



ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ
TENDERS REVIEW AUTHORITY

Λεωφ. Γρίβα Διγενή 81-83, 2ο όροφο, Τ.Θ. 24820, 1304 Λευκωσία
Τηλ: 22445100, Φαξ: 22445107, Email: tra@aap.gov.cy, Web: www.tra.gov.cy

Προσφυγή Αρ. 5/2016

Μεταξύ:

ELTECO ELECTRICAL & TELECOMMUNICATION CONTRACTORS LTD
& Γ. ΖΑΧΑΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΛΤΔ - JV

Αιτητών

v.

ΔΗΜΟΥ ΠΑΦΟΥ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Βασίλης Πάλμας, Μέλος

Αιτητές:

ELTECO ELECTRICAL & TELECOMMUNICATION CONTRACTORS
LTD & Γ. ΖΑΧΑΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΛΤΔ - JV

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Ριάνα Πασιουρτίδη, Δικηγόρο για ANTHΣ
ΤΡΙΑΝΤΑΦΥΛΛΙΔΗΣ & ΥΙΟΙ ΔΕΠΕ
2. Κυριάκο Ξυναρή, Εκπρόσωπο Κοινοπραξίας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΔΗΜΟΣ ΠΑΦΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από τον:

1. Πολύκαρπο Φιλίππου, Δικηγόρο

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 10 Μαρτίου, 2016

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Με την παρούσα Προσφυγή οι Αιτητές διατείνονται ότι η απόφαση του Συμβουλίου Προσφορών του Δήμου Πάφου («η Αναθέτουσα Αρχή») με την οποία η προσφορά τους αποκλείστηκε από το διαγωνισμό 38Α/2015 *«Διορισμένες Υπεργολαβίες για τις Ηλεκτρολογικές Εγκαταστάσεις, Προμήθεια και Εγκατάσταση Φωτιστικών, Φώτων Τροχαίας, Αναδυομένων Πασσάλων κλπ για το Έργο «Ανάπλαση του Παραδοσιακού Εμπορικού Κέντρου και της Πλατείας Κέννεντυ στην Πάφο»»* και ο διαγωνισμός κατακυρώθηκε για το ποσό των €667.998 πλέον ΦΠΑ στην εταιρεία Caramondani Bros PLC («ο επιτυχών») είναι παράνομη. Επίσης, είναι αποτέλεσμα πλάνης, ελλιπούς έρευνας και παραβιάζει τις αρχές της χρηστής διοίκησης.

Σύμφωνα με την επιστολή γνωστοποίησης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού ημερ. 20.1.2016 η οποία απεστάλη στους Αιτητές, η προσφορά τους απορρίφθηκε επειδή τα οικονομικά στοιχεία που υπέβαλαν για την πιστοποίηση πλήρωσης της προϋπόθεσης της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του προσφέροντος, δεν αποτελούσαν οικονομικές καταστάσεις όπως ρητά προβλέπεται στον όρο 5.6.1.η του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού, αλλά κατάσταση αποτελεσμάτων. Τα γεγονότα του υπό εξέταση διαγωνισμού όπως αυτά προκύπτουν από το διοικητικό φάκελο έχουν ως εξής:

Το έργο αποτελεί μέρος μεγαλύτερου έργου το οποίο εντάσσεται στα πλαίσια αναβάθμισης της πόλης της Πάφου για σκοπούς της πολιτιστικής πρωτεύουσας της Ευρώπης του 2017.

Ο υπό κρίση διαγωνισμός προκηρύχθηκε στις 16.12.2015 με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 30.12.2015. Υποβλήθηκαν συνολικά 5 προσφορές οι οποίες αξιολογήθηκαν από ανεξάρτητους συμβούλους και στην συνέχεια από την Επιτροπή Αξιολόγησης η οποία διορίστηκε για το σκοπό αυτό.

