

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

Ε΄ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΠΡΑΞΗ 529/2017

Αποτελούμενο από τον Πρόεδρο του Κλιμακίου Σταμάτιο Πουλή, Σύμβουλο και τα μέλη Αθανάσιο Καρακούδα, Πάρεδρο και, κολυομένων των λοιπών Παρέδρων, την Εισηγήτρια Πελαγία Δοξάκη.

Συνεδρίασε, στις 18 Δεκεμβρίου 2017, στο Δικαστήριο, προκειμένου να ελέγξει τη νομιμότητά της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου και του σχεδίου σύμβασης του έργου «Συντήρηση - οδική ασφάλεια επαρχιακού οδικού δικτύου Ν. Ηλείας (σε συνέχεια του π.κ. 2013ΕΠ00100014) Υποέργο: Συντήρηση - οδική ασφάλεια- αποκατάσταση κατολισθήσεων στο Ε.Ο. δίκτυο του βορείου τμήματος Ν. Ηλείας εκτός της Δ.Ε. Πηνείας Δήμου Ήλιδας», προϋπολογιζόμενης δαπάνης 2.400.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (και συμβατικού τμήματος 710.122,71 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Ο φάκελος με τα στοιχεία της υπόθεσης υπεβλήθη στο Ελεγκτικό Συνέδριο στις 12.12.2017 (αριθμ. πρωτ. Ελ. Συν. 79033) με το υπ' αριθμ. πρωτ. 343564/4476/8.12.2017 έγγραφο του Διευθυντή



Τηλετικών Έργων της Περιφερειακής Ενότητας Ηλείας της Περιφέρειας
Δυτικής Ελλάδας.

Άκουσε την εισήγηση της Εισηγήτριας Πελαγίας Δοξάκη.

Σκέφθηκε κατά το νόμο και

Αποφάσισε τα ακόλουθα:

1. Το σχέδιο σύμβασης του ως άνω έργου παραδεικτώς εισάγεται ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου για την άσκηση ελέγχου νομιμότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του Κώδικα Νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο (που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 4129/2013, Α' 52).

2. Το Κλιμάκιο, κατά τον έλεγχο των σχεδίων συμβάσεων και των οικείων διοικητικών πράξεων για την ανάδειξη αναδόχου σε δημόσιο έργο, ερευνά, προς τον σκοπό της προστασίας του δημοσίου συμφέροντος και της εμπειδώσεως της αρχής της διαφάνειας, εάν τα όργανα της διοίκησης, ερμηνεύοντας και εφαρμόζοντας τη νομοθεσία που διέπει το διαγωνισμό και την οικεία σύμβαση, κινήθηκαν εντός της δυνατής ερμηνείας του νόμου, δηλαδή εάν είναι νομικώς υποστηρίξιμη η ερμηνευτική εκδοχή επί της οποίας βασίστηκαν οι διοικητικές πράξεις και το σχέδιο σύμβασης, καθώς και εάν οι πράξεις που εκδόθηκαν χαρακτηρίζονται από ουσιώδεις πλημμέλειες, δηλαδή από πλημμέλειες που πλήττουν θεμελιώδεις αρχές που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς ή στη συγκεκριμένη περίπτωση επηρέασαν το αποτέλεσμα του διαγωνισμού. Κατά συνέπεια, κατά την άσκηση της κατά την παρούσα διαδικασία αρμοδιότητάς του, το Κλιμάκιο δεν υποκαθίσταται στις ουσιαστικές ή τεχνικές κρίσεις που εξέφρασαν τα διοικητικά όργανα, αρκούμενο



ελεγχω εάν οι κρίσεις αυτές φέρουν επαρκή αιτιολογία και δεν υπερβαίνουν τα άκρα όρια της διακριτικής τους ευχέρειας.

