



ΓΡΑΦΕΙΟ ΠΡΟΕΔΡΟΥ ΙΕΠ
Τηλ.: 213 1335 122-123
e-mail: proedros@iep.edu.gr

ΕΥΡΩΠΑΪΚΗ ΕΝΩΣΗ
ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΤΑΜΕΙΟ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ, ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΩΝ
ΚΑΙ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Αθήνα, 03/09/2021
Αρ. Πρωτ.: 13817

Ταχ. Δ/νση : Αν. Τσόχα 36
Τ. Κ. – Πόλη : 115 21, Αθήνα
Ιστοσελίδα : www.iep.edu.gr
Πληροφορίες : Ε. Παππάς
Τηλέφωνο : 213 1335205
e-mail : contracts.procurement@iep.edu.gr

ΘΕΜΑ: Διευκρινίσεις για τον υπ' αρ. πρωτ. 12413/29-07-2021 Ανοικτό Διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ΑΔΑΜ: 21PROC009005354 για την ανάθεση του έργου «Ανάπτυξη προσβάσιμου υλικού για μαθητές/ήτριες με νοητική αναπηρία για την Δ' Δημοτικού» στο πλαίσιο του Υποέργου 3 της Πράξης: «Καθολικός σχεδιασμός και ανάπτυξη προσβάσιμου ψηφιακού εκπαιδευτικού υλικού» με MIS 5001313».

Σε συνέχεια του από 05/08/2021 και ώρα 10:20:31 ηλεκτρονικού μηνύματος που υποβλήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ (αρ. πρωτ. Ι.Ε.Π. 12818/05-08-2021) και του από 30/08/2021 και ώρα 10:44:25 ηλεκτρονικού μηνύματος που υποβλήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ (αρ. πρωτ. Ι.Ε.Π. 13615/31-08-2021) για παροχή διευκρινίσεων από οικονομικό φορέα σχετικά με τον υπ' αρ. πρωτ. 12413/29-07-2021 Ανοικτό Διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ΑΔΑΜ: 21PROC009005354 και κωδικό ΕΣΗΔΗΣ 136050 διευκρινίζονται τα εξής:

ΕΡΩΤΗΣΗ: Στα πλαίσια του ανοιχτού διαγωνισμού με Αρ. Διακήρυξης: 3/2021 με τίτλο «Ανάπτυξη προσβάσιμου υλικού για μαθητές/-ήτριες με νοητική αναπηρία για την Δ' Δημοτικού», υποβάλλουμε ερώτημα σε σχέση με τις απαιτήσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό και ειδικά με το σημείο που αφορά στα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και ειδικότερα στο τμήμα που παραθέτουμε υπογραμμισμένο:

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να εφαρμόζουν μέτρα για την διασφάλιση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών όσον αφορά την προμήθεια του υπό ανάθεση εξοπλισμού και την παροχή υπηρεσιών υποστήριξης αυτού. Επίσης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να εφαρμόζουν μέτρα όσον αφορά την περιβαλλοντική διαχείριση.

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με το πρότυπο ISO 9001 ή ισοδύναμο με αυτό πρότυπο και πιστοποιητικό περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001 ή ισοδύναμο».

Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός



Επιχειρησιακό Πρόγραμμα
Ανάπτυξη Ανθρώπινου Δυναμικού,
Εκπαίδευση και Διά Βίου Μάθηση
Με τη συγχρηματοδότηση της Ελλάδας και της Ευρωπαϊκής Ένωσης



των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας»

Η ερώτησή μας αφορά στο κατά πόσον η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ως ισοδύναμα πιστοποιητικά αυτά που έχουν εκδοθεί από φορείς με διεθνή εμβέλεια και είναι μέλη του IAF AML του οποίου το ΕΣΥΔ είναι μέλος (link: https://iaf.nu/en/member-details/?member_id=44) αλλά έχουν έδρα σε κράτη εκτός της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Στο link: <https://european-accreditation.org/mutual-recognition/the-ea-mla/> μπορείτε να δείτε τα 5 βήματα που προτείνονται από τον EA ALM προκειμένου να διερευνηθεί κατά πόσον ένα πιστοποιητικό είναι έγκυρο. Το 2^ο βήμα προσδιορίζει ότι θα πρέπει να διερευνηθεί το κατά πόσον το πιστοποιητικό προέρχεται από φορέα που έχει υπογράψει με το EA, το ILAC ή το IAF MLA.