Σύμφωνα με την έκθεση των ιδιωτών συμβούλων η προσφορά των Αιτητών *«φαίνεται να πληροί τις προϋποθέσεις για την Οικονομική, Χρηματοοικονομική, Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα, σύμφωνα με τους όρους και Προδιαγραφές των Εγγράφων του Διαγωνισμού. Ωστόσο δεν έχει υποβάλει Οικονομικές Καταστάσεις»*. Στη συνέχεια, η Επιτροπή Αξιολόγησης, όπως καταγράφεται στην έκθεση της ημερ. 19.1.2016, σε συνεδρία της ημερ. 12.1.2016 μετά από μελέτη της προσφοράς των Αιτητών διαπίστωσε ότι αυτή, αλλά και οι προσφορές άλλων προσφερόντων που δεν ενδιαφέρουν, δεν υπέβαλαν ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις (όρος 5.6.1.η του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού) οπότε με επιστολή της ημερ. 12.1.2016 ζήτησε από τους Αιτητές όπως πέραν του Εντύπου χρηματοοικονομικής και τεχνικής ικανότητας που υπέβαλαν, Παράρτημα 15, υποβάλουν ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις της επιχείρησης σύμφωνα με τα διεθνή πρότυπα χρηματοοικονομικής αναφοράς για τα έτη 2012, 2013, 2014.

Οι Αιτητές ανταποκρίθηκαν και απέστειλαν για τα πιο πάνω έτη, καθώς αναφέρουν στην επιστολή τους ημερ. 13.1.2016, αντίγραφο των ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων. Τα αποσταλέντα φέρουν τίτλο «*Κατάσταση Συνολικών Εσόδων*» είναι υπογεγραμμένα από την KPMG με καταγραφή ότι είναι Πιστά αντίγραφα των πρωτοτύπων (True copy of the original) και σημείωση στο κάτω μέρος ότι «*οι σημειώσεις 10 μέχρι 22 είναι αναπόσπαστο μέρος των οικονομικών καταστάσεων*». Η Επιτροπή Αξιολόγησης σε νέα συνεδρία της στις 19.1.2016 διαπίστωσε ότι τα υποβληθέντα από τους Αιτητές δεν ήταν οικονομικές καταστάσεις και εισηγήθηκε στην Επιτροπή Προσφορών απόρριψη της προσφοράς τους.

Η Επιτροπή Προσφορών, με διαφωνία ενός μέλους, υιοθέτησε την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης και εισηγήθηκε στο Συμβούλιο Προσφορών κατακύρωση του διαγωνισμού στον επιτυχόντα. Η εισήγηση υιοθετήθηκε ομόφωνα από το Συμβούλιο Προσφορών με αποτέλεσμα οι Αιτητές να καταχωρήσουν την παρούσα προσφυγή.

Σύμφωνα με τους Αιτητές τα στοιχεία που υπέβαλαν μετά την επιστολή της Αναθέτουσας Αρχής δεν αποτελούσαν, όπως εσφαλμένα αυτή έκρινε, κατάσταση αποτελεσμάτων, αλλά αντίγραφο μέρους των ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων το οποίο επιβεβαίωνε τη συμμόρφωση της προσφοράς τους με όσα ζητούσε ο όρος 3.3.8.α.ι Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού.

Περαιτέρω και ανεξάρτητα από τα πιο πάνω ισχυρίζονται ότι οι οικονομικές καταστάσεις αποτελούν ιστορικά στοιχεία προϋπάρχοντα του χρόνου της υποβολής της προσφοράς, έτσι ώστε εάν η Αναθέτουσα Αρχή είχε αμφιβολία ως προς το κατά πόσο τα υποβληθέντα από αυτούς στοιχεία αποτελούσαν οικονομικές καταστάσεις θα μπορούσε να ζητήσει διευκρίνιση, ή ακόμη δεδομένης της εξουσιοδότησης που της δόθηκε με την προσφορά να τα εξασφαλίσει από το Τμήμα του Φόρου Εισοδήματος. Προς υποστήριξη της θέσης αυτής παρέπεμψαν στην απόφαση του Ευρωπαϊκού Δικαστηρίου *Ministeriet for Forskning, Innovation og Videregaende Uddannelser v. Manova A/S*, υπόθεση C-336/12, ημερ. 10.10.2013. Η Αναθέτουσα Αρχή, υπέδειξαν, καίτοι ορθά έκρινε ότι μπορούσε να ζητήσει διευκρινίσεις, όπως και ζήτησε, στη συνέχεια και χωρίς να ασχοληθεί με τη φύση του συγκεκριμένου στοιχείου δεν διερεύνησε περαιτέρω το ζήτημα και περιορίστηκε στον αποκλεισμό της προσφοράς των Αιτητών. Η παράλειψη, τόνισαν, της Αναθέτουσας Αρχής να αναζητήσει διευκρινίσεις, λαμβανομένης υπόψη της φύσης των στοιχείων που υποβλήθηκαν ως ιστορικών, αντίκειται στην υποχρέωση της διοίκησης να διεξάγει δέουσα έρευνα όπως προνοεί το άρθρο 45 του Περί των Γενικών Αρχών του Διοικητικού Δικαίου Νόμου, Ν. 158(I)/1999.

