

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 13.06.2018 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια- και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09-05-2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 424/10.05.2018 της προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία [...] και με διακριτικό τίτλο [...], η οποία εδρεύει στην [...], οδός [...], νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της με αριθ. 1/2018 Διακήρυξης Ηλεκτρονικού, Ανοικτού, Δημόσιου Διεθνούς διαγωνισμού του [...] σε τμήματα με αντικείμενο «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ-ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΖΕΣΤΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΣΕ ΜΑΘΗΤΕΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΧΟΛΙΚΗ ΧΡΟΝΙΑ 2018-2019» συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 31.994.874,00 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ), και ειδικότερα κατά των όρων που αφορούν στο Τμήμα 16 αυτής, προϋπολογισμού 236.880,00 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ) με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, η Προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση επιμέρους όρων που αφορούν στα κριτήρια οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής ικανότητας για την ανάθεση του Τμήματος 16 της υπόψη σύμβασης, για το λόγο ότι σε αυτούς αποτυπώνονται φωτογραφικά κριτήρια ποιοτικής επιλογής, τα οποία παραβιάζουν τις αρχές της αναλογικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

Αριθμός απόφασης: 468/2018

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 1/2018 Διακήρυξη του [...] προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, διεθνής, δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ-ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΖΕΣΤΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΣΕ ΜΑΘΗΤΕΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΧΟΛΙΚΗ ΧΡΟΝΙΑ 2018-2019» προϋπολογισθείσας αξίας 31.994.874,00 € (χωρίς ΦΠΑ), η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 27.04.2018 (αριθ. ανακοίνωσης στην ΕΕ: 2018/S 084 189938), στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 02.05.2018 (ΑΔΑΜ: 18PROC003026858 2018-05-02 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 02.05.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό : α/α [...].

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 210266850958 0709 0096), ποσού 1.184,40 €, όπως τούτο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας, άνευ ΦΠΑ, του τμήματος που αφορά η υπόψη προδικαστική προσφυγή.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του 31.994.874,00 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, σύμφωνα με το άρθρο 61 του ως άνω νόμου, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής αυτού και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και

Αριθμός απόφασης: 468/2018

συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, όπου προβλέπεται ότι : «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α), (β), (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ», δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 02.05.2018 και η προσφεύγουσα έλαβε κατά δήλωσή της πλήρη γνώση αυτής στις 04.05.2018 ενώ η Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 09.05.2018, ήτοι εντός της εκ του νόμου προθεσμίας από την πλήρη γνώση αυτής.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά των όρων των παραγράφων 2.2.5. και 2.2.6. της με αριθ. 1/2018 Διακήρυξης οι οποίοι αφορούν στα κριτήρια της οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας και της τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας για την ανάθεση αυτής, και δη για την ανάθεση του Τμήματος 16 της υπόψη σύμβασης, με τους οποίους προβλέπεται στην παράγραφο 2.2.5 ότι : «α) γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017),μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης. χωρίς ΦΠΑ. β) ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών, στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από την παρούσα Σύμβαση,των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων» και στην παράγραφο 2.2.6 ότι : «α) να

Αριθμός απόφασης: 468/2018

διαθέτουν εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017), ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του αντίστοιχου αριθμού ζεστών γευμάτων. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης και του αριθμού γευμάτων, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας και του αριθμού γευμάτων αντίστοιχα, των επιμέρους Τμημάτων», υποστηρίζοντας ότι οι ως άνω όροι κατά το περιεχόμενό τους παραβιάζουν τις αρχές της αναλογικότητας, της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της ανάπτυξης υγιούς ανταγωνισμού, κατατείνοντας στην επιβολή φωτογραφικών κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Και τούτο διότι -κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας- η αναθέτουσα αρχή θέτει υπερβολικά υψηλά επίπεδα οικονομικής επάρκειας και τεχνικής ικανότητας των διαγωνιζομένων απαιτώντας, αφενός γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ και ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση, των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017) ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ και αφετέρου, εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του αντίστοιχου αριθμού ζεστών γευμάτων, κριτήρια τα οποία με το ως άνω περιεχόμενο ευνοούν τη συμμετοχή μόνο συγκεκριμένων υποψηφίων, αποσκοπώντας στη φωτογράφιση των προσωρινών αναδόχων, και ως εκ τούτου αποκλείοντας τη συμμετοχή της ίδιας της προσφεύγουσας, όπως και άλλων μικρομεσαίων επιχειρήσεων, στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία. Κατόπιν τούτου, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση των προσβαλλόμενων όρων της υπόψη διακήρυξης με το ως άνω περιεχόμενο για τους αναφερόμενους λόγους.