Στη περίπτωση που δεν αναγνωρίζετε τα ως άνω πιστοποιητικά ως ισοδύναμα, σας παρακαλώ να μας ενημερώσετε για την αιτιολογία.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ:

Η διακήρυξη απαιτεί προσκόμιση συγκεκριμένου προτύπου/πιστοποιητικού συμμόρφωσης εκδιδόμενου από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή ισοδύναμα αυτών.

Σύμφωνα με το αρθρ. 56 του Ν. 4412/16 που διέπει τη διακήρυξη ο οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης είναι ένας οργανισμός ο οποίος πραγματοποιεί δραστηριότητες αξιολόγησης της συμμόρφωσης, συμπεριλαμβανομένων βαθμονομήσεων, δοκιμών, πιστοποίησης και επιθεώρησης και είναι διαπιστευμένος, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΚ) αριθμ. 765/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου."

Σε κάθε περίπτωση ο έλεγχος της ισοδυναμίας των πιστοποιητικών και της εν γένει προσφοράς ενός οικονομικού φορέα γίνεται από την αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας - Αξιολόγησης του Διαγωνισμού.

ΕΡΩΤΗΣΗ: Στα πλαίσια του ανοιχτού διαγωνισμού με Αρ. Διακήρυξης: 3/2021 με τίτλο «Ανάπτυξη προσβάσιμου υλικού για μαθητές/-ήτριες με νοητική αναπηρία για την Δ' Δημοτικού», υποβάλλουμε ερώτημα σε σχέση με το κείμενο του δείγματος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής και ειδικά με το ακόλουθο σημείο:

«Βεβαιώνουμε υπεύθυνα ότι το ποσό των εγγυητικών μας επιστολών που έχουν δοθεί στο Δημόσιο, στα ΝΠΔΔ και στα ΝΠΙΔ που ανήκουν στο κράτος, κατά την έννοια της επίτευξης κρατικού ή δημόσιου σκοπού, εποπτείας, διορισμού και ελέγχου της πλειοψηφίας της Διοίκησής τους ή επιχορηγούνται τακτικά από πόρους των ως άνω φορέων κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, καθώς και των λοιπών δημόσιων επιχειρήσεων, οργανισμών και ανώνυμων εταιρειών, που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του κεφ. Α' του Ν. 3429/2005 (Α' 314), όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, συνυπολογίζοντας και το ποσό της παρούσας, δεν υπερβαίνει το όριο των εγγυήσεων που έχει καθορισθεί από το Υπουργείο Οικονομικών για την Τράπεζά μας.»

Σε συνέχεια κατάθεσης αιτήματος έκδοσης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής προς την Εθνική Τράπεζα, λάβαμε την απάντηση ότι το κείμενο το οποίο μπορούν να χρησιμοποιήσουν είναι το ακόλουθο:

«Βεβαιώνουμε υπεύθυνα ότι το συνολικό ποσό των Εγγυητικών Επιστολών που χορήγησε η Τράπεζά μας προς το Δημόσιο ή τα Ν.Π.Δ.Δ και είναι σε ισχύ συμπεριλαμβανομένης και της παρούσης δεν υπερβαίνει το καθορισμένο από την Υπουργική Απόφαση 2/5029/0025/05-02-2004 για την Τράπεζά μας όριο.»

Σας παρακαλώ ενημερώστε μας αν το εν λόγω κείμενο είναι αποδεκτό.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ:

1. Η σύμβαση της εγγυητικής επιστολής μεταξύ της εκδότριας τράπεζας και του λήπτη της επιστολής αυτής δεν ρυθμίζεται ειδικά σε κάποιον νόμο, αλλά καθορίζεται στα πλαίσια της αρχής της ελευθερίας των συμβάσεων, όπως αυτή περιγράφεται στο άρθρο 361 ΑΚ και ως εκ τούτου, τα μέρη έχουν μεγάλη