Περαιτέρω, ισχυρίζονται παραβίαση της αρχής της ισότητας δεδομένου ότι ο διαγωνισμός κατακυρώθηκε στον επιτυχόντα από την προσφορά του οποίου

απουσιάζουν ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις για το έτος 2013, για το οποίο το μόνο που υπέβαλε ο επιτυχών είναι σημειώσεις οικονομικής κατάστασης για το έτος 2013.

Τέλος, προβάλλεται ο ισχυρισμός αντίθεσης της απόφασης με την αρχή της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του πολίτη. Τη θέση τους αυτή οι Αιτητές την στηρίζουν σε κατ' ισχυρισμό τηλεφωνική συνομιλία που είχε ο εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπος τους Κυριάκος Ξυναρής με τον συντονιστή της Επιτροπής Αξιολόγησης Κωνσταντίνο Κυθραιώτη.

Η Αναθέτουσα Αρχή όλους τους ισχυρισμούς των Αιτητών τους απορρίπτει υποστηρίζοντας το νόμιμο της απόφασης της. Τα οικονομικά στοιχεία, ανέφερε, που υπέβαλαν οι Αιτητές για πιστοποίηση συμμόρφωσης με την προϋπόθεση της οικονομικής και της χρηματοοικονομικής επάρκειας δεν αποτελούν ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις όπως ρητά προβλέπεται στον όρο 5.6.1.η του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού αλλά καταστάσεις συνολικών εσόδων για τα έτη 2012, 2013 και 2014. Οι καταστάσεις, εξήγησε, που υποβλήθηκαν από τους Αιτητές δεν περιλαμβάνουν όλα τα οικονομικά στοιχεία που αφορούν την επιχείρηση. Δεν περιλαμβάνουν τον ισολογισμό και σημειώσεις επί των λογαριασμών καθώς και έκθεση των Ελεγκτών, στοιχεία απαραίτητα για την πιστοποίηση και συνακόλουθα τη διαπίστωση της χρηματοοικονομικής επάρκειας των Αιτητών. Οι όροι 3.3.8 και 5.6.1 του Τόμου Α των εγγράφων του

διαγωνισμού αποτελούν ουσιώδεις όρους του διαγωνισμού έτσι ώστε δεν παρέχεται δυνατότητα οποιασδήποτε απόκλισης από αυτούς. Από την στιγμή, ανέφεραν, που οι Αιτητές δεν ανταποκρίθηκαν στην επιστολή της Αναθέτουσας Αρχής υποβάλλοντας τις ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις η Αναθέτουσα Αρχή δεν ήταν υποχρεωμένη να ζητήσει περαιτέρω διευκρινίσεις και ούτε είναι το ζητούμενο εάν αυτές υπάρχουν. Το ζητούμενο είναι εάν υποβλήθηκαν.

Σε σχέση με τους ισχυρισμούς για συνομιλία του εκπροσώπου των Αιτητών με τον συντονιστή της Επιτροπής Αξιολόγησης οι οποίοι υποστηρίχθηκαν με ένορκη δήλωση του εκπροσώπου των Αιτητών η Αναθέτουσα Αρχή αντέταξε με ένορκη δήλωση του συντονιστή της Επιτροπής Αξιολόγησης Κωνσταντίνου Κυθραιώτη ότι ναι μεν υπήρξε τηλεφωνική επικοινωνία, ουδέποτε όμως ανέφερε στους Αιτητές όσα ισχυρίζεται ο εκπρόσωπος τους, δηλαδή ότι σε ερώτηση εάν πρέπει να αποστείλουν όλες τις οικονομικές καταστάσεις ο Κωνσταντίνος Κυθραιώτης του απάντησε εάν δεν θέλετε να τις στείλετε όλες, στείλτε τις σελίδες που παρουσιάζονται τα σχετικά δεδομένα.

Προτού προχωρήσουμε να εξετάσουμε τα ζητήματα που εγείρονται σημειώνουμε ότι δεν θα μας απασχολήσουν αλλά ούτε και κατά την εξέταση των ισχυρισμών των Αιτητών λαμβάνουμε υπόψη όσα με τις ένορκες δηλώσεις και των δύο πλευρών τέθηκαν ενώπιον μας.