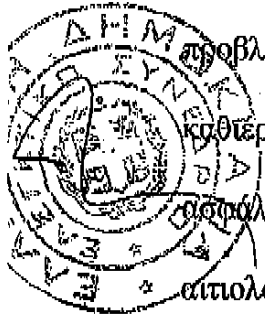
3. Η διαδικασία διενέργειας του διαγωνισμού και η σύναψη της ελεγχόμενης σύμβασης έργου διέπονται από τις διατάξεις περί δημοσίων συμβάσεων έργων του ν. 4412/2016 "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)" (Α' 147), καθώς και από τους όρους της οικείας διακήρυξης.

4. Α. Στο άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «5. Πρότυπα εγγράφων σύμβασης με δεσμευτική ισχύ εκδίδονται από την Αρχή, σύμφωνα με την περίπτωση ε' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011 (Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων), με την επιφύλαξη της επόμενης παραγράφου (...). 7. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, πέραν των ανωτέρω, κατά τη σύνταξη των εγγράφων της σύμβασης, ισχύουν και τα ακόλουθα: α) Κατά την έγκριση της διακήρυξης το υπάρχον στην εγκεκριμένη μελέτη σχέδιο διακήρυξης προσαρμόζεται, σύμφωνα με τα ισχύοντα πρότυπα τεύχη διακήρυξης εφόσον αυτό απαιτείται. Επίσης, γίνεται και αναγκαία προσαρμογή των άλλων στοιχείων της μελέτης που συνεπάγεται η αλλαγή της διακήρυξης. β) Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, που εκδίδεται μετά από αίτημα της αναθέτουσας αρχής και ύστερα από γνώμη του Τμήματος Κατασκευών του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών, μπορεί να προστίθενται στη διακήρυξη επιπλέον όροι, που αφορούν την τεχνική και οικονομική ικανότητα όταν τούτο ενδείκνυται από το είδος ή την πολυπλοκότητα του προς ανάθεση έργου (...))».



ενώ στο άρθρο 76 παρ. 2 του ίδιου νόμου ορίζεται: «Πέραν των οριζομένων στις παρ. 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις ειδικών έργων των οποίων η κατασκευή απαιτείται να πραγματοποιηθεί από εξειδικευμένους οικονομικούς φορείς, μπορεί στα έγγραφα της σύμβασης να ορίζονται πρόσθετες απαιτήσεις για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία. Κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων, ύστερα από γνώμη του Τμήματος Κατασκευών του Συμβουλίου Δημόσιων Έργων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών, μπορεί να προστίθενται στη διακήρυξη επιπλέον όροι, όταν τούτο ενδείκνυται από το είδος ή την πολυπλοκότητα του προς ανάθεση έργου».

Β. Από τις ανωτέρω διατάξεις, σε συνδυασμό ερμηνευόμενες, συνάγονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα: Με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 53 του ν. 4412/2016 η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) εξουσιοδοτείται να εκδίδει πρότυπα τεύχη διακηρύξεων διαγωνισμών δημοσίων έργων (για το επίμαχο χρονικό διάστημα ισχύουν τα πρότυπα τεύχη διακηρύξεων ανοικτής διαδικασίας για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων έργων άνω και κάτω των ορίων του ν. 4412/2016 με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, δυνάμει της 182/2016 απόφασης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., Β' 4269). Τα ως άνω τεύχη έχουν κανονιστική ισχύ και συνεπώς οι αναφερόμενοι σε αυτά όροι, εφόσον είναι σύμφωνοι με τον νόμο, έχουν δεσμευτική ισχύ έναντι των αναθετουσών αρχών, υπό την έννοια ότι δεν καταλείπεται διακριτική ευχέρεια σε αυτές να αριστάνται του περιεχομένου των όρων που