διακριτική ευχέρεια ρύθμισης των μεταξύ τους σχέσεων, με ακροτελεύτιο όριο διατάξεις αναγκαστικού δικαίου, από τις οποίες δεν μπορούν να παρεκκλίνουν. Η τριγωνική σχέση που δημιουργείται μεταξύ δανειστή, οφειλέτη και τράπεζας με αφορμή την εγγυητική επιστολή που εκδίδει η τελευταία, αποτελεί ιδιόμορφη σύμβαση, που καταρτίζεται στα πλαίσια της ελευθερίας των συμβάσεων (ΑΠ 1403/2008). Η εγγυητική επιστολή διέπεται αφενός από τις γενικές διατάξεις που ρυθμίζουν τις συμβάσεις και αφετέρου από τις αναλογικά εφαρμοζόμενες, λόγω έλλειψης άλλων ειδικότερων διατάξεων, διατάξεις του ΑΚ, που ρυθμίζουν την εγγύηση (αρ. 847 επ. ΑΚ), εφόσον οι διατάξεις για την εγγύηση συμβιβάζονται με την εν λόγω σχέση. Ειδικότερα, οι παρά των τραπεζών συνήθως εκδιδόμενες εγγυητικές επιστολές, αποτελούν ιδιαίτερο είδος και τύπο εγγυήσεως, δημιούργημα της συναλλακτικής πρακτικής (ΑΚ 361), που διέπεται από τις διατάξεις περί παραγγελίας του ΕμπΝ και τις διατάξεις περί εντολής (714 επ.) του ΑΚ (ΑΠ 862/1996), κύριο χαρακτηριστικό της οποίας είναι ότι οι συναλλασσόμενοι αποβλέπουν στην άμεση καταβολή από την τράπεζα στον δανειστή του ποσού που καλύπτει η εγγυητική επιστολή, χωρίς ο τελευταίος να προσφύγει σε άλλον τρόπο εξώδικης ή δικαστικής ικανοποίησης της αξίωσής του (ΑΠ 1793/2008, 983/1999, 1433/1998, 48/1996) και μάλιστα ανεξάρτητα από το κύρος ή την ελαττωματικότητα της σχέσης μεταξύ αφενός του υπέρ ου η επιστολή και του λήπτη και αφετέρου μεταξύ του εγγυητή και του υπέρ ου η επιστολή (ΕλΣυν 134/2013 Ζ' Κλιμάκιο-Πράξη, Σπ. Ψυχομάνη «Δίκαιο Τραπεζικών Συμβάσεων» τ. Ι Γενικό Μέρος σελ. 353). Χαρακτηριστικό της εγγυητικής επιστολής είναι ότι με αυτήν οι συναλλασσόμενοι δεν αποβλέπουν στην απόκτηση πρόσθετης φερεγγυότητας, αλλά στην άμεση καταβολή από την τράπεζα στο δανειστή του καλυπτομένου με αυτήν ποσού με απλή ειδοποίηση του δανειστού, χωρίς ο τελευταίος να προσφύγει στα δικαστήρια και στη χρονοβόρο συνήθως διαδικασία τους (βλ. ενδεικτικά ΑΠ 1273/2014, 1884/2013).

2. Στο ο άρθρο 72 «Εγγυήσεις» του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων : α) «Εγγύηση συμμετοχής», 12. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάρπτωσης αυτής, το ποσό της κατάρπτωσης υπόκειται σε τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της διακήρυξης ή της πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σύμβασης. Η περ. αα` του προηγούμενου εδαφίου δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων.

Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές, προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. [...].

3. Κατά πάγια νομολογία η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011 ΕΣ VI τμήμα πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003) η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης μεταξύ των οποίων και αυτές που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζόμενων (ΕΣ VI τμήμα πράξη 10/2018 σκέψη ΙΙΙ) οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και τα

αποτελέσματα του διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993) αντιστοίχως η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά अपαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους.

Στην προκείμενη περίπτωση και εφόσον η μόνη διαφοροποίηση της λεκτικής διατύπωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του υποψηφίου αναδόχου από το υπόδειγμα της σχετικής διακήρυξης είναι μόνο η υπό εξέταση, λεκτέα είναι τα εξής:

1. - Η εν λόγω λεκτική διαφοροποίηση της Τράπεζας αφορά σε διατύπωση που χρησιμοποιεί η Τράπεζα σχετικά με τον καθορισμένο όριο έκδοσης Εγγυητικών Επιστολών από εκείνη βάσει συγκεκριμένης Υπουργικής Απόφασης, με ρητή, ωστόσο αναφορά και στην έκδοση της εν λόγω εγγυητικής επιστολής, ήτοι με την προσθήκη του όρου «συμπεριλαμβανομένης και της παρούσης».