Θεωρούμε χρήσιμο να παραθέσουμε από τα έγγραφα του διαγωνισμού τους σχετικούς με τα υπό εξέταση ζητήματα όρους ώστε να γίνουν καλύτερα αντιληπτά όσα στη συνέχεια θα μας απασχολήσουν.

Ο όρος 3.3.8.α του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού υπό τον τίτλο Δικαίωμα και Προϋποθέσεις Συμμετοχής προβλέπει τα εξής

«8. Επιπρόσθετα, οι Ενδιαφερόμενοι Οικονομικοί Φορείς θα πρέπει να πληρούν τις παρακάτω προϋποθέσεις:

α. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

- ι. ο μέσος όρος γενικού κύκλου εργασιών, τα τελευταία τρία (3) χρόνια (2012, 2013 και 2014), να είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του προϋπολογισμού των εργασιών της Υπεργολαβίας της προκήρυξης (βλέπε Παράρτημα 15)».*

Ο όρος 5.6. Περιεχόμενο φακέλου Προσφορών προβλέπει ότι:

«1. Ο κάθε Προσφέρων οφείλει να καταθέσει τα ακόλουθα έγγραφα δεόντως συμπληρωμένα και υπογεγραμμένα:

[...]

- η. Για την πιστοποίηση της Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής επάρκειας και της Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας του Προσφέροντα, σύμφωνα με την παράγραφο 3.3.8, δεόντως συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο το Έντυπο Χρηματοοικονομικής και Τεχνικής Ικανότητας υπόδειγμα του οποίου επισυνάπτεται ως παράρτημα (Παράρτημα 15) στον Τόμο Α. Σε περίπτωση κοινοπραξίας θα υποβληθεί το Έντυπο αυτό, συμπληρωμένο από κάθε ένα συμμετέχοντα, καθώς και ένα Έντυπο για την Κοινοπραξία.*

Η Αναθέτουσα Αρχή και το αρμόδιο για κατακύρωση όργανο θα ελέγξουν την ορθότητα των οικονομικών στοιχείων που αναφέρονται στο Έντυπο Χρηματοοικονομικής και Τεχνικής Ικανότητας. Προς το σκοπό αυτό, ο Προσφέρων θα υποβάλει με την προσφορά του τις ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις της επιχείρησης για τα τελευταία τρία (3) οικονομικά έτη, σύμφωνα με τα Διεθνή Πρότυπα Χρηματοοικονομικής Αναφοράς (International Financial Reporting Standards...)).

Ο όρος 5.6.4 του Τόμου Α προβλέπει ότι:

«η Αναθέτουσα Αρχή δύναται να ζητήσει από τους Προσφέροντες την αποσαφήνιση ή τη συμπλήρωση ελλείψεων των κατατεθειμένων δικαιολογητικών, πλην της εγγύησης συμμετοχής και οι Προσφέροντες στην περίπτωση αυτή υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού εάν δεν το πράξουν, να το συμπληρώσουν εντός ευλόγου χρονικής προθεσμίας που θα τους ζητηθεί».

Επιπρόσθετα, ο όρος 7 (Αξιολόγηση Προσφορών) προνοεί τα ακόλουθα:

«7.2. Εγκυρότητα Προσφορών

1. Πριν τον ενδελεχή έλεγχο των υποβληθεισών Προσφορών, η Αναθέτουσα Αρχή θα εξακριβώσει κατά πόσον:

- α. οι Προσφορές πληρούν τα κριτήρια που καθορίζονται στα Έγγραφα Διαγωνισμού για το δικαίωμα και τις προϋποθέσεις συμμετοχής,*
- β. το έντυπο προσφοράς έχει συμπληρωθεί και υπογραφεί κατάλληλα,*
- γ. οι Προσφορές συνοδεύονται με όλες τις απαιτούμενες εγγυήσεις,*
- δ. οι Προσφορές ανταποκρίνονται ουσιαστικά στις απαιτήσεις των Εγγράφων Διαγωνισμού,*
- ε. οι Προσφορές συνοδεύονται με όλα τα απαιτούμενα διευκρινιστικά και/ή αποδεικτικά έγγραφα/στοιχεία που απαιτούνται από την Αναθέτουσα Αρχή και*
- στ. οι Προσφορές είναι δεόντως υπογραμμένες.*

1. Ουσιαστικά ανταποκρινόμενες Προσφορές θεωρούνται οι Προσφορές που συμμορφώνονται προς όλους τους όρους, προϋποθέσεις και προδιαγραφές των Εγγράφων Διαγωνισμού, χωρίς να παρουσιάζουν ουσιαστική απόκλιση ή επιφύλαξη.