προβλέπονται σε αυτά. Τούτο συνάδει και με τον επιδιωκόμενο με την καθιέρωση των ως άνω πρότυπων τευχών σκοπό, ήτοι την εμπέδωση της ασφαλείας δικαίου κατά τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων (βλ. αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου επί του άρθρου 53), αφού η αντίθετη περίπτωση ενέχει κίνδυνο ανομοιόμορφης εφαρμογής του ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου από τις αναθέτουσες αρχές προς βλάβη τελικά του ελεύθερου ανταγωνισμού (βλ. 339, 482/2017 Πρ. Ε' Κλιμ.). Δυνατότητα παρέκκλισης από τον ως άνω κανόνα παρέχεται στις αναθέτουσες αρχές με τις διατάξεις των άρθρων 53 παρ. 7 και 76 παρ. 2 του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, προκειμένου για έργα μη συνήθους κατασκευαστικού είδους ή με κατασκευαστική πολυπλοκότητα είναι δυνατόν να προστίθενται στη διακήρυξη ιδιαίτεροι όροι, πέραν των προβλεπομένων στα πρότυπα τεύχη. Η προσθήκη, ωστόσο, των όρων αυτών υπόκειται σε προηγούμενη έγκριση από τον Υπουργό Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, ύστερα από γνώμη του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου. Επιπροσθέτως, ως εισάγουσα εξαίρεση σε γενικό κανόνα και περιορίζουσα τον ελεύθερο ανταγωνισμό, πρέπει η εκάστοτε προσθήκη αφενός μεν να είναι σύμφωνη με την αρχή της αναλογικότητας (σχ. απόφαση 183/2016 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων – κατευθυντήρια οδηγία 18, στην οποία αναφέρεται ότι τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής πρέπει να σχεδιάζονται κατά τέτοιο τρόπο, ώστε να μην περιορίζεται δυσανάλογα η συμμετοχή των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων στους διαγωνισμούς δημοσίων έργων), αφετέρου δε να αιτιολογείται ειδικώς με αναφορά των συγκεκριμένων λόγων για τους οποίους




το έργο δεν μπορεί να αναληφθεί από οποιαδήποτε εργοληπτική επιχείρηση, η οποία διαθέτει την προβλεπόμενη στα πρότυπα τεύχη τεχνική και επαγγελματική καταλληλότητα ή/και την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την ανάληψή του. Ως πρόσθετοι, ήτοι πέραν των προβλεπομένων στα πρότυπα τεύχη, όροι που χρήζουν προηγούμενης εγκρίσεως από τον ως άνω Υπουργό αναγνωρίζονται από τις διατάξεις του άρθρου 53 παρ. 7 του ν. 4412/2016 όροι που αφορούν στην τεχνική και οικονομική ικανότητα των οικονομικών φορέων, τέτοιον δε όρο μπορεί, καταρχήν, να αποτελέσει η απαίτηση ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας να έχει έναν ορισμένο ελάχιστο κύκλο εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση (σχ. άρθρο 75 παρ. 3 του ν.4412/2016). Εξάλλου, σύμφωνα με τα άρθρα 99επ. του ν.3669/2008, τα οποία διατηρούνται σε ισχύ μέχρι την έκδοση του προβλεπόμενου στον ν. 4412/2016 προεδρικού διατάγματος, ο κύκλος εργασιών μιας εργοληπτικής επιχείρησης κατά την τελευταία τριετία αποτελεί, σούτως ή άλλως, κριτήριο κατάταξης στις τάξεις του ΜΕΕΠ, με αποτέλεσμα η επιβολή πρόσθετου κριτηρίου με βάση το ύψος του κύκλου εργασιών να απαιτεί, σε κάθε περίπτωση, ειδικότερη αιτιολογία. Περαιτέρω, ενόψει της άμεσης και καθολικής ισχύος των διατάξεων του ν. 4412/2016, στα πρότυπα τεύχη διακηρύξεων περιλαμβάνεται η «ρήτρα ευελιξίας», δυνάμει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσαρμόζουν το περιεχόμενο των όρων των διακηρύξεων προκειμένου να συμφωνεί τόσο με αυτά όσο και με τις νομοθετικές επιταγές του ν. 4412/2016, δεν μπορούν όμως να θέτουν πρόσθετους όρους τεχνικής και οικονομικής επάρκειας, χωρίς προηγούμενη