2. - Η αναθέτουσα αρχή έχει σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 13 του άρθρου 72 ν. 4412/2016 την ευχέρεια, αλλά και τη δυνατότητα να επικοινωνήσει με την εκδούσα τράπεζα και να διαπιστώσει την εγκυρότητά έκδοσης της εγγυητικής επιστολής.

3. - Εφόσον από τα υπόλοιπα στοιχεία της εγγυητικής επιστολής δεν προκύπτει καμία διαφοροποίηση από τη λεκτική διατύπωση της διακήρυξης και όλα τα λοιπά απαιτούμενα κατά το νόμο (72 ν. 4412/2016) και την διακήρυξη στοιχεία αυτής αναγράφονται σαφώς, ορθά και με πληρότητα επί του σώματος της προσκομισθείσας εγγυητικής επιστολής, σύμφωνα και με το λεκτικό του υποδείγματος της Αναθέτουσας Αρχής, ουδεμία αμφιβολία ούτε ασάφεια ή αοριστία καταλείπεται ως προς τον συγκεκριμένο διαγωνισμό για τον οποίο έχει δοθεί η εγγύηση.

4. - Επομένως, η διαφοροποίηση στη διατύπωση δεν αφορά σε ουσιώδες στοιχείο της εγγυητικής επιστολής σύμφωνα με ανωτέρω και ως εκ τούτου δεν είναι ικανή, λαμβάνοντας υπόψη το σύνολο του περιεχομένου της προσκομισθείσας εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, να αναιρέσει την εγγυητική ευθύνη του συμμετέχοντος φορέα και να ματαιώσει την άμεση και απρόσκοπτη είσπραξη του ποσού της εγγύησης. Τούτο προκύπτει και από την ίδια τη νομική φύση της σύμβασης χορήγησης εγγυητικής επιστολής. Δεν προκύπτει, δηλαδή, κάποιο πραγματικό ή νομικό κώλυμα ως προς τη δυνατότητα που θα έχει η αναθέτουσα να εισπράξει το ποσό της εγγυητικής σε περίπτωση κατάπτωσης της σε βάρος του υποψηφίου.

Κατόπιν των ανωτέρω, η διαφοροποίηση στη διατύπωση της εν λόγω εγγυητικής επιστολής ως προς το συγκεκριμένο εδάφιο, κρίνεται επουσιώδης, καθόσον αφορά σε διαδικασία της τράπεζας που δεν παραβιάζει τους όρους της διαγωνιστικής διαδικασίας σύμφωνα με τη διακήρυξη και το νόμο, ούτε επηρεάζει την ίση μεταχείριση των διαγωνιζομένων, αφού δεν προσδίδει στον υποψήφιο αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα σε σχέση με τους υπολοίπους και επομένως δεν νοθεύει την αρχή του υγιούς ανταγωνισμού που διέπει τις δημόσιες συμβάσεις. Λαμβάνοντας υπόψη σωρευτικά τα ανωτέρω, διαφορετική αντιμετώπιση, θα συνιστούσε αφόρητη τυπολατρία και αδικαιολόγητη εμμονή των οικείων διατυπώσεων της διακήρυξης (βλ. ΑΕΠΠ 1307/2020). Προς περαιτέρω, ωστόσο, διασφάλιση και έλεγχο εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής προτείνεται, όπως, κατ'εφαρμογή του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 όπως ισχύει, αιτηθεί η Αναθέτουσα Αρχή από τον υποψήφιο να υποβάλλει το αίτημα προς την οικεία Τράπεζα για την έκδοση της εν λόγω εγγυητικής επιστολής, προκειμένου να διαπιστωθεί ότι όντως ο υποψήφιος αιτήθηκε από την Τράπεζα εγγυητική επιστολή συμμετοχής σύμφωνα με το υπόδειγμα της οικείας Διακήρυξης.

Ο Πρόεδρος του Ι.Ε.Π.

Ιωάννης Αντωνίου



Ευρωπαϊκή Ένωση
Ευρωπαϊκό Κοινωνικό Ταμείο

Επιχειρησιακό Πρόγραμμα
Ανάπτυξη Ανθρώπινου Δυναμικού,
Εκπαίδευση και Διά Βίου Μάθηση
Με τη συγχρηματοδότηση της Ελλάδας και της Ευρωπαϊκής Ένωσης



ΕΣΠΑ
2014-2020
ανάπτυξη - εργασία - αλληλεγγύη