Γαβριηλίδης Κων/νος και Σύρμος Γεώργιος Περιφερειακοί Σύμβουλοι και μέλη της Οικονομικής Επιτροπής.

Στη συνεδρίαση παραβρέθηκε και ο Προϊστάμενος της Δ/σης Οικονομικού-Δημοσιονομικού Ελέγχου της ΠΔΕ, κ. Κρηνίδης Ηλίας.

Αφού διαπιστώθηκε η νόμιμη απαρτία ο Πρόεδρος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης.

Αρ. Απόφασης 196/2018

Ακολούθως ο Πρόεδρος έθεσε προς συζήτηση το **1ο θέμα στην ημερήσια διάταξη**, με τίτλο: «Έγκριση γνωμοδότησης επί της προδικαστικής προσφυγής κατά της 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με θέμα «Έγκριση του από 20-12-2017 Πρακτικού υπ' αρ. 1 του διαγωνισμού ανοικτής διαδικασίας με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, με ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών 21-11-2017 για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΑΡΣΗ ΕΠΙΚΙΝΔΥΝΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ Ε.Ο. 33 ΠΑΤΡΑ-ΤΡΙΠΟΛΗ (ΕΩΣ ΟΡΙΑ Ν. ΑΡΚΑΔΙΑΣ ΚΑΙ ΚΛΑΔΩΝ ΤΗΣ)» (ΑΔΑ: 6ΥΣ27Λ6-5ΔΟ)».

Ο πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής προκειμένου να ενημερώσει τα μέλη της επιτροπής παρέθεσε την υπ' αριθμ.πρωτ: 29533/616/οικ/26.1.2018 εισήγηση της Δ/νσης Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ, η οποία αναφέρει αναλυτικά τα κάτωθι:

Απόψεις Επιτροπής Διαγωνισμού επί της προδικαστικής προσφυγής κατά της υπ' αρ. 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με θέμα «Έγκριση του από 20-12-2017 Πρακτικού υπ' αρ. 1 του διαγωνισμού ανοικτής διαδικασίας με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, με ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών 21-11-2017 για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΑΡΣΗ ΕΠΙΚΙΝΔΥΝΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ Ε.Ο. 33 ΠΑΤΡΑ-ΤΡΙΠΟΛΗ (ΕΩΣ ΟΡΙΑ Ν. ΑΡΚΑΔΙΑΣ ΚΑΙ ΚΛΑΔΩΝ ΤΗΣ)» (ΑΔΑ: 6ΥΣ27Λ6-5ΔΟ).

1. ΓΕΝΙΚΑ

Στις 11/12/2017 αποσφραγίστηκαν ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ οι κατατεθείσες προσφορές για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΑΡΣΗ ΕΠΙΚΙΝΔΥΝΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ Ε.Ο. 33 ΠΑΤΡΑ-ΤΡΙΠΟΛΗ (ΕΩΣ ΟΡΙΑ Ν. ΑΡΚΑΔΙΑΣ ΚΑΙ ΚΛΑΔΩΝ ΤΗΣ)» (ΑΔΑ: 6ΥΣ27Λ6-5ΔΟ).

Στον Διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς εκ των οποίων ένας οικονομικός φορέας αποκλείστηκε καθώς η προσφορά του δεν πληρούσε τις προϋποθέσεις της 17PROC002167386 2017-10-31 διακήρυξης του έργου του θέματος.

*Στις 20-12-2017 υπογράφηκε το **Πρακτικό Ι** που αφορά στην κατάρτιση του παρακάτω παρατιθέμενου πίνακα όπου αναφέρονται (κατά σειρά ποσοστού μειοδοσίας) οι εργοληπτικές εταιρείες, που κατά την κρίση της επιτροπής διαγωνισμού, πληρούσαν τις τυπικές και ουσιαστικές προϋποθέσεις της διακήρυξης.*

Το πρακτικό Ι του εν θέματι διαγωνισμού διαβιβάστηκε για έγκριση στην Οικονομική Επιτροπή με το αρ.πρ. 359561/9651/οικ/20-12-2016 έγγραφο ΔΤΕ/ΠΔΕ και εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής που ανακηρύσσει προσωρινό ανάδοχο, την εργοληπτική επιχείρηση με την επωνυμία «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΑΛΕΞΟΠΟΥΛΟΣ με δ.τ. "ΑΤΕΧΑ"».

ΤΕΛΙΚΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΜΕΙΟΔΟΣΙΑΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ

<i>A/A</i>	<i>A/A καταθ.</i>	<i>Επωνυμία προσφέροντα</i>	<i>Ποσοστό</i>
1.	50691	ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΑΛΕΞΟΠΟΥΛΟΣ με δ.τ. "ΑΤΕΧΑ"	68,01 %
2.	51933	ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ	64,69 %
3.	52699	ΟΔΟΣ ΑΤΕ	61,51 %
4.	53320	Κ/Ε ΔΟΞΑ ΑΒΕΤΕ - ΑΕΤΕΘ ΑΕ	53,00 %

Στις 9-1-2018 με το αρ.πρ. 8222/155/οικ έγγραφο της ΔΤΕ/ΠΔΕ κοινοποιήθηκε (ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) στους διαγωνιζόμενους του έργου του θέματος η υπ' αρ. 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.

Σύμφωνα με το άρθρο 4.3 της 17PROC002167386 2017-10-31 διακήρυξης του έργου του θέματος «Εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερολογιακών ημερών, από την επόμενη της ημερομηνίας κατά την οποία έλαβε πλήρη γνώση της πράξης ή της παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δύναται να ασκήσει ενώπιον της αναθέτουσας αρχής προδικαστική προσφυγή κατ' αυτής.».

Στις 18-1-2018, ήτοι εμπρόθεσμα, υπεβλήθη ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του υποσυστήματος του ΕΣΗΔΗΣ, βάσει όσων ορίζει το προαναφερόμενο άρθρο 4.3 της διακήρυξης, νομίμως υπογεγραμμένη προδικαστική προσφυγή κατά της υπ' αρ. 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής. Με την εν λόγω προδικαστική προσφυγή η εργοληπτική εταιρεία «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ», αιτείται την ακύρωση της υπ' αρ. 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία κατετάγη 2η κατά σειρά μειοδοσίας και την κατάταξη της 1^η κατά σειρά μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι η προσφορά της εργοληπτικής επιχείρησης «ΑΤΕΧΑ ΑΕ», που κατετάγη 1^η και την υποσκέλισε, ήταν απαράδεκτη.

2. ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ**Σημείο Α της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.**

Ο προσφεύγων αναφέρει ότι στο κεφάλαιο Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του μέρους IV του ΕΕΕΣ οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να συμπληρώσουν και τα πέντε (5) πεδία αυτού ήτοι: α) περιγραφή, β) ποσό, γ) ημ/νία έναρξης, δ) ημ/νία λήξης και ε) αποδέκτης για κάθε έργο που έχουν εκτελέσει και ότι αυτή η παράλειψη αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό που συνιστά ουσιώδη παράλειψη και ως εκ τούτου ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει να αποκλειστεί.

Κατά τη γνώμη μας δεν τίθεται θέμα ουσιώδους παράλειψης. Η μη αναφορά των ανωτέρω πεδίων β), γ) και δ) δεν αφαιρεί το ουσιώδες μέρος που αναφέρεται στο πεδίο α) που είναι η αναφορά στο εκτελεσθέν έργο και ότι αυτό εκτελέστηκε έντεχνα και εμπρόθεσμα όπως αναλυτικά ζητά η διακήρυξη στο άρθρο 22.Δ. Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα όπου επ' ακριβώς αναγράφεται ότι: "τα εκτελεσθέντα έργα και οι εκτελεσθείσες εργασίες της τελευταίας πενταετίας να έχουν κατασκευαστεί έντεχνα και εμπρόθεσμα".

Επιπρόσθετα η μη αναφορά των συγκεκριμένων πεδίων δεν θεωρείται λόγος αποκλεισμού του διαγωνιζόμενου δεδομένου ότι με την αναφορά στο πεδίο α) κρίνεται ότι παρασχέθηκαν στην επιτροπή από το διαγωνιζόμενο τα απαραίτητα στοιχεία και ότι συμπληρωματικά κριθεί αναγκαίο σε επόμενη φάση του διαγωνισμού θα μπορεί να του ζητηθεί να το προσκομίσει. **Αν έκρινε η επιτροπή διαγωνισμού ότι**

δεν καλύπτεται από τη συμπλήρωση του ενός πεδίου α) στο ΕΕΕΣ θα μπορούσε να ζητήσει από το διαγωνιζόμενο να συμπληρώσει και τα υπόλοιπα πεδία όπως αναγράφεται επ' ακριβώς στο άρθρο 9 της διακήρυξης που αναφέρεται στη συμπλήρωση-αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών. Επιγραμματικά γράφεται: ".....μπορεί, κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών να καλέσει τους οικονομικούς φορείς μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία» του υποσυστήματος να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 102 και 103 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 13 της υπ'αρ. 83010/4098/Κ.Υ.Α."

Συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας δεν κρίνεται ουσιαστικός και προτείνεται να απορριφθεί.

Σημείο Β της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής

Το μεν υποβληθέν ΕΕΕΣ της προσωρινής αναδόχου «ΑΤΕΧΑ» υπογράφεται από τα επτά μέλη του διοικητικού της συμβουλίου, το δε ΕΕΕΣ της εταιρίας «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ Δ – ΛΙΑΡΟΣ Χ ΑΕ», μιας εκ των δύο εταιρειών παρεχουσών δάνεια ικανότητα στην προσωρινή ανάδοχο, υπογράφεται από πέντε μέλη του διοικητικού της συμβουλίου, ήτοι υπογράφονται ως επιτάσσει η ρητή διάταξη του άρθρου 23.1 της σχετικής διακήρυξης του έργου που ορίζει ότι «σε όλες τις περιπτώσεις όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα, υποβάλλεται ένα ΕΕΕΣ, το οποίο υπογράφεται, **επί ποινή απόρριψης της προσφοράς**, από κάθε ένα από τα ως άνω πρόσωπα».

Όσον αφορά στο ΕΕΕΣ της ετέρας εταιρείας («ΑΝΤΑΙΟΣ ΑΤΕ»), παρέχουσας δάνειας εμπειρίας στην προσωρινή ανάδοχο «ΑΤΕΧΑ», υπογράφεται μόνο από τον πρόεδρο του Διοικητικού της συμβουλίου, ήτοι ελλείπουν οι υπογραφές των (τουλάχιστον δύο) άλλων μελών του διοικητικού της συμβουλίου, καθώς «το διοικητικό συμβούλιο των ανωνύμων εταιριών αποτελείται από τρία τουλάχιστον μέλη» [άρθρο 18 παρ 2 του Ν 2190/1920 "ΠΕΡΙ ΑΝΩΝΥΜΩΝ ΕΤΑΙΡΕΙΩΝ" (ΦΕΚ Α' 37/30.3.1963)], κατά παράβαση της ρητής διάταξης του άρθρου 23.1 της σχετικής διακήρυξης του έργου που ορίζει ότι «σε όλες τις περιπτώσεις όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα, υποβάλλεται ένα ΕΕΕΣ, το οποίο υπογράφεται, **επί ποινή απόρριψης της προσφοράς**, από κάθε ένα από τα ως άνω πρόσωπα».

Η Επιτροπή Διαγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη ότι:

1. Η 17PROC002167386 2017-10-31 διακήρυξη του έργου του θέματος αναρτήθηκε ηλεκτρονικά στις **31-10-2017**.
2. Το άρθρο 107 του Ν. 4497/2017 (ΦΕΚ 171^Α) που δημοσιεύτηκε τις **13-11-2017** επιφέρει τροποποιήσεις στο Ν. **4412/2016 (Α' 147)** και ειδικότερα στην υπογραφή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, η δε παρ. 13 αυτού αναφέρει:

«Μετά το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 (Α' 147) προστίθεται άρθρο 79Α ως εξής:

«Άρθρο 79Α

Υπογραφή Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης

«1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, **με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν.**

2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.

3. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται και για την υπογραφή του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) το οποίο εκδίδει η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).».

Το παρόν άρθρο έχει εφαρμογή και για τις διαδικασίες σύναψης που είναι σε εξέλιξη και είναι στο στάδιο πριν την κατακύρωση.».

κρίνει ότι είναι νομίμως υπογεγραμμένο το ΕΕΕΣ της εταιρείας «ΑΝΤΑΙΟΣ ΑΤΕ», καθώς υπογράφεται στις 24-11-2017, μετά τις 13-11-2017 (ημερομηνία έναρξης ισχύος του Ν. 4497/2017), η δε διαγωνιστική διαδικασία είναι σε στάδιο πριν την κατακύρωση.