Αριθμός απόφασης: 468/2018

7. Επειδή, με την υπ' αριθ. 193/15.05.2018 απόφαση του Διοικητή του [...], η οποία αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 15.05.2018, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε τροποποίηση των όρων που είχαν αρχικά συμπεριληφθεί στις παραγράφους 2.2.5. και 2.2.6. της με αριθ. 1/2018 Διακήρυξης, ως εξής : «2.2.5. Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια (σελ. 19). Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, ο προσφέρων οικονομικός φορέας απαιτείται να διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους τμημάτων. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και των προσωρινών συμπράξεων, η συγκεκριμένη ελάχιστη προϋπόθεση μπορεί να καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης. 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (σελ. 19). Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) να διαθέτουν εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια των ετών 2015-2017, ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων. β) να διαθέτουν άδεια λειτουργίας της παραγωγικής μονάδας όπου θα παρασκευάζονται τα γεύματα, με κωδικό αριθμός έγκρισης (IMP)». Ήτοι απαλείφθηκε από την παράγραφο 2.2.5 σχετικά με το κριτήριο της οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας, η απαίτηση ο προσφέρων να διαθέτει και ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών, στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από την παρούσα σύμβαση, των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, αναλόγως δε απαλείφθηκε από την παράγραφο 2.2.6 σχετικά με το κριτήριο της τεχνικής -

Αριθμός απόφασης: 468/2018

επαγγελματικής ικανότητας, η απαίτηση η εμπειρία του προσφέροντος από την επιτυχή εκτέλεση προηγούμενων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017), να αφορά -πέραν του ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης- και συμβάσεις για αντίστοιχο αριθμό ζεστών γευμάτων.

8. Επειδή, η ως άνω τροποποιητική απόφαση δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης με τη χρήση του εντύπου «Διορθωτική γνωστοποίηση για αλλαγές ή πρόσθετες πληροφορίες» με αριθ. 2018/S 084-189938 την 19.05.2018, μεταθέτοντας ταυτόχρονα την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς για την 4^η Ιουνίου 2018 και ώρα 15:00 και την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού για την 8^η Ιουνίου και ώρα 13:00.

9. Επειδή, όπως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή με το με αριθ. πρωτ. 09-56459/18.05.2018 έγγραφο των απόψεών της, η παραπάνω απόφαση λήφθηκε συνεκτιμώντας, αφενός μεν τα διαλαμβανόμενα στην κρινόμενη προσφυγή αφετέρου δε τα μηνύματα της αγοράς, για την ισχυρή πιθανότητα αποκλεισμού επιχειρήσεων που είχαν συμμετάσχει σε προηγούμενους διαγωνισμούς και έχουν τη δυνατότητα να αποτελέσουν αναδόχους που θα εκτελέσουν αποτελεσματικά την υπό ανάθεση σύμβαση λόγω της σωρευτικής συνδρομής κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που η σχετική Διακήρυξη για πρώτη φορά έθεσε με τις παραγράφους 2.2.5 και 2.2.6, με υπαρκτό τον κίνδυνο περιορισμού του αποτελεσματικού ανταγωνισμού και της συμμετοχής οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων των μικρομεσαίων επιχειρήσεων. Περαιτέρω, με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή υπογραμμίζει ότι στο πλαίσιο της διακριτικής της ευχέρειας με τους τροποποιούμενους όρους όρισε τα ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας καθώς και των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων με τρόπο σαφή, συγκεκριμένο, ξεκάθαρο, απολύτως ανάλογο με το αντικείμενο της σύμβασης και σύμφωνα με τις επιταγές της ευρωπαϊκής και εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, ενισχύοντας τη συμμετοχή μικρομεσαίων επιχειρήσεων στον υπόψη διαγωνισμό. Όπως

Αριθμός απόφασης: 468/2018

άλλωστε σημειώνεται στο εν λόγω έγγραφο, οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής διατυπώνονται υπό το πρίσμα των ισχυόντων πλέον όρων της διακήρυξης μετά την τροποποίηση των σχετικών παραγράφων.

