

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 8 Νοεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.09.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1491/02.10.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» και δη κατά της με αρ. «...» διακήρυξης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος προσβάλλεται διά της ασκηθείσας προσφυγής.

Της παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...», που απαρτίζεται από την εταιρεία με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο «...» και την εταιρεία με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα, η οποία άσκησε την από 6.10.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) παρέμβαση της επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 9.030,82 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016, ασκεί την παρέμβαση της η ανωτέρω υποψήφια εταιρεία, δοθέντος ότι δύναται να συμμετάσχει στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία και ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, εμπροθέσμως και επομένως παραδεκτώς, διά του με αριθμ. πρωτ. 1247093/13.10.2023 εγγράφου της, διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 13.10.2023, προς γνώση όλων.

4. Επειδή, με την με αριθμ. «...» Διακήρυξη, προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός άνω των ορίων, για την εκτέλεση του ολοκληρωμένου προγράμματος με τίτλο «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, εκτιμώμενης αξίας 1.806.162,58 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 07.09.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Παραπονείται εν προκειμένω η προσφεύγουσα διά της ασκηθείσας προσφυγής της ότι στην διακήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού εντοπίζονται όροι, εξαιτίας των οποίων αποκλείεται, άλλως καθίσταται ουσιωδώς δυσχερής η συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό. Τέτοια διάταξη αποτελεί, κατά τη προσφεύγουσα, η όλως περιοριστική απαίτηση σύμφωνα με το άρθρο 5.2B. και το Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς να εκτελούν τον

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

«...», τα οποία η ίδια δεν διαθέτει, και όχι με τη χρήση «...», τα οποία χρησιμοποιεί, με αποτέλεσμα την εξ αυτού του λόγου αδυναμία συμμετοχής της στο διαγωνισμό. Υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα ότι η πρόσβαση της στο διαγωνισμό εμποδίζεται περαιτέρω εξαιτίας της ενιαίας δημοπράτησης του έργου, καθώς καταλαμβάνει τόσο τον από «...» όσο και από τον από «...», αν και οι δύο διαδικασίες είναι τελείως διαφορετικές, με αποτέλεσμα η απαίτηση για τη χρήση «...», αν και ανεξάρτητη από τον από «...», να καθίσταται καθοριστικός παράγοντας για τη συμμετοχή. Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα, δοθέντος ότι δραστηριοποιείται στο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, μετ' εννόμου συμφέροντος, καταρχήν, ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως στερείται της δυνατότητας να συμμετάσχει στον εν λόγω διαγωνισμό και δη για το μεγαλύτερο τμήμα του έργου («...»), λόγο που προβάλλει σχετικά με την απαιτούμενη τμηματοποίηση του έργου, η οποία κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή πλημμελώς δεν συντρέχει, με αποτέλεσμα να αποκλείεται η ίδια ή σε κάθε περίπτωση να δυσχεραίνεται ουσιαστικά να μετάσχει λυσιτελώς στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία.

5. Επειδή, στην προσβαλλόμενη διακήρυξη, προβλέπονται τα εξής: «ΔΙΑΚΗΡΥΣΣΕΙ Ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό, άνω των ορίων, για την εκτέλεση του ολοκληρωμένου προγράμματος με τίτλο «...», συνολικού προϋπολογισμού 2.239.641,60€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (1.806.162,58€ χωρίς Φ.Π.Α.), όπως αναλυτικά περιγράφεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ, που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της Διακήρυξης αυτής, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής σε ευρώ, με την προϋπόθεση η προσφορά να μην υπερβαίνει την προϋπολογισθείσα δαπάνη. Η συνολική διάρκεια της σύμβασης μπορεί να παρατείνεται μέχρι το 50% αυτής, ύστερα από σχετικό αίτημα του αναδόχου που υποβάλλεται πριν από τη λήξη της διάρκειάς της, σε αντικειμενικά δικαιολογημένες περιπτώσεις που δεν οφείλονται σε υπαιτιότητα του αναδόχου, κατόπιν αιτιολογημένης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ύστερα από εισήγηση της υπηρεσίας που επιβλέπει τη σύμβαση. Η ανωτέρω παράταση διενεργείται χωρίς αύξηση του οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης. Προσφορές γίνονται δεκτές για το σύνολο των