Ουσιαστική απόκλιση ή επιφύλαξη είναι αυτή:

- α. η οποία επηρεάζει με ουσιαστικό τρόπο τα πλαίσια, την ποιότητα ή την απόδοση των Εργασιών της Υπεργολαβίας,
- β. η οποία επηρεάζει με οποιοδήποτε ουσιαστικό τρόπο, λόγω αντίφασης που παρουσιάζει με τα Έγγραφα Διαγωνισμού, δικαιώματα της Αναθέτουσας Αρχής και/ή τις υποχρεώσεις του Προσφέροντα όπως αυτές καθορίζονται στα Έγγραφα Διαγωνισμού ή
- γ. η διόρθωση της οποίας θα επηρέαζε άδικα τη συναγωνιστική θέση άλλων Προσφερόντων των οποίων οι Προσφορές είναι ουσιαστικά ανταποκρινόμενες.

Η Αναθέτουσα Αρχή θα προχωρεί σε ενδελεχή έλεγχο μόνο των Προσφορών εκείνων που θα θεωρούνται ως ουσιαστικά ανταποκρινόμενες».

Ότι το ζήτημα της χρηματοοικονομικής επάρκειας προσφοροδότη για την απόφαση κατακύρωσης είναι ουσιώδες αυτό προκύπτει από το περιεχόμενο του όρου 3.3.8.α.ι του Τόμου Α πιο πάνω. Άλλωστε δεν έχει αμφισβητηθεί. Περαιτέρω η χρηματοοικονομική επάρκεια είναι σημαντική παράμετρος της διασφάλισης του σκοπού προκήρυξης ενός διαγωνισμού που δεν είναι άλλος από την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος με την δημιουργία έργων κοινής ωφελείας (*Ε. Φιλίππου Ατδ ν. Δημοκρατίας (2004) 3ΑΑΔ 389*). Είναι προφανές από τους πιο πάνω όρους ότι για την εκπλήρωση της προϋπόθεσης της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς θα πρέπει τα τελευταία τρία χρόνια να έχουν μέσο όρο γενικού κύκλου εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 50% της προϋπολογισθείσας δαπάνης, δηλαδή €395.500. Ο τρόπος πιστοποίησης της χρηματοοικονομικής επάρκειας καθορίζεται από τον όρο 5.6.1.η του Τόμου Α.

Οι Αιτητές με το Παράρτημα 15 της προσφοράς τους δήλωναν ότι πληρούσαν την προϋπόθεση του όρου 3.3.8.α.ι, απουσίαζε όμως η πιστοποίηση της προϋπόθεσης αυτής, λόγω της απουσίας ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων αφού οι Αιτητές δεν τις είχαν υποβάλει. Σε πίνακα του Παραρτήματος 15 οι Αιτητές κατέγραψαν ετήσιο κύκλο εργασιών τα τελευταία τρία χρόνια 2012, 2013 και 2014 τα ποσά €1.543.154, €1.753.660, και €963.548, αντίστοιχα, με μέσο όρο των τριών χρόνων, €1.420.120.

Η Αναθέτουσα Αρχή θεωρούμε ότι ορθά στα πλαίσια των εξουσιών της ζήτησε από τους Αιτητές στη βάση των προβλεπόμενων στον όρο 5.6.4 του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού πιστοποίηση των δηλωθέντων με το Παράρτημα 15. Οι Αιτητές υπέβαλαν όπως σημειώνεται στην επιστολή αντίγραφο των ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων της εταιρείας Γ. Ζαχαρίου & Σία Λτδ, αφού σύμφωνα με τον όρο 8 του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού *«σε περίπτωση που ο οικονομικός Φορέας είναι Κοινοπραξία προσώπων η προϋπόθεση σε σχέση με τα προβλεπόμενα στον εν λόγω όρο μεταξύ των οποίων και η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια αρκεί να πληρούται αθροιστικά από τα μέλη της Κοινοπραξίας»*. Στην ουσία οι Αιτητές με την επιστολή ημερ. 13.1.2016 πιστοποιούσαν ότι ακριβώς ο όρος απαιτούσε, επισυνάπτοντας πιστό αντίγραφο κατάστασης συνολικών εσόδων για τα τρία έτη υπογεγραμμένη από τον ελεγκτικό οίκο KPMG. Τα όσα η Αναθέτουσα Αρχή ισχυρίζεται ότι απουσίαζαν δηλαδή ισολογισμός, σημειώσεις και έκθεση των ελεγκτών δεν προέκυπταν ως αναγκαία

για την πιστοποίηση του ζητούμενου. Το μόνο που ζητείτο από τον όρο 3.3.8.α ήταν πιστοποίηση του ετήσιου κύκλου εργασιών των τριών τελευταίων ετών.