10. Επειδή, κατόπιν της ως άνω τροποποίησης των όρων της διακήρυξης, η προσφεύγουσα, όπως και οι λοιπές συμμετέχουσες στον υπόψη διαγωνισμό εταιρίες, αιτήθηκε την απόσυρση της αρχικώς υποβληθείσας προσφοράς της με αριθμό 97328, με αίτημα που αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 26.05.2018, και το οποίο έγινε αποδεκτό με σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Εν συνεχεία, και μετά από την εκ νέου δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. της διακήρυξης με τους τροποποιημένους όρους, η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 01.06.2018 νέα προσφορά με αριθ. 99027, συνοδευόμενη από την από 26.05.2018 ρητή δήλωση επιφύλαξης ως προς τη νομιμότητα των όρων των παραγράφων 2.2.5. και 2.2.6.. Ως εκ τούτου, δοθέντος ότι η ως άνω δήλωση επιφύλαξης της προσφεύγουσας υποβλήθηκε μαζί με τη νέα της προσφορά σε χρόνο μετά την εκ νέου δημοσίευση της διακήρυξης, συνάγεται ότι οι επίμαχοι όροι ακόμα και υπό την τροποποιημένη μορφή τους τίθενται -κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας- παρανόμως, με αποτέλεσμα η ίδια να επιδιώκει την ακύρωσή τους κατά το μέρος που δεν τροποποιήθηκαν.

11. Επειδή, τούτων δοθέντων, το αίτημα της προσφεύγουσας περί ακύρωσης του όρου 2.2.5, σύμφωνα με τον οποίο -κατά το χρόνο υποβολής της προσφυγής- οριζόταν ότι ο προσφέρων έπρεπε να διαθέτει: *«α) γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ. β) ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών, στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από την παρούσα Σύμβαση, των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων»*

Αριθμός απόφασης: 468/2018

καθίσταται άνευ αντικειμένου κατά το μέρος που αφορά στην απαίτηση β), ήτοι στην απαίτηση ο προσφέρων να διαθέτει ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών, στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από την παρούσα σύμβαση, των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, διότι κατόπιν τροποποίησης του εν λόγω όρου η απαίτηση τούτη απαλείφθηκε. Ως εκ τούτου, το αίτημα περί ακύρωσης του όρου 2.2.5 της επίμαχης διακήρυξης περιορίζεται στην ακύρωση της απαίτησης ο προσφέρων να διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, με την υπενθύμιση ότι σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων και εξετάζεται ως προς αυτήν. Ομοίως, το αίτημα της προσφεύγουσας περί ακύρωσης του όρου 2.2.6. σύμφωνα με τον οποίο -κατά το χρόνο υποβολής της προσφυγής- οριζόταν ότι οι προσφέροντες έπρεπε να διαθέτουν «α) εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017), ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του αντίστοιχου αριθμού ζεστών γευμάτων. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης και του αριθμού γευμάτων, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας και του αριθμού γευμάτων αντίστοιχα, των επιμέρους Τμημάτων» καθίσταται άνευ αντικειμένου κατά το μέρος που αφορά στην απαίτηση η προηγούμενη εμπειρία των διαγωνιζομένων να προέρχεται από την επιτυχή εκτέλεση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) με αντικείμενο αντίστοιχο αριθμό ζεστών γευμάτων, διότι κατόπιν τροποποίησης του εν λόγω όρου η απαίτηση τούτη απαλείφθηκε. Ως εκ τούτου, το αίτημα περί ακύρωσης του όρου 2.2.6 της επίμαχης διακήρυξης περιορίζεται στην ακύρωση της απαίτησης ο προσφέρων να διαθέτει εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης

Αριθμός απόφασης: 468/2018

συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017), ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, με την υπενθύμιση ότι σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων και εξετάζεται ως προς αυτήν.

12. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 75 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι: *«1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτό, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στο τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. Ο ελάχιστον ετήσιος*

Αριθμός απόφασης: 468/2018

κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341, 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

13. Επειδή, ως εκ τούτου, ως επιτάσσει η ισχύουσα νομοθεσία και έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται βασικές αρχές που απορρέουν από το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως δε οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων μεταξύ των διαγωνιζομένων. Προς τούτο τα κριτήρια επιλογής πρέπει να σχεδιάζονται κατά τρόπο ώστε να μην περιορίζεται δυσανάλογα η συμμετοχή οικονομικών φορέων, να καθορίζεται με σαφήνεια το περιεχόμενό τους και να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα ως προς το μέγεθος και τη φύση τους με το αντικείμενο της σύμβασης (ΔΕΕ, C-218/11, Edukozivig - Hochtief Construction

Αριθμός απόφασης: 468/2018

AG, σκέψη 27, ΣΤΕ ΕΑ 37/2011, 39/2011, 257/2010, 287/2010, 288/2010, 1178/09, 660/2002, 528/2002, 990/2003, ΣΤΕ 812/2009).

14. Επειδή, ειδικά ως προς τις απαιτήσεις οικονομικής ή χρηματοοικονομικής επάρκειας, στην αιτιολογική σκέψη 83 της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ υπογραμμίζεται ότι : *«Οι υπερβολικά αυστηρές απαιτήσεις όσον αφορά την οικονομική και χρηματοπιστωτική ικανότητα συχνά αποτελούν αδικαιολόγητο εμπόδιο στη συμμετοχή ΜΜΕ σε δημόσιες συμβάσεις. Ενδεχόμενες τέτοιες απαιτήσεις θα πρέπει να είναι συναφείς και ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. Ειδικότερα, δε θα πρέπει να επιτρέπεται στις αναθέτουσες αρχές να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να έχουν ένα ελάχιστο κύκλο εργασιών ο οποίος θα είναι δυσανάλογος προς το αντικείμενο της σύμβασης. Η σχετική απαίτηση δε θα πρέπει να υπερβαίνει κατ'ανώτατο όριο το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Ωστόσο, σε δεόντως δικαιολογημένες περιστάσεις θα πρέπει να μπορούν να εφαρμόζονται υψηλότερες απαιτήσεις. Οι εν λόγω περιστάσεις μπορεί να σχετίζονται με τους υψηλούς κινδύνους που συνεπάγεται η εκτέλεση της σύμβασης ή με το γεγονός ότι η έγκαιρη και ορθή εκτέλεσή της είναι κρίσιμης σημασίας, παραδείγματος χάρη γιατί αποτελεί απαραίτητη προκαταρκτική προϋπόθεση για την εκτέλεση άλλων συμβάσεων.....»*. Με άλλα λόγια, υπό το πρίσμα της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ και αντίστοιχα του Ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές έχουν την ευχέρεια να καθορίζουν όχι μόνο τα ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας αλλά και τα μέσα απόδειξης αυτών υπό την προϋπόθεση ότι δεν τίθενται υπερβολικά υψηλές και δυσανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης απαιτήσεις.

15. Επειδή, κατόπιν τροποποιήσεώς του, ο όρος 2.2.5 της επίμαχης διακήρυξης θέτει ως ελάχιστη απαίτηση οικονομικής επάρκειας οι διαγωνιζόμενοι να διαθέτουν γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (χωρίς ΦΠΑ). Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει ότι η απαίτηση αυτή δεν παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας, αντιθέτως απέχει κατά πολύ από τα

Αριθμός απόφασης: 468/2018

άκρα όρια της διακριτικής της ευχέρειας, στο μέτρο που δεν υπερβαίνει το ανώτατο κατά το νόμο όριο του διπλάσιου της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Παρόλα αυτά, ακόμα κι αν ο γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών προδιαγράφεται σε ποσό μικρότερο από το ανώτατο κατά το νόμο όριο του διπλάσιου της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, πρέπει να ελέγχεται εάν η ελάχιστη απαίτηση που τίθεται με τον ως άνω όρο είναι συναφής, συνδεδεμένη και ανάλογη με το αντικείμενο της σύμβασης.