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

παρεχόμενων υπηρεσιών με βάση τους Πίνακες του Παραρτήματος II. Η υποδιαίρεση της εν λόγω σύμβασης σε Τμήματα δεν κρίνεται σκόπιμη για την καλύτερη δυνατή παρακολούθηση της σύμβασης και την ομαλή εκτέλεσή της. Επιπλέον, δύναται να διασφαλιστεί η αξιοπιστία των παρεχόμενων υπηρεσιών ενώ παράλληλα διατηρείται ο ανταγωνισμός κι επιτυγχάνεται η μείωση του κόστους. [...] ΑΡΘΡΟ 1ο: ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ – ΠΡΟΫΠΟΘΕΣΕΙΣ Δεκτοί στο διαγωνισμό γίνονται ημεδαπά ή αλλοδαπά φυσικά και νομικά πρόσωπα, ενώσεις προμηθευτών και κοινοπραξίες που υποβάλουν κοινή προσφορά, συνεταιρισμοί, που πληρούν τους όρους και τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στην παρούσα διακήρυξη και δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, όπως αυτοί περιγράφονται στην παρούσα. [...] 1.2. Κριτήρια Επιλογής 1.2.1. Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της Διακήρυξης [...] 1.2.2. Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οι οικονομικοί φορείς: Α. απαιτείται να διαθέτουν τους αναγκαίους πόρους και την αντίστοιχη ποιότητας υπηρεσιών επί ποινή αποκλεισμού, ήτοι: α) ... β) ..., γ) Τον απαιτούμενο εξοπλισμό για την «...», όπως περιγράφεται αναλυτικά στην Παράγραφο Δ του Παραρτήματος I της παρούσας διακήρυξης, δ) Το απαιτούμενο επιστημονικό και τεχνικό προσωπικό, όπως περιγράφεται αναλυτικά στην Παράγραφο Ε του Παραρτήματος I της παρούσας διακήρυξης και [...] ΑΡΘΡΟ 2ο: ΣΤΗΡΙΞΗ ΣΤΙΣ ΙΚΑΝΟΤΗΤΕΣ ΤΡΙΤΩΝ Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στο κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (της παραγράφου 1.2.2.), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016 ή με την

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. [...] 5.2. Τεχνική Προσφορά [...] Β. Επιπροσθέτως, προκειμένου να τεκμηριωθεί ότι ο προσφέρων ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις των Τεχνικών Προδιαγραφών για την άρτια ολοκλήρωση των εργασιών, θα πρέπει να υποβάλει: ι. Για το σύνολο του διατιθέμενου εξοπλισμού και των μέσων πρέπει να κατατεθούν στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς, τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατά περίπτωση σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές. Στην περίπτωση που ο προσφέρων χρησιμοποιεί μέσα τρίτων για την πιστοποίηση διάθεσης μέρους ή του συνόλου της υλικοτεχνική του υποδομής, πρέπει να κατατεθούν υπεύθυνες δηλώσεις (ψηφιακά υπογεγραμμένες) παραχώρησης των εκχωρητών-συνεργατών, καθώς και τα σχετικά ιδιωτικά συμφωνητικά. Τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά είναι τα εξής: α) Για το «...» και το δεύτερο εφεδρικό «...» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II/Τεχνικές Προδιαγραφές (Δ.1.1.) να κατατεθούν ευκρινή φωτοαντίγραφα των: [...] Σε περίπτωση μισθωμένων «...» να κατατεθούν επιπλέον ιδιωτικά συμφωνητικά μίσθωσης διάρκειας τουλάχιστον ίσης με τη διάρκεια της σύμβασης και νομίμως θεωρημένα, βάσει των διατάξεων του Ν. 4250/2014. β) Για τα επαγγελματικά «...» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II/Τεχνικές Προδιαγραφές (Δ.1.2, Δ.1.3) θα πρέπει να κατατεθούν: [...] γ) Για τα «...» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II/Τεχνικές Προδιαγραφές (Δ.1.4) να κατατεθούν αποδεικτικά κτήσης ή δικαιώματα χρήσης. δ) Για το εποχούμενο σύστημα «...» υπέρμικρου όγκου του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II/ Τεχνικές Προδιαγραφές (Δ.1.5) να κατατεθούν αποδεικτικά κτήσης ή δικαιώματα χρήσης. ε) Για το «...» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II/Τεχνικές Προδιαγραφές (Δ.1.6) να κατατεθούν αποδεικτικά κτήσης ή δικαιώματα χρήσης. στ) Για το Ειδικό Σύστημα «...» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II/Τεχνικές Προδιαγραφές (Δ.1.8.) να κατατεθούν ευκρινή φωτοαντίγραφα των: [...]» Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II: ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ & ΕΛΑΧΙΣΤΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ Α. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ - ΣΚΟΠΟΣ ΕΡΓΟΥ προβλέπεται: «[...] Το ολοκληρωμένο πρόγραμμα με τίτλο «...», περιλαμβάνει : 1. Το σύνολο των απαιτούμενων δράσεων (τακτικών κι έκτακτων) παρακολούθησης και καταγραφής του πληθυσμού των «...» στο

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

σύνολο της περιοχής υλοποίησης. 2. Τη διενέργεια από «...» παρεμβάσεων «...» (τακτικών κι έκτακτων) και τον έλεγχο αποτελεσματικότητας των διενεργούμενων εφαρμογών με σκοπό την προστασία της Δημόσιας Υγείας. 3. Τη διενέργεια από «...» παρεμβάσεων «...» (τακτικών κι έκτακτων), όπου αυτοί απαιτούνται και δεν υπάρχει δυνατότητα «...» πρόσβασης κι έλεγχος αποτελεσματικότητας των διενεργούμενων εφαρμογών με σκοπό την προστασία της Δημόσιας Υγείας. Το σύνολο των ανωτέρω απαιτούμενων δράσεων και παρεμβάσεων (τακτικών κι έκτακτων), των προγραμματισμένων κύκλων περιφορών, καθώς και των έκτακτων δράσεων στην περιοχή υλοποίησης, θα διενεργούνται από τον Ιανουάριο έως το Δεκέμβριο του κάθε έτους. Η εκτέλεση των εφαρμογών θα πραγματοποιείται με αξιοποίηση όλων των διαθέσιμων μέσων : α) από «...», με «...» ή με «...» σε περιπτώσεις που κριθεί αναγκαίο και β) η εκτέλεση «...», όπου κριθεί αναγκαίο και δεν υπάρχει δυνατότητα «...» πρόσβασης, ανάλογα με τη φύση και το μέγεθος της προς «...», θα πραγματοποιείται με «...» στον «...», («...» έκταση 2.000 έως 4000 στρέμματα) και με «...», ειδικό «...» για μικρές «...» έως εκατό (100) στρέμματα. Περιοχή εφαρμογής είναι: α) το «...» («...») και β) τα φυσικά «...» στην Περιφέρεια «...», όπως αναγράφονται αναλυτικά στους αντίστοιχους Πίνακες. [...] Β. ΠΑΡΟΥΣΙΑΣΗ ΕΡΓΑΣΙΩΝ – ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ Β.1. ΣΤΗΝ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ «...», ΤΟ ΕΡΓΟ ΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΕΙ: Β.1.1. Επικαιροποίηση επιχειρησιακών χαρτών, (καθορισμός, σήμανση και τοποθέτηση στο πεδίο δειγματοληπτικών σταθμών και περιοχών επέμβασης). Β.1.2. Παρακολούθηση από «...» στο σύνολο της περιοχής υλοποίησης του έργου. Β.1.3. Διενέργεια «...». Β.1.4. Διενέργεια «...», όπου υπάρχει αδυναμία πρόσβασης από «...». Β.1.5 Συμπληρωματικές δράσεις αντιμετώπισης κινδύνων για την Δημόσια Υγεία. [...] Β.3. ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ «...» Β.3.1 Στην οικολογικά προστατευόμενη περιοχή του «...», πέραν των «...», ο ανάδοχος θα διενεργήσει υποχρεωτικά «...», με χρήση «...» σε έκταση περίπου δύο έως τεσσάρων χιλιάδων (2.000 - 4.000) στρεμμάτων, όπως προκύπτει από την χαρτογράφηση του «...» κι από την εμπειρία των προηγούμενων «...», στις παρακάτω περιπτώσεις: α) όπου στην περιοχή αυτή δεν υπάρχει δυνατότητα «...» πρόσβασης, ...»

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

6. Επειδή, όπως γίνεται δεκτό, οι κανονιστικές ρυθμίσεις, όπως οι θεσπιζόμενοι με την διακήρυξη διαγωνισμού όροι, δεν χρήζουν, ως εκ της φύσεώς τους, αιτιολογίας (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 918/2003, 876/2004), η Διοίκηση είναι, κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακηρύξεως ως προς τα προς προμήθεια είδη, καθορίζοντας τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, ενώ θα πρέπει να θεωρείται ότι απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό η σκοπιμότητα της θεσπίσεως επί μέρους όρων και τεχνικών προδιαγραφών (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 434/2008). Και τούτο διότι όταν ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επικαλείται λόγους με τους οποίους επιχειρεί, υπό την μορφή γενικής αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, βάσει δικών του εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, αυτοί οι λόγοι είναι απορριπτέοι ως अपαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007). Ετέρωθεν και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές ελέγχονται από την άποψη της τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ 189/2015, ΕΑ ΣΤΕ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.ά.), σε κάθε δε περίπτωση θα πρέπει να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης και να μην εισάγουν αδικαιολόγητα εμπόδια στην ανάπτυξη υγιούς ανταγωνισμού, υπό την έννοια ότι οφείλουν να αποφεύγουν διατάξεις που οδηγούν σε τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που ευνοούν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, μέσω της ενσωμάτωσης σε αυτή χαρακτηριστικών που διακρίνουν συνήθως τα προϊόντα/υπηρεσίες του τελευταίου, ούτε να συνεπάγονται αδικαιολόγητους φραγμούς στην ελεύθερη ανάπτυξη του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2402/2010).

7. Επειδή, από το κανονιστικό περιεχόμενο της προσβαλλόμενης διακήρυξης, όπως αυτό προκύπτει από τους διαληφθέντες στη σκέψη 5 της παρούσας όρων αυτής, συνάγεται ότι αντικείμενο του επίμαχου διαγωνισμού είναι η εκτέλεση του ολοκληρωμένου προγράμματος διαχείρισης και αντιμετώπισης των «...» στην Περιφερειακή Ενότητα της «...», όπως

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

αναλυτικά περιγράφεται στο Παράρτημα II της διακήρυξης. Στις απαιτούμενες δε εργασίες που συμπεριλαμβάνονται στο ολοκληρωμένο αυτό πρόγραμμα είναι η επικαιροποίηση των επιχειρησιακών χαρτών (καθορισμός, σήμανση και τοποθέτηση στο πεδίο δειγματοληπτικών σταθμών και περιοχών επέμβασης), η παρακολούθηση από «...» στο σύνολο της περιοχής υλοποίησης του έργου, η διενέργεια «...», η διενέργεια «...», όπου υπάρχει αδυναμία πρόσβασης από «...» και άλλες συμπληρωματικές δράσεις αντιμετώπισης κινδύνων για την Δημόσια Υγεία. Περαιτέρω, σύμφωνα με τους όρους της προσβαλλόμενης διακήρυξης, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν προσφορά σε συμμόρφωση με τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα της διακήρυξης, για το σύνολο των προκηρυχθεισών υπηρεσιών, δοθέντος ότι ως διατυπώνεται στη προσβαλλόμενη, η υποδιαίρεση της εν λόγω σύμβασης σε τμήματα δεν κρίνεται σκόπιμη για την καλύτερη δυνατή παρακολούθηση της σύμβασης και την ομαλή εκτέλεσή της. Επιπλέον δε ορίζεται ότι, δύναται να διασφαλιστεί η αξιοπιστία των παρεχόμενων υπηρεσιών ενώ παράλληλα διατηρείται ο ανταγωνισμός κι επιτυγχάνεται η μείωση του κόστους. Άλλοις λόγους, το σύνολο των απαιτούμενων εν προκειμένω υπηρεσιών της προσβαλλόμενης διακήρυξης ως αποτυπώνονται στο Παράρτημα II αυτής, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της, όπου ρυθμίζονται ειδικότερα οι όροι και οι προϋποθέσεις της παροχής των αναγκαίων υπηρεσιών, βασίμως δύναται να υποστηριχθεί ότι αφενός αποτελούν κανονιστικές ρυθμίσεις, που η Διοίκηση διαμορφώνει κατά την κρίση της, κατά τα διαλαμβανόμενα στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας, καθορίζοντας ούτως τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, αφετέρου και προεχόντως, είναι σε σύνδεση με τη φύση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, ως βασίμως περαιτέρω αιτιολογεί η αναθέτουσα αρχή διά του εγγράφου των απόψεων της. Σημειωτέον ότι, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης συνάγεται εν προκειμένω ότι απαιτείται αλληλουχία των ως άνω υπηρεσιών που αξιώνονται, ως μέρος ενός ενιαίου και αδιάσπαστου προγράμματος και επομένως τούτο σημαίνει ότι οι απαιτούμενες εργασίες είναι αλληλοεξαρτώμενες και εξαιρετικά συνδεδεμένες μεταξύ τους. Ενόψει των ανωτέρω, η προσφεύγουσα αλυσίτελώς υποστηρίζει

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

ότι υπαγορεύεται εν προκειμένω η υποδιαίρεση της επίμαχης σύμβασης, κατ' άρθρο 59 του ν. 4412/2016 και τούτο ειδικότερα διότι, η προσφεύγουσα διά της απαρίθμησης στη προσφυγή της των σχετικών συμβάσεων που έχει εκτελέσει, καταδεικνύει ότι είναι σε θέση να εκτελέσει αντίστοιχες συμβάσεις στις οποίες προβλέπεται η ενιαία δημοπράτηση του έργου και μάλιστα με από «...» και από «...», εάν ο πρώτος γίνεται με «...» που δηλώνει ότι διαθέτει και χρησιμοποιεί. Επομένως, άνευ εννόμου συμφέροντος, βάλλει η προσφεύγουσα κατά του συγκεκριμένου όρου της υπόψη διακήρυξης, ήτοι της ενιαίας δημοπράτησης του έργου, διότι καταλαμβάνει τόσο τον από «...» όσο και από τον από «...», καθώς οι ισχυρισμοί αυτοί ερείδονται αποκλειστικά στο ότι, προκειμένου για το «...», δεν μπορεί η ίδια να κάνει χρήση «...», όπερ εντούτοις αποτελεί τον δεύτερο αυτοτελή λόγο της προσφυγής της. Ως γίνεται δεκτό, προκειμένου, να κριθεί το έννομο συμφέρον για την προσβολή καθενός από τους πληττόμενους όρους της Διακήρυξης, εξετάζεται αν ο προσφεύγων επικαλέσθηκε με την προδικαστική προσφυγή του τη συνδρομή βλάβης, με την παράθεση συγκεκριμένων και αρκούντως εξειδικευμένων στοιχείων, από τα οποία να προκύπτει ότι καθένας από τους πληττόμενους όρους απέκλειε παράνομα τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό ή καθιστούσε ανέφικτη ή ουσιωδώς δυσχερή την υποβολή προσφοράς εκ μέρους του έστω και με επιφύλαξη (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 56/2020). Η κατά τα ανωτέρω επίκληση βλάβης για τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος προς άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της διακήρυξης απαιτείται τόσο κατά την προβολή λόγων που στρέφονται κατά συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, όσο και κατά την προβολή λόγων που πλήττουν την εν γένει νομιμότητά της (ΣΤΕ ΕΑ 170, 107/2021, 240/2020, κ.ά.). Εκ των προβαλλόμενων, ωστόσο, διά του πρώτου λόγου της προσφυγής της αιτιάσεων, ουδόλως προκύπτει ότι οι συγκεκριμένοι πληττόμενοι όροι της διακήρυξης αποκλείουν εξ αρχής, άλλως καθιστούν ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή της ώδε προσφεύγουσας στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία. Άλλοις λόγοις, καθόσον η προσφεύγουσα δεν επικαλείται ότι αδυνατεί να αναλάβει ταυτοχρόνως τον από «...» και από «...», αλλά μόνο ότι δεν διαθέτει το ζητούμενο μέσο για τον από «...», συνεπάγεται ότι δεν στοιχειοθετείται βλάβη της προκύπτουσα ειδικώς από την απαίτηση παροχής της υπηρεσίας «...», αλλά από την απαίτηση διάθεσης

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

«...», που αποτελεί όμως αυτοτελή όρο της διακήρυξης και που προσβάλλεται με τον έτερο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής, συνάγεται ότι οι διά αυτού του λόγου της προσφυγής αιτιάσεις της πρέπει να απορριφθούν ως αλυσιτελώς και άνευ εννόμου συμφέροντος προβαλλόμενες.

8. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν διαθέτει ιδιότητα «...», όπερ αποτελεί απαραίτητη προϋπόθεση για την συμμετοχή στο διαγωνισμό και επομένως κατά παράβαση των άρθρων 18, 24, 53, 54, 71 και 75 του ν. 4412/2016, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας, της αρχής της διαφάνειας και της ισότιμης πρόσβασης των διαγωνιζομένων, αποκλείεται η συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό. Από την επισκόπηση του συνόλου των στοιχείων της υπόθεσης, εντούτοις, προκύπτει καταρχάς ότι η χρήση του «...» για την εκτέλεση «...», γίνεται όπου κριθεί αναγκαίο και στην περίπτωση που δεν υπάρχει δυνατότητα «...» πρόσβασης, ανάλογα με τη φύση και το μέγεθος της προς «...», ειδικώς δε, σύμφωνα με τους όρους της προσβαλλομένης, θα πραγματοποιείται με «...» μέσο «...» στον «...» («...» έκταση 2.000 έως 4000 στρέμματα). Επομένως, εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι η διενέργεια «...», θα γίνεται όταν διαπιστώνεται αδυναμία πρόσβασης από «...». Κατά τούτο δε, είναι αναγκαίο, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στη συμπληρωματική της αιτιολογία, οι από «...» να διενεργούνται από τον ίδιο φορέα, ο οποίος θα καταφεύγει στις από «...» μεθόδους, όταν οι από «...» μέθοδοι δεν κρίνονται εφικτές, και για αυτό το λόγο θα πρέπει ο ίδιος φορέας να αναλάβει ενιαία το έργο, ώστε να συντονίζει άρτια τους από «...» συμπληρωματικά με τους από «...». Επιπλέον, ως προκύπτει από το περιεχόμενο της προσβαλλόμενης διακήρυξης, η διενέργεια «...» κρίθηκε απολύτως αναγκαία μόνο στην οικολογικά προστατευόμενη περιοχή του «...», με χρήση «...» σε έκταση περίπου δύο έως τεσσάρων χιλιάδων (2.000 - 4.000) στρεμμάτων και δη στις εξής περιπτώσεις: α) όπου στην περιοχή αυτή δεν υπάρχει δυνατότητα «...» πρόσβασης, β) σε περίπτωση διαπίστωσης μαζικών «...», λόγω αύξησης των υδάτων στον «...» από ακραία φυσικά φαινόμενα, (π.χ. έντονη βροχόπτωση κλπ.) ή ταχείας ανόδου της θερμοκρασίας. Σημειωτέον ότι για την ανωτέρω υπηρεσία, άλλωστε, δεν απαιτείται η διάθεση ιδιόκτητου «...», ως αλυσιτελώς προβάλλει η

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

προσφεύγουσα προκειμένου να στηρίξει τους ισχυρισμούς της περί αδυναμίας συμμετοχής. Αντιθέτως, ρητές αναφορές υπάρχουν στη διακήρυξη σχετικά με μίσθωση του απαιτούμενου εξοπλισμού ενώ παράλληλα, νομίμως δίδεται η δυνατότητα στους διαγωνιζόμενους διά της προσβαλλομένης χρήσης της δάνειας εμπειρίας ή υπεργολαβίας. Σε κάθε περίπτωση, ως έχει κριθεί και γίνεται δεκτό, η θέσπιση με τη Διακήρυξη των προδιαγραφών που κρίνει η αναθέτουσα αρχή πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται ενδεχομένως αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σε αυτόν διαγωνιζομένων, των οποίων οι προσφορές δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυνάμενων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους απαραδέκτως και αβασίμως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό (πρβλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣΤΕ 189/2015, 124/2015, 9/2015, 354/2014). Επιπλέον, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί φωτογραφικών διατάξεων πρέπει να γίνει δεκτό ότι αλυσιτελώς προβάλλεται εν προκειμένω, δοθέντος ότι ισχυρισμοί περί «φωτογραφικής» περιγραφής υπό προμήθεια ειδών, τα οποία κατασκευάζει ή προμηθεύει μόνο μια συγκεκριμένη κατονομαζόμενη εταιρεία και ίδια το γεγονός της ταύτισης των τεχνικών προδιαγραφών με προϊόντα της εν λόγω εταιρείας δεν αρκούν για να θεωρηθεί ότι οι προδιαγραφές είναι «φωτογραφικές» (ad hoc ΔΕφΘεσ/κης 126/2018, ΣΤΕ 1140/2010, 1024-25/2010), πολλώ δε μάλλον που η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί ότι τα απαιτούμενα «...» δύνανται να διαθέτουν τρεις εταιρίες. Ενόψει τούτων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι οι προσβαλλόμενες προδιαγραφές παρίστανται αιτιολογημένες και εύλογες, επί τη βάση του κανονιστικού περιεχόμενου των συμβατικών τευχών και του αντικειμένου της επίμαχης σύμβασης, παρά τα όσα περί αντιθέτου διατείνεται η προσφεύγουσα. Και τούτο διότι, οι ως άνω τεχνικές παράμετροι παρίστανται αναγκαίες και τελούν σε αναλογία με τον επιδιωκόμενο σκοπό, αφού η αναθέτουσα αρχή τις καθόρισε προκειμένου να μην παρεμποδιστεί μεν η ανάπτυξη υγιούς και βιώσιμου ανταγωνισμού και να ευνοηθεί η προσέλευση στο διαγωνισμό διευρυμένου κύκλου συμμετεχόντων,

Αριθμός απόφασης: 1723 /2023

πλην όμως να αναδειχθεί και ικανός οικονομικός φορέας που θα εκτελέσει καταλλήλως και προσηκόντως την υπό ανάθεση υπηρεσία, ικανοποιώντας ούτως το αντικείμενο και το σκοπό της επίμαχης σύμβασης. Ενόψει όλων των ανωτέρω και από τη στάθμιση των συμφερόντων, της αναθέτουσας αρχής και των εν δυνάμει συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, προεχόντως δε, της εξασφάλισης άρτιας εκτέλεσης του έργου, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έθεσε εύλογες απαιτήσεις που δεν περιορίζουν ανεπιτρέπτως τον ανταγωνισμό, αντιθέτως, καθόρισε τις επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις ανάγκες και τη σκοπιμότητα χρήσης από ποσοτική και ποιοτική άποψη, η δε θέσπιση αυτών, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού, αλλά κείνται εντός των αρχών της αναλογικότητας και της ίσης μεταχείρισης. Τα όσα περί αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα πρέπει να απορριφθούν, αντιστοίχως πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι οι ισχυρισμοί αμφοτέρων της αναθέτουσας αρχής και της ώδε παρεμβαίνουσας.

9. Επειδή, κατόπιν τούτων, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και επομένως το παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατά το άρθρο 363 παρ. 6 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη προσφυγή.

Δέχεται τη παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 8 Νοεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 24 Νοεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