Στην έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης ημερ. 19.1.2016 αναφέρεται ότι για τον έλεγχο της πλήρωσης των προϋποθέσεων που αφορούν την χρηματοοικονομική επάρκεια η Επιτροπή Αξιολόγησης ζήτησε και έλαβε τη γνώμη του αναπληρωτή δημοτικού ταμία - Οικονομικού Διευθυντή του Δήμου Πάφου, εγκεκριμένου λογιστή, ενέργεια η οποία πλήττει τη νομιμότητα της έκθεσης αξιολόγησης αφού το συγκεκριμένο πρόσωπο δεν είναι μέλος της Επιτροπής Αξιολόγησης ούτε φαίνεται να διορίστηκε από το Συμβούλιο Προσφορών για σκοπούς χειρισμού του παρόντα διαγωνισμού.

Εάν τα όσα με την επιστολή των Αιτητών ημερ. 13.1.2016 δεν ικανοποιούσαν την Επιτροπή Αξιολόγησης ή εάν αμφέβαλλε πως αυτά ήσαν οι ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις ή πως παρουσίαζαν τη χρηματοοικονομική κατάσταση των Αιτητών, είχε τη δυνατότητα να αναζητήσει διευκρινίσεις κατ' εφαρμογή των αποφασισθέντων στην *Ministeriet for Forskning, Innovation og Videregaende Uddannelser v. Manova A/S* (πιο πάνω) όπου αναφέρεται ότι «η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν αντιτίθεται στο να ζητήσει η αναθέτουσα αρχή από υποψήφιο, μετά τη λήξη της ταχθείσας προθεσμίας για την υποβολή υποψηφιότητας σε διαγωνισμό για δημόσια σύμβαση, να κοινοποιήσει έγγραφα που περιγράφουν την κατάσταση του υποψηφίου αυτού, όπως ο δημοσιευμένος ισολογισμός, των οποίων η ύπαρξη πριν

από τη λήξη της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμη, αρκεί τα σχετικά με την εν λόγω δημόσια σύμβαση έγγραφα να μην επέβαλλαν ρητώς την κοινοποίηση τους επί ποινή αποκλεισμού της υποψηφιότητας. Μια τέτοια αίτηση δεν πρέπει να περιάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους στους οποίους απευθύνεται η αίτηση αυτή.»

Ότι οι ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις σύμφωνα με την *Ministeriet for Forskning, Innovation og Videregaende Uddannelser v. Manova A/S* (πιο πάνω) αποτελούν αντικειμενικά εξακριβώσιμα στοιχεία δεν χωρεί αμφιβολία. Συνεπώς γι' αυτά παρείχεται δυνατότητα αναζήτησης διευκρινίσεων εφόσον οι όροι του διαγωνισμού δεν προνοούσαν ποινή αποκλεισμού σε περίπτωση μη υποβολής τους.

Περαιτέρω η Αναθέτουσα Αρχή δεν δικαιολογείτο να απορρίψει την προσφορά των Αιτητών κατ' εφαρμογή του όρου 7.2.1 του Τόμου Α όπως καταγράφεται στην έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης, λαμβανομένου υπόψη του όρου 7.2.2 του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού. Η υποβολή έστω αντί ελεγμένων λογαριασμών, οικονομικών καταστάσεων υπογεγραμμένων από τους ελεγκτές οι οποίες ικανοποιούσαν τον όρο 3.3.8.α.ι του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού δεν παρείχε περιθώριο απόρριψης της προσφοράς των Αιτητών, παρά μόνο στη βάση του όρου 7.2.2, εάν και εφόσον βέβαια δεν επρόκειτο για

αντικειμενικά εξακριβώσιμα στοιχεία όπως είναι οι ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις, για τα οποία όμως παρέχεται δυνατότητα αναζήτησης διευκρινίσεων.

Ενόψει όλων των πιο πάνω ομόφωνα αποφασίζουμε ότι η παρούσα προσφυγή επιτυγχάνει και η προσβαλλόμενη απόφαση ακυρώνεται.