16. Επειδή, η υπό ανάθεση σύμβαση με αντικείμενο την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ-ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΖΕΣΤΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΣΕ ΜΑΘΗΤΕΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΧΟΛΙΚΗ ΧΡΟΝΙΑ 2018-2019» έχει συνολική προϋπολογισθείσα αξία 31.994.874,00 € (χωρίς ΦΠΑ) και κατανέμεται σε 61 αυτοτελή τμήματα, τα οποία αντιστοιχούν στους Δήμους όπου βρίσκονται οι μονάδες πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης όπου θα παρασχεθούν τα ζεστά γεύματα, εκ των οποίων καθένα έχει ομοίως υψηλή συνολική προϋπολογισθείσα αξία, με κατώτατο όριο το ποσό των 195.426,00 (Τμήμα 1 [...]) και ανώτατο όριο το ποσό των 1.891.233,00 (Τμήμα 26 [...]) ενώ το αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνει την παροχή 3 ειδών υπηρεσιών (παρασκευή – συσκευασία – διανομή) και έχει διάρκεια ενενήντα τέσσερις (94) ημέρες. Εκ των ανωτέρω χαρακτηριστικών της διαγωνιστικής διαδικασίας συνάγεται ότι, πέρα της ούτως ή άλλως υψηλότερης συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας της υπόψη σύμβασης, η οποία καταλαμβάνει 61 τμήματα, αναλογικά εξίσου υψηλοί είναι και οι προϋπολογισμοί των τμημάτων αυτής, το φυσικό αντικείμενο των οποίων αφορά στην παροχή τριών συγκεκριμένων υπηρεσιών (παρασκευή – συσκευασία – διανομή ζεστών γευμάτων) στις μονάδες πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης κάθε δήμου για συγκεκριμένο χρονικό διάστημα (94 ημέρες). Τούτων δοθέντων και λαμβάνοντας υπόψη ότι κατά τους όρους της διακήρυξης η κατακύρωση θα λάβει χώρα για κάθε τμήμα της σύμβασης χωριστά, η απαίτηση ο προσφέρων να διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), που να υπερβαίνει το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (χωρίς ΦΠΑ), άλλως σε περίπτωση προσφοράς για τμήμα/τμήματα, γενικό ετήσιο

Αριθμός απόφασης: 468/2018

κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), που να υπερβαίνει το 100% του αθροίσματος της προϋπολογισθείσας αξίας των επιμέρους τμημάτων που αφορά η προσφορά, κρίνεται ως υπερβολική, καθώς ήδη ο αυτοτελής προϋπολογισμός καθενός τμήματος είναι αρκούντως υψηλός και το αντικείμενο της σύμβασης αρκούντως εξειδικευμένο ως προς το είδος των υπηρεσιών που παρέχονται και προσδιορισμένο ως προς τη διάρκεια παροχής τους, με αποτέλεσμα ο προσδιορισμός του γενικού ετήσιου κύκλου εργασιών για κάθε μία από τις τελευταίες τρεις διαχειριστικές χρήσεις (2015-2017) σε ποσοστό άνω του 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, άλλως του αθροίσματος της προϋπολογισθείσας αξίας των επιμέρους τμημάτων της προσφοράς, να διαμορφώνει την οικονομική επάρκεια των διαγωνιζομένων σε ιδιαίτερα υψηλά και δυσανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης και δη των τμημάτων της επίπεδα. Υπό αυτή την έννοια και συνεκτιμώντας το γεγονός ότι κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να υποβάλλει προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, η ελάχιστη απαίτηση ο γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών των διαγωνιζομένων κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων να υπερβαίνει το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, άλλως του αθροίσματος της αξίας των τμημάτων για τα οποία υποβάλλεται προσφορά, είναι δυσανάλογη του υπό ανάθεση αντικειμένου της σύμβασης και των τμημάτων αυτής, με αποτέλεσμα να δυσχεραίνεται η αυτοτελής συμμετοχή μικρομεσαίων επιχειρήσεων στον υπόψη διαγωνισμό και να περιορίζεται ο ανταγωνισμός σε βάρος αυτών.