Σημείο Γ της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

Ο προσφεύγων αναφέρει ότι στο κεφάλαιο Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του μέρους IV του ΕΕΕΣ οι διαγωνιζόμενοι (τόσο η προσωρινή ανάδοχος όσο και οι οικονομικοί φορείς που της παρέχουν δάνεια ικανότητα) όφειλαν να αναφέρουν, δημόσια έργα που εκτελούσαν την τελευταία πενταετία (από το έτος 2012 έως και το έτος 2016).

Από τις βεβαιώσεις περαίωσης που αναζήτησε και βρήκε η επιτροπή διαγωνισμού διαφαίνεται ότι τα συγκεκριμένα έργα που αναφέρει η προσφεύγουσα για την προσωρινή ανάδοχο, δεν έχουν εκτελεστεί εντός της τελευταίας πενταετίας και ως εκ τούτου δεν απαιτείτο να αναφερθούν.

Επιπρόσθετα εφ' όσον η προσωρινή ανάδοχος δεν στηρίζεται στους δύο άλλους οικονομικούς φορείς για την τεκμηρίωση της τεχνικής της ικανότητας η αναφορά στα έργα αυτών των οικονομικών φορέων δεν θα διαμόρφωνε διαφορετική άποψη στην επιτροπή.

Συνεπώς κατά τη γνώμη μας και οι παραπάνω λόγοι της προσφεύγουσας που αφορούν τόσο την προσωρινή ανάδοχο όσο και τους δύο άλλους οικονομικούς φορείς που παρέχουν τη δάνεια εμπειρία για την εξασφάλιση της χρηματοοικονομικής επάρκειας κρίνονται μη ουσιαστικοί και προτείνουμε να απορριφθούν.

Κατόπιν των ανωτέρω η Ε.Δ. ομοφώνως γνωμοδοτεί υπέρ της απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής στο σημείο Β αυτής και κατά πλειοψηφία υπέρ της απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής στα σημεία Α και Γ αυτής. Ο εκπρόσωπος των ΟΤΑ και ο αναπληρωτής αυτού δεν παρέστησαν, αν και είχαν κληθεί αρμοδίως. Η μειοψηφούσα γνώμη της προέδρου της ΕΔ στα σημεία Α και Γ της προδικαστικής προσφυγής παρατίθεται στην συνημμένη «Γνωμοδότηση προέδρου Ε.Δ. επί της προδικαστικής προσφυγής....», που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας γνωμοδότησης.

Η παρούσα γνωμοδότηση επί της προδικαστικής προσφυγής του θέματος υπεγράφη σε τέσσερα (4) αντίγραφα και παρεδόθη στην υπηρεσία που διενεργεί το διαγωνισμό, προκειμένου να υποβληθεί στην Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας.

Γνωμοδότηση προέδρου Ε.Δ. επί της προδικαστικής προσφυγής κατά της υπ' αρ. 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με θέμα «Έγκριση του από 20-12-2017 Πρακτικού υπ' αρ. 1 του διαγωνισμού ανοικτής διαδικασίας με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, με ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών 21-11-2017 για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΑΡΣΗ ΕΠΙΚΙΝΔΥΝΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ Ε.Ο. 33 ΠΑΤΡΑ-ΤΡΙΠΟΛΗ (ΕΩΣ ΟΡΙΑ Ν. ΑΡΚΑΔΙΑΣ ΚΑΙ ΚΛΑΔΩΝ ΤΗΣ)» (ΑΔΑ: 6ΥΣ27Λ6-5ΔΟ).

ΕΠΙ ΤΩΝ ΣΗΜΕΙΩΝ Α ΚΑΙ Γ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Σημείο Α της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

Στο Κεφαλαίο Γ' «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» του μέρους IV «Κριτήρια επιλογής» του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ¹) τόσο η προσωρινή ανάδοχος, («ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΑΛΕΞΟΠΟΥΛΟΣ με δ.τ. "ΑΤΕΧΑ"») όσο και οι δύο οικονομικοί φορείς («ΑΝΤΑΙΟΣ» -«ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ») που της παρέχουν δάνεια ικανότητα δεν συμπλήρωσαν όλα τα αιτούμενα πεδία που αφορούν στα εκτελεσθέντα έργα/εκτελεσθείσες εργασίες της τελευταίας πενταετίας. Ειδικότερα, συμπλήρωσαν τα δύο εκ των πέντε αιτούμενων πεδίων για κάθε έργο της τελευταίας πενταετίας, το πεδίο α' (Περιγραφή) και το πεδίο ε' (Αποδέκτης). Τα υπόλοιπα τρία πεδία [πεδίο β' (Ποσό), πεδίο γ' (Ημερομηνία έναρξης) και πεδίο δ' (Ημερομηνία λήξης)] είναι κενά. Στο πεδίο «Περιγραφή» εκάστου έργου αναφέρουν τον τίτλο του έργου, εντός παρένθεσης έτος/έτη καθώς και ότι εκτελέστηκε/εκτελείται έντεχνα και εμπρόθεσμα, και υπάρχουν οι σχετικές βεβαιώσεις. Εύλογα κάποιος υποθέτει ότι τα προαναφερόμενα έτη εντός παρένθεσης αφορούν τα έτη κατασκευής του έργου, από την άλλη είναι σαφές ότι δεν ταυτίζονται «έτος/έτη κατασκευής» και «ημερομηνία έναρξης»-«ημερομηνία λήξης». Για δε το «ποσό» κάθε έργου καμία αναφορά δεν υπάρχει ούτε στο ΕΕΕΣ της προσωρινής αναδόχου «ΑΤΕΧΑ» ούτε σε αυτό των οικονομικών φορέων που της παρέχουν δάνεια εμπειρία.

Το δε γεγονός ότι δηλώνουν (μέσω των υποβληθέντων ΕΕΕΣ) ότι υπάρχουν Βεβαιώσεις Περαιώσης Εργασιών & Πιστοποιητικά εμπειρίας (τα οποία οφείλουν να προσκομίσουν σε επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας και όπου αναφέρονται, όπως είναι γνωστό, τα συμβατικά ποσά) δεν άρει την υποχρέωσή των να παρέχουν από το α' στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας όλες τις αιτούμενες, βάσει της διακήρυξης και του συμβατικού ΕΕΕΣ, προαποδεικτικές πληροφορίες, καθώς σύμφωνα με το Ν. 4412/2016:

«Άρθρο 104. Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές

1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105.»

Σύμφωνα με την Κατευθυντήρια οδηγία 15 της ΕΑΑΔΗΣΥ [(Απόφαση 161/2016 της Διεύθυνσης Νομικών υπηρεσιών, ΑΔΑ: ΩΧ0ΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ), με θέμα: Οδηγίες συμπλήρωσης για το "Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 (Α 147)", Α. Γενικές οδηγίες και τρόπος διάθεσης του ΤΕΥΔ, παρ. 2], **εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή να επιλέξει να περιορίσει τις απαιτούμενες πληροφορίες σχετικά με τα κριτήρια επιλογής σε μία και μόνο ερώτηση, αν δηλαδή οι οικονομικοί φορείς πληρούν όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής (ναι ή όχι).** Στην προκειμένη περίπτωση η αναθέτουσα αρχή επέλεξε [διά της διακήρυξης και διά του αναρτηθέντος στο υποσύστημα του ΕΣΗΔΗΣ Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)] να μην αρκестεί στην ανωτέρω ερώτηση, αλλά αιτείται, βάσει οικείας κανονιστικής της ευχέρειας, περαιτέρω πληροφορίες και/ή τεκμηρίωση, μεταξύ των οποίων και το κριτήριο του άρθρου 22.Α.1. της διακήρυξης που αφορά στην έντεχνη και εμπρόθεσμη εκτέλεση των έργων/εργασιών της τελευταίας πενταετίας (αντιστοιχεί στο κεφάλαιο Γ του ΕΕΕΠ «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα»).

Το αναρτηθέν από την υπηρεσία πρότυπο eΕΕΕΣ, στο υποσύστημα του ΕΣΗΔΗΣ που αφορά στον διαγωνισμό του θέματος, σύμφωνα με τον όρο 2.1.δ της διακήρυξης το ΕΕΕΣ συμπεριλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης, καθίσταται δε αυτό και δη στη συγκεκριμένη μορφή που επισυνάφθει στη διακήρυξη, αναπόσπαστο παράρτημα αυτής με αποτέλεσμα κάθε παράβαση των κανόνων που διέπουν τη συμπλήρωσή του να συνιστά παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης. Το πρότυπο δε αυτό παρήχθη από την διαδικτυακή πλατφόρμα που διαθέτει η ΕΕ, για την παραγωγή των Ευρωπαϊκών Ενιαίων Εγγράφων Προμήθειας/Εργων στη μορφή και με τα πεδία που καθιέρωσε ο Εκτελεστικός Κανονισμός (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 «για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας». Στην προκειμένη περίπτωση εφ' όσον η αναθέτουσα αρχή επέλεξε να κάνει χρήση του κριτηρίου «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» το παραγόμενο πρότυπο από την διαδικτυακή πλατφόρμα της Ε.Ε. απαιτεί

¹ Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Προμηθειών (ΕΕΕΠ) ταυτίζεται με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)

ρητά για κάθε δημόσιο έργο/εργασία την συμπλήρωση των ακόλουθων πέντε πεδίων: α' (Περιγραφή), β' (Ποσό), γ' (Ημερομηνία έναρξης) και δ' (Ημερομηνία λήξης) και το ε' (Αποδέκτης). Η απαίτηση δε αυτή είναι πασιφανής καθώς η διαδικτυακή πλατφόρμα δεν δίνει στην αναθέτουσα αρχή καμία δυνατότητα παρέμβασης όπως θα ήταν η αφαίρεση ενός εκ των ανωτέρω πέντε πεδίων.

Επιπροσθέτως, η απαίτηση της συμπλήρωσης και των πέντε πεδίων προκύπτει:

A) από το άρθρο 23.6.δ της διακήρυξης του έργου το οποίο ρητά αναφέρει ότι «Για την απόδειξη της Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου 22.Δ. της παρούσας οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι δικαιολογητικά :

1. **Για το 22.Δ.1.** (εκτελεσθέντα έργα και εκτελεσθείσες εργασίες) : Κατάλογο των εκτελεσθέντων έργων συνοδευόμενο από πιστοποιητικά καλής εκτέλεσης των έργων. Τα πιστοποιητικά αυτά πρέπει να αναφέρουν **τη δαπάνη των έργων ή εργασιών (συνολική και ανά κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ.), το χρόνο και τον τρόπο εκτέλεσης των έργων και να προσδιορίζουν αν τα έργα έχουν εκτελεσθεί σύμφωνα προς τους κανόνες της τεχνικής, αν περαιώθηκαν κανονικά (για όσα έχουν περαιωθεί) και θα εκδίδονται από τις αρμόδιες υπηρεσίες που διηύθυναν ή διευθύνουν τα παραπάνω έργα.»**

B. από το Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016 που αναφέρει: «Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75:

α) οι ακόλουθοι κατάλογοι:

i) κατάλογος των εργασιών που εκτελέστηκαν την τελευταία πενταετία, κατά μέγιστο όριο, συνοδευόμενος από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των σημαντικότερων εργασιών όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών εργασιών που εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία πενταετία,

ii) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη».

Όπως προαναφέρθηκε, σύμφωνα με τον όρο 2.1.δ της διακήρυξης το **ΕΕΕΣ** συμπεριλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης, καθίσταται δε αυτό και δη στη συγκεκριμένη μορφή που επισυνάφει στη **διακήρυξη, αναπόσπαστο παράρτημα** αυτής με αποτέλεσμα **κάθε παράβαση των κανόνων που διέπουν τη συμπλήρωσή του να συνιστά παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης. Η δε υποβολή συμπληρωμένου ΕΕΕΣ στα απαιτούμενα από τη διακήρυξη πεδία και δη σε ολόκληρο τμήμα αυτού, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, παράβαση δε του κανόνα αυτού εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή υποβολή ελλιπούς κατά περιεχόμενο δήλωσης, συνιστά ουσιώδη παράλειψη συνεπαγόμενη αποκλεισμού του υποψηφίου μη δυνάμενη να αναπληρωθεί με παροχή διευκρινήσεων, η οποία κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016 παρέχεται μόνο για ασάφεια δικαιολογητικών και εγγράφων και επουσίωδη σφάλματα ιδίως όλως τυπικής φύσης, γραφικά, λεκτικά, φραστικά, ως προς τη σήμανση και τη συσκευασία του φακέλου και των εγγράφων και ως προς τη νομιμοποίηση (Απόφαση ΑΕΠΠ 89/2017, Απόφαση ΑΕΠΠ 208/2017).**

Το ΕΕΕΠ, ως ενημερωμένη υπεύθυνα δήλωση, λαμβάνεται υπόψη από τις αναθέτουσες αρχές ως **προκαταρκτική απόδειξη**, προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, ότι ένας οικονομικός φορέας πληροί τις τεθείσες από την διακήρυξη προϋποθέσεις. **Καθώς στόχος του είναι να περιοριστεί η ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων, που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής, με αποτέλεσμα τη δημιουργία προϋποθέσεων ευρύτερης συμμετοχής, λόγω της μείωσης του απαιτούμενου χρόνου προετοιμασίας του φακέλου υποβολής προσφοράς, τα πεδία που εμπεριέχει είναι οι ελάχιστες προκαταρκτικές αποδείξεις που απαιτεί μία αναθέτουσα αρχή σε μια διαγωνιστική διαδικασία.** Συνεπώς, δεν ανάγεται στην κρίση κανενός διαγωνιζόμενου να διαπιστώσει εάν και ποια πεδία οφείλει να συμπληρώσει στο ΕΕΕΣ. Προς επίρρωση της εν λόγω γνώμης μου παραθέτω την υπ' αρ. **107/2017 απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)** όπου αναφέρεται «29. Επειδή από την συνδυαστική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αναφέρουν τα στοιχεία που προαποδεικνύουν την πλήρωση των εκάστοτε τιθέμενων από τη Διακήρυξη κριτηρίων επιλογής, όπως, εν προκειμένω, απαιτείται από την παρούσα Διακήρυξη, η οικονομική και

χρηματοοικονομική επάρκεια εφόσον δεν αναφέρεται στη Διακήρυξη ότι δεν γίνεται χρήση του πεδίου IV α του ΕΕΕΠ.». Επισημαίνεται ότι σε κανένα σημείο της 17PROC002167386 2017-10-31 διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού δεν αναφέρεται ότι δύναται διαγωνιζόμενος να μην συμπληρώσει κάποιο από τα πέντε πεδία που απαιτεί το eΕΕΕΣ αναφορικά με τα έργα/εργασίες που σχετίζονται με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Επιπλέον, η απαίτηση του eΕΕΕΣ να δηλώνεται ημερομηνία έναρξης και λήξης δεν είναι άνευ σημασίας, καθώς ενδεδειγμένη έρευνα στη διαδικτυακή πλατφόρμα που διαθέτει η ΕΕ (<https://ec.europa.eu/tools/espd/request/ca/selection>) και μέσω της οποίας παράγεται το eΕΕΕΣ θα δει ότι στην νομοθεσία άλλων Ευρωπαϊκών χωρών, κατά την μεταφορά της παραγράφου 4 του άρθρου 58 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ που αναφέρεται στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, γίνεται σαφής αναφορά σε πενταετία από την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς ή από την έναρξη της διαδικασίας ανάθεσης ή σε 60 μήνες. Στο ελληνικό πρότυπο ΕΕΕΠ αναφέρεται «Για τις συμβάσεις έργων: εκτέλεση εργασιών του συγκεκριμένου τύπου Μόνο για τις συμβάσεις δημόσιων έργων: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει εκτελέσει τα ακόλουθα έργα του συγκεκριμένου τύπου. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν έως πέντε έτη και να επιτρέπουν την τεκμηρίωση πείρας που υπερβαίνει τα πέντε έτη.» Συνεπώς, κακώς εκλαμβάνεται από την προσωρινή ανάδοχο «ΑΤΕΧΑ» ως πενταετία το διάστημα 2012-2016.

Εκ των ανωτέρω παρατιθέμενων στοιχείων, κατά την άποψή μου, προκύπτει ότι το υποβληθέν ΕΕΕΣ της ανακηρυχθείσας ως προσωρινή ανάδοχο εταιρείας «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΑΛΕΞΟΠΟΥΛΟΣ με δ.τ. "ΑΤΕΧΑ"», όσο και των δύο οικονομικών φορέων που της παρέχουν δάνεια ικανότητα, δεν είναι πλήρως συμπληρωμένα στο τμήμα Γ του ΕΕΕΣ «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα», με αποτέλεσμα την παράθεση ελλιπών προκαταρκτικών αποδείξεων, γεγονός που συνιστά, κατά την άποψή μου, ουσιώδη παράλειψη.

Σημείο Γ της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

Ο προσφεύγων στο σημείο Γ' της προδικαστικής προσφυγής του κατά της 2366/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής αναφέρει «τόσο η προσωρινή ανάδοχος, όσο και αμφότεροι οι οικονομικοί φορείς που της παρέχουν δάνεια ικανότητα, παρέλειψαν να αναφέρουν, στο Κεφάλαιο Γ' του Μέρους IV του ΕΕΕΣ, δημόσια έργα που εκτελούσαν κατά την τελευταία πενταετία (από το έτος 2012 έως και το έτος 2016).»

Λαμβάνοντας υπόψη:

Α. Το άρθρο 22.Δ της διακήρυξης «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα» ορίζει:

«Απαιτούνται κατ' ελάχιστον τα κάτωθι:

1. Τα εκτελεσθέντα έργα και οι εκτελεσθείσες εργασίες της τελευταίας πενταετίας να έχουν κατασκευασθεί έντεχνα και εμπρόθεσμα (υποχρεωτικώς θα συμπεριλαμβάνονται τα έργα και οι εργασίες της παρ. 22.Γ.1).»

Β) Το άρθρο 23.6.δ της διακήρυξης του έργου ρητά αναφέρει ότι «Για την απόδειξη της Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου 22.Δ. της παρούσας οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι δικαιολογητικά :

Για το 22.Δ.1. (εκτελεσθέντα έργα και εκτελεσθείσες εργασίες) : Κατάλογο των εκτελεσθέντων έργων συνοδευόμενο από πιστοποιητικά καλής εκτέλεσης των έργων. Τα πιστοποιητικά αυτά πρέπει να αναφέρουν τη δαπάνη των έργων ή εργασιών (συνολική και ανά κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ.), το χρόνο και τον τρόπο εκτέλεσης των έργων και να προσδιορίζουν αν τα έργα έχουν εκτελεσθεί σύμφωνα προς τους κανόνες της τεχνικής, αν περαιώθηκαν κανονικά (για όσα έχουν περαιωθεί) και θα εκδίδονται από τις αρμόδιες υπηρεσίες που διηύθυναν ή διευθύνουν τα παραπάνω έργα.»

στο Κεφάλαιο Γ' του Μέρους IV του ΕΕΕΣ πρέπει η προσωρινή ανάδοχος να δηλώσει όλα τα δημόσια έργα που εκτελούσε κατά την τελευταία πενταετία, είτε έχουν περαιωθεί είτε εκτελούνται. Επιπλέον, στο ίδιο σημείο του ΕΕΕΣ και οι παρέχοντες δάνεια εμπειρία «ΑΝΤΑΙΟΣ» και «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ» πρέπει να δηλώσουν όλα τα δημόσια έργα που εκτελούσαν κατά την τελευταία πενταετία, είτε έχουν περαιωθεί είτε εκτελούνται καθώς κατά την άποψή μου και βάσει στοιχείων

που παραθέτω κατωτέρω δανείζουν εμπειρία στην προσωρινή ανάδοχο στο κριτήριο του Κεφαλαίου Γ' του Μέρους IV του ΕΕΕΣ «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα».

Η Ε.Δ. μετά από διεξοδική έρευνα διαπίστωσε όσον αφορά στα έργα που αναφέρει, ως μη δηλωθέντα από την προσωρινή ανάδοχο και τους δανείζοντες αυτήν οικονομικούς φορείς, ο προσφεύγων στην προδικαστική προσφυγή του, ότι:

- (1) τα έργα «Κατασκευή – Ανακατασκευή – Αποκατάσταση Αγωγών Αποχέτευσης σε διάφορες περιοχές Νοτίου και Ανατολικού Διαμερίσματος Δήμου Πατρέων και «Κατασκευή Χώρου Στάθμευσης του Τμήματος Φαρμακευτικής» της προσωρινής αναδόχου «ΑΤΕΧΑ ΑΕ» ορθώς δεν παρατίθενται στο υποβληθέν ΕΕΕΠ της, καθώς έχουν ολοκληρωθεί εντός του 2011 (ΑΔΑ:45ΒΧ469Β7Θ-ΓΣΘ), ήτοι δεν αφορούν έργα της πενταετίας.
- (2) το έργο «Διαμόρφωση Περιβάλλοντος Χώρου και Εξοπλισμός Κτηρίου Πολλαπλών Χρήσεων στον Άγιο Κήρυκα» που κατασκευάζει η, παρέχουσα δάνεια εμπειρία στην προσωρινή ανάδοχο, εταιρεία «ΑΝΤΑΙΟΣ» συμβασιοποιήθηκε στις 28-9-2016 (ΑΔΑ:ΨΜΠ07ΛΕ-Γ7Ψ) και έχουν εκτελεστεί εργασίες έως τις 2-10-2017 (ΑΔΑ:64Β87ΛΕ-ΠΗΜ).
- (3) το έργο «Δημοτική Οδοποιία – Παρεμβάσεις Οδικής Ασφάλειας» που κατασκευάζει η, παρέχουσα δάνεια εμπειρία στην προσωρινή ανάδοχο, εταιρεία «ΑΝΤΑΙΟΣ» συμβασιοποιήθηκε στις 22-11-2016 (ΑΔΑ:) και έχουν εκτελεστεί εργασίες έως τις 25-7-2017 (ΑΔΑ:7ΥΓ5ΩΡ1-1Δ6).
- (4) το έργο «Εσωτερική Οδοποιία ΤΚ Βλαχομάνδρας» που κατασκευάζει η, παρέχουσα δάνεια εμπειρία στην προσωρινή ανάδοχο, εταιρεία «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ» συμβασιοποιήθηκε στις 10-10-2016 (ΑΔΑ:ΩΦΥΜΩΚΓ-ΥΞΒ) και έχουν εκτελεστεί εργασίες έως τις 12-06-2017 (ΑΔΑ:ΩΨ5ΦΩΚΓ-Ο9Θ).

Το αν έπρεπε να συμπεριληφθούν τα έργα των ανωτέρω παραγράφων (2), (3) και (4) ή όχι στα ΕΕΕΠ των εργοληπτικών εταιρειών που παρέχουν δάνεια εμπειρία στην προσωρινή ανάδοχο, εξαρτάται από τον αν δανείζουν ή όχι «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα» στην προσωρινή ανάδοχο.

Λαμβάνοντας υπόψη:

1. Στο Μέρος II, κεφάλαιο Γ: **Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων** το πρότυπο έντυπο ΕΕΕΠ απαιτεί την απάντηση ΝΑΙ ή ΟΧΙ στην ερώτηση: «Ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω». **Εν προκειμένω και στην συγκεκριμένη ερώτηση η προσωρινή ανάδοχος «ΑΤΕΧΑ» απαντάει ΝΑΙ.** Ανατρέχοντας στο υποβληθέν ΕΕΕΠ (σελ 5-6) της προσωρινής αναδόχου, οιοσδήποτε μπορεί να δει τις σαφείς κατευθυντήριες οδηγίες του εντύπου στον διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα ΑΤΕΧΑ που ορίζουν:

«. Παρακαλείστε να υποβάλλετε χωριστό έντυπο ΕΕΕΠ, με τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τα τμήματα Α και Β του παρόντος μέρους, καθώς και το μέρος III, για κάθε μία από τις σχετικές οντότητες δεόντως συμπληρωμένα και υπογεγραμμένα από τους ενδιαφερόμενους φορείς.

[...]

Εφόσον είναι σχετικές για την συγκεκριμένη ικανότητα ή τις ικανότητες στις οποίες στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, παρακαλείστε να συμπεριλάβετε τις πληροφορίες σύμφωνα με τα μέρη IV και V για κάθε μία από τις σχετικές οντότητες».

2. Την κατευθυντήρια οδηγία 15 της ΕΑΔΗΣΥ που αναφέρει σχετικά «Ένας οικονομικός φορέας που συμμετέχει μόνος του, αλλά στηρίζεται στις ικανότητες ενός ή περισσότερων άλλων οικονομικών φορέων, οφείλει να υποβάλλει χωριστό/ά ΤΕΥΔ (Μέρος II Γ) διασφαλίζοντας ότι η αναθέτουσα αρχή θα λάβει το δικό του ΤΕΥΔ μαζί με χωριστό/ά ΤΕΥΔ όπου παρατίθενται οι σχετικές πληροφορίες των οντοτήτων Α και Β του Μέρους II για κάθε έναν από τους οικονομικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. **Επίσης θα πρέπει να συμπεριληφθούν και οι πληροφορίες που**

απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος IV και τυχόν το Μέρος V, εφόσον είναι σχετικές με την ειδική ικανότητα ή ικανότητες στις οποίες στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, ομοίως για καθένα από αυτούς»

συμπεραίνεται ότι το Κεφάλαιο Γ' του Μέρους IV του ΕΕΕΣ έπρεπε να συμπληρωθεί από την («ΑΝΤΑΙΟΣ» και «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ» εάν και μόνο εάν δανείζουν εμπειρία στην προσωρινή ανάδοχο στο κριτήριο της «Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας», και το οποίο συμβαίνει κατά την κρίση μου βάσει των παρακάτω παρατιθέμενων στοιχείων.

Στο υποβληθέν ΕΕΕΠ (σελ. 19-20) της η προσωρινή ανάδοχος «ΑΤΕΧΑ» αναφέρει «Ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι έχει Εργοληπτικό πτυχίο ΜΕΕΠ 4ης ΤΑΞΗ ΟΔΟ, Ενημερωτητα Πτυχίου εν ισχύ, και καλύπτει την απαιτήσει της παρ. 4 άρθρου 20 του Ν.3669/2008 για το ανεκτέλεστο μέρος έργων, και καλύπτει τις απαιτήσεις των άρθρων 22.Γ.2 και 22.Γ.3 της διακήρυξης, Διαθέτει χρηματοοικονομικές καταστάσεις δημοσιευμένες στο Γ.Ε.Μ.Η. Τμήμα Μητρώου/Υπηρεσία Γ.Ε.Μ.Η.»

Εφ' όσον η προσωρινή ανάδοχος δεν δηλώνει ότι πληρεί τα κριτήρια του άρθρου 22.Γ.1 α) Ολικό «ΚΥΚΛΟ ΕΡΓΑΣΙΩΝ» και β) ΕΜΠΕΙΡΙΑ (ΚΥΚΛΟ ΕΡΓΑΣΙΩΝ) είναι σαφές ότι σε αυτά τα δύο κριτήρια χρησιμοποιεί δάνεια εμπειρία από τους άλλους δύο οικονομικούς φορείς («ΑΝΤΑΙΟΣ» και «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ»). Όφειλε δε, η προσωρινή ανάδοχος «ΑΤΕΧΑ» να διασφαλίσει ότι θα συμπεριληφθούν οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος IV του ΕΕΕΠ και είναι σχετικές με τα δύο αυτά κριτήρια. **Πράγματι, τόσο το ΕΕΕΠ του «ΑΝΤΑΙΟΣ» όσο και του «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ» έχουν συμπληρωμένα τα πεδία α) Ολικός «ΚΥΚΛΟΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ» και β) ΕΜΠΕΙΡΙΑ (ΚΥΚΛΟΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ) στα ΕΕΕΠ.** Σημειώνεται ότι, βάσει των ποσών του Ολικού Κύκλου Εργασιών που δηλώνει στο ΕΕΕΠ η προσωρινή ανάδοχος «ΑΤΕΧΑ», δεν απαιτείτο η χρήση δάνειας εμπειρίας στο κριτήριο αυτό, καθώς καλύπτει και μόνη της την απαίτηση του άρθρου 22.Γ.1.1. της διακήρυξης.

Σε όλα τα πεδία του ΕΕΕΠ που αφορούν κριτήρια της Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας, **πλην του πεδίου του άρθρου 22.Α.1, ήτοι της εκτέλεσης εργασιών του συγκεκριμένου τύπου, η μεν προσωρινή ανάδοχος αναφέρει ότι κατέχει «Εργοληπτικό πτυχίο ΜΕΕΠ 4ης ΤΑΞΗ ΟΔΟ», ήτοι καλύπτει το κριτήριο εκ του πτυχίου της, οι δε δανείζοντες οικονομικοί φορείς αναφέρουν: «ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ, και καλύπτονται από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα ΑΤΕΧΑ- ΑΤΕ, στον οποίον και δανείζει μόνο χρηματοοικονομική επάρκεια όσον αφορά το άρθρο 22Γ.1.2 της διακήρυξης και συγκεκριμένα για τον ειδικό κύκλο εργασιών ΟΔΟ.»**

Σε κανένα σημείο του ΕΕΕΠ της η προσωρινή ανάδοχος δεν αναφέρει αν δανείζεται ή όχι δάνεια εμπειρία στο κριτήριο του άρθρου 22.Α.1. που σχετίζεται με τα έντεχνα και εμπρόθεσμα εκτελεσθέντα έργα/εκτελεσθείσες εργασίες της τελευταίας πενταετίας. Σημειώνεται ότι το Εργοληπτικό πτυχίο ΜΕΕΠ 4ης ΤΑΞΗ ΟΔΟ που κατέχει η προσωρινή ανάδοχος και εφόσον όλα τα έργα/εργασίες της τελευταίας πενταετίας έχουν κατασκευασθεί έντεχνα και εμπρόθεσμα, όπως υπεύθυνα δηλώνει μέσω του υποβληθέντος ΕΕΕΠ της, δεν χρειάζεται να δανειστεί εμπειρία από άλλο οικονομικό φορέα. **Το ίδιο όμως συνέβαινε και με το κριτήριο 22.Γ.1.1. «Ολικό «ΚΥΚΛΟ ΕΡΓΑΣΙΩΝ» όπου δανείζεται εμπειρία αν και δεν χρειάζεται. Κατά την κρίση μου, και στο κριτήριο αυτό στηρίζεται στις ικανότητες (δάνεια εμπειρία) τόσο του «ΑΝΤΑΙΟΣ» όσο και του «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ», εξ ου και συμπληρώνονται τα αντίστοιχα πεδία με κατάλογο εκτελεσθέντων έργων και εκτελεσθεισών εργασιών.** Περαιτέρω, τόσο ο «ΑΝΤΑΙΟΣ» όσο και ο «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ» δηλώνουν ότι τα εκτελεσθέντα έργα και οι εκτελεσθείσες εργασίες εκ μέρους των εταιρειών τους έχουν εκτελεσθεί έντεχνα και εμπρόθεσμα. **Η δήλωση όμως περί έντεχνης και εμπρόθεσμης εκτέλεσης παραπέμπει σε τεχνικο-επαγγελματικό κριτήριο και όχι χρηματο-οικονομικό καθώς σε κανένα τμήμα της διακήρυξης δεν τίθεται η έντεχνη και εμπρόθεσμη κατασκευή ως μέσο απόδειξης χρηματοοικονομικής ικανότητας.**

Στην αντίθετη περίπτωση, δηλαδή στην περίπτωση που δεν δανείζεται η προσωρινή ανάδοχος εμπειρία στο κριτήριο 22.Α.1., τότε εκ του περισσού παραθέτουν τόσο ο «ΑΝΤΑΙΟΣ» όσο και ο «ΣΑΚΕΛΛΑΡΗΣ ΔΗΜ. – ΛΙΑΡΟΣ ΧΑΡ. ΑΤΕ» κατάλογο εκτελεσθέντων έργων και εκτελεσθεισών εργασιών. Και στις δύο

όπως περιπτώσεις, εφόσον αυτός παρατίθεται έπρεπε να είναι πλήρης, και να έχουν συμπεριλάβει τα συμβασιολογημένα έργα τους (αναφέρονται στη σελίδα 5 του παρόντος).