έγκριση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Λικτύων με το προαναφερόμενο περιεχόμενο. Σε περίπτωση δε, που στη διακήρυξη διαγωνισμού με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή προστίθενται από την αναθέτουσα αρχή όροι, που θέτουν πρόσθετες (ήτοι πέραν των προδιαγεγραμμένων στα πρότυπα τεύχη) απαιτήσεις χρηματοοικονομικής επάρκειας, για τους οποίους δεν έχει προηγηθεί η, κατά τα προαναφερθέντα, έγκριση του ως άνω Υπουργού, συντρέχει ουσιώδης πλημμέλεια που καθιστά μη νόμιμη την οικεία διαγωνιστική διαδικασία και επομένως, καλύει την υπογραφή του υποβληθέντος προς έλεγχο σχεδίου σύμβασης με τον αναδειχθέντα από τη διαδικασία αυτή ανάδοχο.

5. Από τον έλεγχο των στοιχείων του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Το ελεγχόμενο έργο θα εκτελεσθεί στο επαρχιακό οδικό δίκτυο του βορείου τμήματος του Νομού Ηλείας εκτός της Δ.Ε. Πηνειάς Δήμου Ηλιδας. Το έργο περιλαμβάνει εργασίες συντήρησης του ως άνω επαρχιακού οδικού δικτύου, που έχουν ως στόχο την αποκατάσταση των φθορών και βλαβών αυτού, την άρση της επικινδυνότητας σε ορισμένες θέσεις αυτού, την επιδίωξη επαναφοράς του έργου στην αρχική του κατάσταση και τη γενικότερη βελτίωση αυτού. Για την επίτευξη των ανωτέρω θα εκτελεσθούν οι ακόλουθες εργασίες: Χωματοργικών, με καθαρισμούς επενδεδυμένων τάφρων, πρανών, ερεισμάτων, συμπεριλαμβανομένης και της κοπής και του κλαδέματος σπαρτών και δέντρων που είτε εμποδίζουν την ορατότητα είτε την κυκλοφορία



επί της οδού, άρση καταπτώσεων, κατασκευή επιχώσεων κλπ. Τεχνικών Έργων περιορισμένης εκτάσεως σε θέσεις βλαβών. Οδοστρωσίας, με τοπικές εξυγιάνσεις οδοστρώματων και Ασφαλτικών με εργασίες αποκατάστασης του φθαρμένου ασφαλτοτάπητα, με απόξεση ασφαλτοοδοστρώματος, ασφαλικές ισοπεδωτικές στρώσεις σταθερού και μεταβλητού πάχους, ασφαλικές στρώσεις κυκλοφορίας. Σύμφωνα δε με το υπ'αρ. πρωτ. 129719/2420/9.6.2017 έγγραφο της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Χωρικού Σχεδιασμού της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας το έργο απαλλάσσεται από τη διαδικασία περιβαλλοντικής αδειοδότησης και λήψης πρότυπων Περιβαλλοντικών Δεσμεύσεων.

β) Το έργο, το οποίο φέρεται ως υποέργο μείζονος έργου, συνολικού προϋπολογισμού 12.000.000,00 ευρώ (πρβλ. αποφ. VI Τμ. Ελ.Συν. 244/2014), χρηματοδοτείται από πιστώσεις του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων (αποφ. 161/2016 και 90/2017 του Περιφερειακού Συμβουλίου Δυτικής Ελλάδας, με τη δεύτερη από τις οποίες αποφασίστηκε η δημοπράτηση του έργου με ανοιχτό διαγωνισμό) και είναι ενταγμένο στη ΣΑΕΠ501 με ΚΑΕ 2014ΕΠ50100001. Με την 137470/1496/22.5.2017 απόφαση του Προϊστάμενου της Διεύθυνσης Τεχνικών Έργων ΠΕ Ηλείας της ως άνω Περιφέρειας εγκρίθηκε η τεχνική μελέτη του έργου, ενώ με την 643/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ίδιας Περιφέρειας εγκρίθηκαν οι όροι της οικείας διακήρυξης, με την οποία ορίστηκε ότι η ανάθεση του έργου θα γίνει με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και σύστημα υποβολής προσφορών αυτό των επιμέρους

προσφορών έκπτωσης κατά ομάδες τιμών (άρθρο 95 παρ. 2 α του ν. 4412/2016).

Στην ανωτέρω διακήρυξη ορίστηκαν και τα ακόλουθα: Στο άρθρο 22 με τίτλο

«Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» ορίζεται ότι: « Οι ... προσφέροντες πρέπει να

ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής (...) 22.Γ. Οικονομική και

χρηματοοικονομική επάρκεια»: Οι οικονομικοί φορείς (ημεδαποί και

αλλοδαποί) πρέπει να έχουν Κύκλο Εργασιών τελευταίας τριετίας ανά έτος

μεγαλύτερο ή ίσο του 50% του προϋπολογισμού του δημοπρατούμενου έργου,

συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ [σ.σ 1.200.000,00 ευρώ](...), στο άρθρο 23

με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα ποιοτικής επιλογής» ότι: «23.1 Κατά την υποβολή

προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο

Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79 παρ. 1 του ν.4412/2016, το οποίο αποτελεί

ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν.1599/1986 (Α' 75), ως

προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που

εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω

οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) ... β) πληροί τα

σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο

22 Β-Ε της παρούσας (...) Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση

οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ),

υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης (...) 23.4 Δικαιολογητικά

απόδειξης καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής

δραστηριότητας του άρθρου 22Β «α) Όσον αφορά την καταλληλότητα για την

άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι προσφέροντες που είναι

εγκατεστημένοι στην Ελλάδα υποβάλλουν βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ



... και άνω, για έργα κατηγορίας ΟΔΟΠΟΛΙΑΣ. Γίνονται δεκτές και αιτήσεις οικονομικών φορέων στην κατηγορία 2^η Οδοποιίας στο ΜΕΕΠ υπό την προϋπόθεση ότι τουλάχιστον δύο από τους οικονομικούς φορείς αυτούς συμμετέχουν στην κατανομή της κατασκευής του έργου ή στα κέρδη και της ζημίας της ένωσης με ποσοστό τουλάχιστον 30% ο καθένας (...) 23.5 Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22Γ. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται (ι) Για το 22.Γ.(α) Οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να καταθέσουν ΔΗΛΩΣΗ ΠΕΡΙ ΤΟΥ ΟΛΙΚΟΥ ΥΨΟΥΣ ΤΟΥ ΚΥΚΛΟΥ ΕΡΓΑΣΙΩΝ, συνοδευόμενη από αποδεικτικά στοιχεία (οικονομικές καταστάσεις ή αποσπάσματα αυτών) για τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές χρήσεις...» και στο άρθρο 24.2 ότι: «Ο φάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) β) την εγγύηση συμμετοχής ... Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΕΕΕΣ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση».

γ. Περίληψη της διακήρυξης, στην οποία συμπεριλαμβάνονται τα ανωτέρω κριτήρια (χωρίς ωστόσο να προηγηθεί σχετική εγκριτική απόφαση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων) απεστάλη στην ΕΒΕΕ στις 3.6.2017 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 12.6.2017 (17PROC006313339), στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (293/9.6.2017) καθώς και στον ελληνικό τύπο.

δ. Κατά την προβλεπόμενη στη διακήρυξη ημερομηνία διεξαγωγής του




διαγωνισμού (25.7.2017) υπέβαλαν προσφορές, σύμφωνα με το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, δέκα (10) εργοληπτικές επιχειρήσεις. Η Επιτροπή Διαγωνισμού κατέταξε όλες τις προσφορές σε πίνακα μειοδοσίας και ακολούθως προέβη στον προβλεπόμενο στο άρθρο 4.1 της διακήρυξης έλεγχο

των δικαιολογητικών συμμετοχής και των εγγυητικών επιστολών. Κατά τον έλεγχο αυτό η Επιτροπή Διαγωνισμού απέκλεισε από τη συνέχεια του διαγωνισμού την

(καταταγείσα στην 4^η θέση του σχετικώς καταρτισθέντος πίνακα μειοδοσίας), για λόγο που αφορούσε στην υπογραφή του μέρους VI του ΕΕΕΣ, καθώς και την

(καταταγείσα στην 5^η θέση του ως άνω καταρτισθέντος πίνακα μειοδοσίας), για λόγο που αφορούσε στον τρόπο συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ, ωστόσο, λόγω της ως άνω κατάταξης των προσφορών των ως άνω επιχειρήσεων παρέλκει, κατά το παρόν στάδιο, η εξέταση της νομιμότητας του αποκλεισμού τους. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού ανέδειξε προσωρινή μειοδότηρα προσφορά αυτή της εταιρείας

, η οποία κατατάχθηκε στην πρώτη θέση του σχετικώς καταρτισθέντος πίνακα μειοδοσίας, με μέση έκπτωση 63,31% (αντιστοιχούσα σε δαπάνη 710.122,71 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α.). Το ως άνω Πρακτικό εγκρίθηκε με την 1345/4.9.2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και απεστάλη με τηλεομοιοτυπία σε όλους όσους είχαν συμμετάσχει στο διαγωνισμό. Στη συνέχεια εκλήθη η προσωρινή ανάδοχος όπως προσκομίσει τα δικαιολογητικά, που καθορίζονται




στα άρθρα 23.2 έως 23.10 της διακήρυξης (άρθρο 103 του ν. 4412/2016). Η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού ήλεγξε τα προσκομισθέντα σύμφωνα με τα ανωτέρω άρθρα της διακήρυξης και του ν. 4412/2016, δικαιολογητικά, τα οποία έκρινε πλήρη, με το σχετικώς συνταχθέν από 11.10.2017 Πρακτικό της

εισηγήθηκε την ανάθεση του έργου στην ως άνω εργοληπτική επιχείρηση.

Το ανωτέρω Πρακτικό εγκρίθηκε με την 1750/27.10.2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, με την οποία κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην ανωτέρω εταιρεία. Η νομιμότητα της απόφασης αυτής ελέγχθηκε με την 279025/14.11.2017 απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου, ενώ το αποτέλεσμα του διαγωνισμού γνωστοποιήθηκε στους λοιπούς, πλην του μειοδότη, διαγωνιζομένους στις 6.11.2017. Τέλος, όπως προκύπτει από την 320777/4431/17.11.2017 βεβαίωση του Αντιπεριφερειάρχη Οικονομικών της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας κατά του κύρους της ανωτέρω διαδικασίας διαγωνισμού δεν ασκήθηκαν ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα.

6. Με τα δεδομένα αυτά, το Κλιμάκιο κρίνει ότι ο όρος της διακήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο, κατ' απόκλιση του ισχύοντος κατά τον χρόνο δημοσίευσης αυτής προτύπου τεύχους διακηρύξεων, για την προαπόδειξη της χρηματοοικονομικής επάρκειας των διαγωνιζομένων απαιτείται σχετική δήλωση στο ΕΕΕΣ περί του κύκλου εργασιών τελευταίας τριετίας ανά έτος, ύψους τουλάχιστον 1.200.000,00 ευρώ, είναι μη νόμιμος, καθόσον τέθηκε


 προηγούμενη απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και
 Διεύθυνσης. Η δε μη νομιμότητα του ανωτέρω όρου της διακήρυξης, επειδή
 πλήττει την ανάπτυξη του ελεύθερου ανταγωνισμού, ιδίως σε ό,τι αφορά τη
 συμμετοχή σε αυτόν των μικρότερων σε οικονομική δύναμη εργοληπτικών
 επιχειρήσεων, είναι ουσιώδης και καθιστά μη νόμιμη την υπογραφή του
 ελεγχόμενου σχεδίου σύμβασης.

Για τους λόγους αυτούς

Ο έλεγχος απέβη αρνητικός.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΣΤΑΜΑΤΙΟΣ ΠΟΥΛΗΣ

Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ

ΠΕΛΑΓΙΑ ΔΟΣΑΚΗ

Για την ακρίβεια
 Αθήνα 28/12/2018
 Η Γραμματέας των
 ΣΤ' & Ζ' ΚΛΙΜΑΚΙΩΝ




 ΜΑΡΙΝΑ ΠΕΤΡΟΥ