17. Επειδή, ειδικά ως προς τις απαιτήσεις τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, στο πλαίσιο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ και του Ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές έχουν τη δυνατότητα να ορίζουν ελάχιστα επίπεδα ικανοτήτων στα οποία πρέπει να ανταποκρίνεται ο διαγωνιζόμενος προκειμένου η προσφορά του να μπορεί να ληφθεί υπόψη για την ανάθεση της σύμβασης, επίπεδα τα οποία αξιολογούνται και ελέγχονται με βάση τα στοιχεία και μέσα που απαριθμούνται αποκλειστικά στο Μέρος II του Παραρτήματος XII της Οδηγίας, μεταξύ των οποίων συγκαταλέγεται και η προηγούμενη εμπειρία που αποδεικνύεται από την επιτυχή εκτέλεση συμβάσεων που

Αριθμός απόφασης: 468/2018

πραγματοποιήθηκαν την προηγούμενη τριετία και προσδιορίζονται με αναφορά στο είδος/αντικείμενο των συμβάσεων, στον απαιτούμενο αριθμό ολοκληρωμένων συμβάσεων εντός ορισμένου διαστήματος και στον απαιτούμενο προϋπολογισμό των αναφερόμενων συμβάσεων.

18. Επειδή, εν προκειμένω, κατόπιν τροποποίησής του ο όρος 2.2.6. θέτει ως ελάχιστη απαίτηση τεχνικής ικανότητας οι διαγωνιζόμενοι να έχουν εκτελέσει επιτυχώς συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017), ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, άλλως του αθροίσματος της προϋπολογισθείσας αξίας των τμημάτων στα οποία αφορά η προσφορά. Με την έννοια αυτή, η εμπειρία των διαγωνιζομένων ελέγχεται με κριτήριο την επιτυχή εκτέλεση για κάθε έτος εντός της τελευταίας τριετίας συμβάσεων που προσδιορίζονται με αναφορά στο είδος των υπηρεσιών (συμβάσεις που αφορούν στην παρασκευή, συσκευασία, διανομή ζεστών γευμάτων) και στην προϋπολογισθείσα αξία τους (συμβάσεις προϋπολογισθείσας αξίας τουλάχιστον ίσης με το 100% της υπό ανάθεση σύμβασης, άλλως των τμημάτων στα οποία αφορά η υποβληθείσα προσφορά).

19. Επειδή, όπως η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει με τις απόψεις της, ο όρος της διακήρυξης κατά τον οποίο απαιτείται η προηγούμενη εμπειρία των διαγωνιζομένων να αποδεικνύεται μέσα από την επιτυχή εκτέλεση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017) ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης είναι απόλυτα ανάλογη με το αντικείμενο της σύμβασης, σύμφωνα με το οποίο απαιτείται η παρασκευή-συσκευασία-διανομή εκ μέρους του αναδόχου αντίστοιχης αξίας αριθμού γευμάτων ανά τμήμα της σύμβασης για ενενήντα τέσσερις μόλις σχολικές ημέρες.

20. Επειδή, ως προελέχθη στη σκέψη 16 της παρούσας, το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης είναι αρκούντως εξειδικευμένο, υποδιαιρείται δε σε 61 τμήματα, καθένα από τα οποία έχει αυτοτελώς υψηλή