Εκ των ανωτέρω παρατιθέμενων προκύπτει, κατά την άποψή μου, ότι το υποβληθέν ΕΕΕΣ της ανακηρυχθείσας ως προσωρινή αναδόχου εταιρείας «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΑΛΕΞΟΠΟΥΛΟΣ με δ.τ. "ΑΤΕΧΑ"», όσο και των δύο οικονομικών φορέων που της παρέχουν δάνεια ικανότητα είναι μη ορθά συμπληρωμένα, με αποτέλεσμα την παράθεση ελλιπών προκαταρκτικών αποδείξεων, γεγονός που συνιστά, κατά την άποψή μου, ουσιώδη παράλειψη.

Το παρόν αναπόσπαστο τμήμα της γνωμοδότησης της Ε.Δ. επί της προδικαστικής προσφυγής του θέματος υπεγράφη σε τέσσερα (4) αντίγραφα και παρεδόθη στην υπηρεσία που διενεργεί το διαγωνισμό, προκειμένου να υποβληθεί στην Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας.

Η Οικονομική Επιτροπή αφού άκουσε τον Πρόεδρο και τους λοιπούς ομιλητές που ανέπτυξαν τις απόψεις τους επί των ανωτέρω, κατόπιν διαλογικής συζήτησης και λαμβάνοντας υπόψη:

- Τις διατάξεις των άρθρων 156, 175, 176, 177, 184 & 225 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ.87Α'/7.6.2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» περί Σύστασης και Συγκρότησης Περιφερειών, όπως τροποποιήθηκαν με το άρθρο 5 του ν.4071/2012 «Ρυθμίσεις για την τοπική ανάπτυξη, την αυτοδιοίκηση και την αποκεντρωμένη διοίκηση, Ενσωμάτωση οδηγίας 2009/50/ΕΚ »,
 - την υπ' αρ. 165633/8-8-2017 Απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου ,Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου «Τροποποίηση του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας» (ΦΕΚ 2953/Β'/29-8-2017) με την οποία τροποποιείται η υπ' αρ. 248595/27-12/2016 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου ,Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου «Τροποποίηση του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας» (ΦΕΚ 4309/Β'/30-12-2016).
 - το άρθρο 26 του ν. 4024/2011 9 ΦΕΚ 226/Α' /27-10-2011 «Συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις, ενιαίο μισθολόγιο –βαθμολόγιο, εργασιακή εφεδρεία και άλλες διατάξεις, εφαρμογής του μεσοπρόθεσμου πλαισίου δημοσιονομικής στρατηγικής 2012-2015».
 - την υπ' αριθμ. ΔΙΣΚΠΟ/Φ.18/οικ. 21526/4-11-2011 εγκύκλιο του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης,
 - την αριθμ. 82/2011 απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας σχετικά με την έγκριση του κανονισμού λειτουργίας της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας
 - την υπ' αρ. 16428/180/19-1-2017 Εξουσιοδότηση υπογραφής «Με εντολή Περιφερειάρχη» στον Αντιπεριφερειάρχη Οικονομικών και Πρόεδρο της Οικονομικής Επιτροπής της Π.Δ.Ε.» (ΦΕΚ 281/Β/7-2-2017),
 - την υπ αριθμ. πρωτ. οικ. 55961/643/1-3-2017 απόφαση του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας (ΦΕΚ 111/τ. ΥΟΔΔ/9.3.2017)) Περί «Ορισμού Αντιπεριφερειάρχων της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας».

- την υπ'αρ. 69641/869/14-3-2017 απόφαση του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας περί «Ορισμός Προέδρου Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας» (ΦΕΚ 138/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./23-3-2017).
- την υπ' αριθ. 42/2017 απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου αναφορικά με την εκλογή τακτικών αναπληρωματικών μελών της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας.
- την υπ' αριθμ. 219/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής σχετικά με την εκλογή Αντιπροέδρου της Οικονομικής Επιτροπής.
- την υπ'αρ. 69923/876/14-3-2017 απόφαση του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας περί «Μεταβίβαση αρμοδιοτήτων στους Αντιπεριφερειάρχες που ορίστηκαν από τον Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας και σε περιφερειακούς συμβούλους Δυτικής Ελλάδας» (ΦΕΚ 1018/Β/24-3-2017)
- την υπ'αρ. 124608/1625/9-5-2017 απόφαση του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας περί «Τροποποίησης της 6302/60/9-1-2017(ΦΕΚ 211/Β/30-1-2017) απόφασης Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας «Μεταβίβαση αρμοδιοτήτων στους άμεσα εκλεγμένους Αντιπεριφερειάρχες της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας»(ΦΕΚ 1864/Β/26-5-2017)
- την υπ' αριθμ. πρωτ.: 29533/616/οικ/26.1.2018 εισήγηση της Δ/σης Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ.

ΟΜΟΦΩΝΑ ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή επί της 2366/2017 απόφαση της Οικονομικής επιτροπής ως προς τα σημεία Α, Β και Γ σύμφωνα και με τις απόψεις της πλειοψηφίας των μελών της Επιτροπής του έργου «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΚΑΙ ΑΡΣΗ ΕΠΙΚΙΝΔΥΝΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ Ε.Ο. 33 ΠΑΤΡΑ-ΤΡΙΠΟΛΗ (ΕΩΣ ΟΡΙΑ Ν. ΑΡΚΑΔΙΑΣ ΚΑΙ ΚΛΑΔΩΝ ΤΗΣ)» (ΑΔΑ: 6ΥΣ27Λ6-5ΔΟ)».

Το παρόν πρακτικό αφού συντάχθηκε, διαβάστηκε και βεβαιώθηκε , υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ ΜΠΡΑΜΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

Ακριβές απόσπασμα από τα πρακτικά συνεδριάσεων της Οικονομικής Επιτροπής της Π.Δ.Ε

Η αναπληρώτρια Γραμματέας

Αρετή Χαραλαμποπούλου