Αριθμός απόφασης: 468/2018

προϋπολογισθείσα αξία, ενώ οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν την προσφορά τους για ένα ή περισσότερα τμήματα αυτής, η ελάχιστη απαίτηση που τίθεται με τον όρο 2.2.6. της διακήρυξης κατά την οποία οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να έχουν εκτελέσει για κάθε έτος εντός της τελευταίας τριετίας συμβάσεις του συγκεκριμένου τύπου και ύψους τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, άλλως του αθροίσματος της προϋπολογισθείσας αξίας των τμημάτων στα οποία αφορά η προσφορά κρίνεται ιδιαίτερος υπερβολική και δυσανάλογη με το αντικείμενο της υπόψη σύμβασης και των τμημάτων της, στο μέτρο που η ως άνω απαίτηση αφενός μεν αφορά στην επιτυχή εκτέλεση συμβάσεων του συγκεκριμένου τύπου με προϋπολογισθείσα αξία τουλάχιστον ίση με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, άλλως του αθροίσματος της προϋπολογισθείσας αξίας των τμημάτων στα οποία αφορά η προσφορά, αφετέρου δε πρέπει να καλύπτεται για κάθε έτος κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας. Σε κάθε περίπτωση, λαμβάνοντας υπόψη ότι η προϋπολογισθείσα αξία κάθε τμήματος της σύμβασης είναι αρκούτσος υψηλή γίνεται αντιληπτό ότι ο επίμαχος όρος αναφερόμενος σε προηγούμενες συμβάσεις οι οποίες προσδιορίζονται σε αξία τουλάχιστον ίση με το 100% της υπό ανάθεση σύμβασης, άλλως του αθροίσματος των τμημάτων στα οποία αφορά η προσφορά, και όχι σε ποσοστό μικρότερο από το 100% αυτής, θέτει μια ιδιαίτερος υψηλή και δυσανάλογη προς το αντικείμενο της σύμβασης και των τμημάτων της απαίτηση τεχνικής επάρκειας, η οποία ευνοεί τη συμμετοχή περιορισμένου αριθμού διαγωνιζομένων, σε κάθε περίπτωση περιορίζει το δικαίωμα συμμετοχής μικρομεσαίων επιχειρήσεων που δυσχερώς δύνανται να ανταποκριθούν με ίδια μέσα στην εν λόγω ελάχιστη απαίτηση τεχνικής ικανότητας.

21. Επειδή, τούτων δοθέντων συνάγεται ότι το αίτημα περί ακύρωσης των όρων 2.2.5 και 2.2.6 κατά το μέρος που τροποποιήθηκαν με τη με αριθ. 193/15.05.2018 απόφαση του Διοικητή του [...], όπως δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 19.05.2018 με αριθ. 2018/S 084-189938, ήτοι κατά το μέρος που από τον όρο 2.2.5 απαλείφθηκε η απαίτηση οι προσφέροντες να διαθέτουν : *«β) ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών, στον τομέα*

Αριθμός απόφασης: 468/2018

δραστηριοτήτων που καλύπτεται από την παρούσα Σύμβαση, των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ» και από τον όρο 2.2.6 απαλείφθηκε η απαίτηση : «η προηγούμενη εμπειρία των διαγωνιζομένων να προέρχεται από την επιτυχή εκτέλεση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) με αντικείμενο αντίστοιχο αριθμό ζεστών γευμάτων» καθίσταται άνευ αντικειμένου και ως τέτοιο απορρίπτεται.

22. Επειδή, κατ' ακολουθία, οι ως άνω όροι προσβάλλονται παραδεκτά και βάσιμα κατά το μέρος που με τον όρο 2.2.5 απαιτείται οι προσφέροντες να διαθέτουν γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, με την υπενθύμιση ότι σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους τμημάτων και κατά το μέρος που με τον όρο 2.2.6 απαιτείται οι προσφέροντες να διαθέτουν εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017), ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, με την υπενθύμιση ότι σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων, απαιτήσεις οι οποίες κρίνεται ότι παραβιάζουν τις αρχές της αναλογικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, με αποτέλεσμα η υπό κρίση προσφυγή να γίνεται δεκτή κατά το μέρος τούτο.

23. Επειδή, κατ'ακολουθία, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

Αριθμός απόφασης: 468/2018

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 210266850958 0709 0096), ποσού 1.184,40 €, θα πρέπει να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει και δη κατά το μέρος που με τον όρο 2.2.5 προβλέπεται ότι : *«Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, ο προσφέρων οικονομικός φορέας απαιτείται να διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους τμημάτων»* και κατά το μέρος που με τον όρο 2.2.6 προβλέπεται ότι : *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) να διαθέτουν εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια των ετών 2015-2017, ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων»*.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου, ποσού 1.184,40€.

Αριθμός απόφασης: 468/2018

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 13 Ιουνίου 2018 και εκδόθηκε στις 19 Ιουνίου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα