

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 28 Ιουνίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 20/5/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 717/20-5-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ... που εδρεύει στη ..., Θέση ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

-Του ... που εδρεύει στην ..., ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία ... που εδρεύει στο ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. 7506/26-4-2024 και αντικείμενο την προμήθεια και τοποθέτηση αυτόνομου συστήματος προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου με δυνατότητα επέκτασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 1.100,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ....).

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. .... προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΙ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗΣ ΑΥΤΟΝΟΜΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΠΡΟΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΜΕΝΟΥ ΚΟΛΥΜΒΗΤΗΡΙΟΥ ΜΕ ΔΥΝΑΤΟΤΗΤΑ ΕΠΕΚΤΑΣΗΣ» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 220.000,00 ευρώ, η οποία αναλύεται σε 190.000,00 ευρώ για την προμήθεια του κολυμβητηρίου και 30.000,00 ευρώ για τις εργασίες τοποθέτησης, χωρίς το αντικείμενο της σύμβασης να υποδιαιρείται σε τμήματα. Φορέας χρηματοδότησης είναι το Ταμείο Αλληλεγγύης του Υπουργείου Μετανάστευσης και Ασύλου Η προσβαλλόμενη Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 26/4/2024 (ΑΔΑΜ: ....) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α .... Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας οικονομικής προσφοράς με βάση την τιμή.

3. Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε από τη Διακήρυξη η 14η/5/2024, δεκαοκτώ (18) ημέρες από την ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ, και ως ημερομηνία αποσφράγισης των φακέλων προσφορών η 20η/5/2024. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, προσφορά υπέβαλε μόνο η παρεμβαίνουσα.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Επίσης, νόμιμα και παραδεκτά ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΕΑΔΗΣΥ, δεδομένου ότι κατά την ημερομηνία (εμπρόθεσμης) υποβολής της η προσφεύγουσα δεν είχε πρόσβαση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, διότι είχε παρέλθει η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και η ίδια δεν είχε υποβάλει προσφορά (βλ. μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας με ημερομηνία 3/6/2024 του Κέντρου Εξυπηρέτησης ΕΣΗΔΗΣ της ΓΓΠΣΨΔ).

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στις 21/5/2024 και υπέβαλε απόψεις επ' αυτής στις 3/5/2024, νόμιμα και εμπρόθεσμα. Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα στις 10/6/2024, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παρέμβαση στις 31/5/2024 νόμιμα και εμπρόθεσμα, καθώς επίσης και με έννομο συμφέρον, με αίτημα τη διατήρηση της ισχύος της Διακήρυξης του διαγωνισμού, στον οποίο είναι μοναδική συμμετέχουσα.

8. Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή κατ' αρχήν με έννομο συμφέρον, καθόσον επικαλείται ότι, παρά το γεγονός ότι η ίδια δραστηριοποιείται επαγγελματικά στην αγορά που αφορά ο προκείμενος διαγωνισμός και ενδιαφέρεται να συμμετάσχει σε αυτόν, η συμμετοχή της εμποδίζεται εξαιτίας των πληττόμενων όρων. Το συμφέρον αυτό διατηρείται κατ' αρχήν και μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής προσφορών, εφόσον η προσφεύγουσα, η οποία δεν έλαβε μέρος στο διαγωνισμό, προβάλλει με την προδικαστική προσφυγή ότι η συμμετοχή της στον διαγωνισμό αποκλείστηκε ή κατέστη ουσιωδώς δυσχερής λόγω των πληττόμενων όρων της Διακήρυξης (πρβλ. ΣτΕ 676/2023 σκ. 4, 252/2023 σκ. 7, 2631/2020 σκ. 8, ΔΕΦΑΘ 1369/2023 κ.α.), απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας.

9. Απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η προσφεύγουσα δεν έχει έννομο συμφέρον να ασκήσει την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, διότι δεν ανήκει η ίδια στον κύκλο των ενδιαφερόμενων και δικαιούμενων να συμμετάσχουν οικονομικών φορέων. Ειδικότερα, κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής στην οικεία αγορά δεν δραστηριοποιείται η προσφεύγουσα, αλλά η ....., από την οποία προήλθε η προσφεύγουσα με διάσπαση του κλάδου κατασκευών και εξοπλισμού. Ο προκείμενος ισχυρισμός πρέπει να απορριφθεί, όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της, διότι ο κλάδος κατασκευών της παραπάνω εταιρείας διασπάστηκε και εισφέρθηκε με απορρόφηση στην ήδη προσφεύγουσα, η οποία κατέστη έτσι καθολική διάδοχος της ως προς τον συγκεκριμένο κλάδο δραστηριότητας και υποκαταστάθηκε αυτοδίκαια στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις της πρώτης εταιρείας (βλ. Πράξη Επιτρόπου Ελεγκτικού Συνεδρίου στην Π.Ε. Φθιώτιδας με αριθμό 12/2023, σκ. 3 *ad hoc*).

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

Σε κάθε δε περίπτωση, η προσφεύγουσα επικαλείται και προσκομίζει με το υπόμνημά της βεβαίωση με ημερομηνία 7/6/2024 του οίκου ...., κατασκευαστή του αρθρωτού συστήματος κολυμβητικών δεξαμενών από ανοξείδωτο χάλυβα MYRTHA POOLS, σύμφωνα με την οποία η προσφεύγουσα είναι εξουσιοδοτημένη αντιπρόσωπός της στην Ελλάδα από το 2024 έως το 2027 και συνεπώς, ασκεί εμπορική δραστηριότητα στην αγορά των κολυμβητικών δεξαμενών την οποία αφορά η υπό ανάθεση σύμβαση.

**10.** Όπως έχει κριθεί (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 106/2021, 189/2015, 124/2015, 354/2014 κ.ά.), η αναθέτουσα αρχή είναι κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της Διακήρυξης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καθορίζοντας, μεταξύ άλλων, τα κριτήρια επιλογής και τα λοιπά προσόντα συμμετοχής. Η δε θέσπιση με τη Διακήρυξη προϋποθέσεων συμμετοχής που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες, για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού για μόνο τον λόγο ότι επιτρέπει τη συμμετοχή ορισμένων ενδιαφερομένων και συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή σε αυτόν άλλων οικονομικών φορέων που δεν πληρούν τα κριτήρια αυτά. Και τούτο, διότι από τη φύση τους τα κριτήρια επιλογής προσδιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους αμφισβητείται अपαράδεκτα από τυχόν προτιθέμενους να μετάσχουν στον διαγωνισμό (ΕΑ ΣτΕ 107/2021, σκ. 13, ΔΕφΠειρ 255/2022, σκ. 5 κ.α.). Ελέγχονται, όμως και στην περίπτωση αυτή, τα κριτήρια επιλογής από την άποψη της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς επίσης και της αρχής της αναλογικότητας (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.ά.). Έτσι, οι ελάχιστες απαιτήσεις που ορίζονται με τα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να σχετίζονται με το αντικείμενό της, ήτοι να τελούν σε σχέση αναλογίας και να είναι προσαρμοσμένα προς αυτό, χωρίς όμως, να βαίνουν πέραν του αναγκαίου μέτρου για την εξυπηρέτηση του κατά περίπτωση επιδιωκόμενου σκοπού (βλ. αντί άλλων ΕΑ ΣτΕ 170/2021).

**11.** Ειδικότερα, σύμφωνα με την εφαρμοστέα -κατά το άρθρο 18 ν. 4412/2016 στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων- αρχή της αναλογικότητας, οι οριζόμενες από τη Διακήρυξη ελάχιστες απαιτήσεις πρέπει να είναι συγχρόνως

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

αναγκαίες και πρόσφορες για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού (πρβλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 22.10.2015, Υπόθεση C-425/14, Impresa Edilux Srl, σκέψη 29, ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C-213/07, Μηχανική Α.Ε, σκέψη 49, ΔΕΕ, Απόφαση της 23.12.2009, Υπόθεση C-376/08, Serrantoni και Consorzio stabile edili, σκέψη 33, ΔΕΕ, Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07, Assitur, σκέψεις 21 και 23, ΔΕΕ, Απόφαση της 14.12.2004, Υπόθεση C-210/03, Swedish Match, σκέψη 47, ΔΕΕ Απόφαση της 11.07.2002, Υπόθεση C-210/00, Käserei Champignon Hofmeister, σκέψη 59 κλπ).

**12.** Και ναι μεν, όπως έχει κριθεί, η Διακήρυξη, ως κανονιστική πράξη, δεν απαιτείται να φέρει αιτιολογία (ΣΤΕ 434/2021, 1463/2015), αλλά η επιλογή κατ' ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής των όρων υποβολής προσφορών, είναι αιτιολογητά, προκειμένου να καθίσταται εφικτός ο έλεγχος της νόμιμης άσκησης της διακριτικής ευχέρειας και της τήρησης των άκρων ορίων αυτής (πρβλ ΟΛΣΤΕ 721/1969). Στην περίπτωση δε αμφισβήτησης των κανονιστικών όρων Διακήρυξης ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, ενόψει του ότι η κανονιστικού χαρακτήρα Διακήρυξη δεν φέρει υποχρεωτικά αιτιολογία, η επιλογή των πληττόμενων απαιτήσεων, μπορεί να παρατίθεται με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής (πρβλ. ΔΕφΠειρ 44/2018) ή/και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου.

**13.** Περαιτέρω, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 ν. 4412/2016, προκειμένου να θεωρηθεί ότι ο προσφεύγων βάλλει κατά συγκεκριμένου όρου της Διακήρυξης με έννομο συμφέρον, αυτός θα πρέπει να υφίσταται άμεση βλάβη προκαλούμενη από τον πληττόμενο όρο, ο οποίος παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξή του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την (λυσίτελή) συμμετοχή του στον διαγωνισμό (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 352/2018, 86/2018 κ.ά.).

**14.** Με τον **πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση του όρου του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο, για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να συμμορφώνονται με πρότυπο ISO 41001:2018 – Σύστημα διαχείρισης εγκαταστάσεων ή ισοδύναμο σε αντικείμενο αντίστοιχο της σύμβασης, το οποίο η ίδια δεν διαθέτει. Κατά τους ισχυρισμούς της το facility

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

management αφορά σε μία οργανωτική λειτουργία παροχής υποστηρικτικών υπηρεσιών στη διαχείριση εγκαταστάσεων και υποδομών, που ενσωματώνει ανθρώπους, τόπους και διαδικασίες εντός του δομημένου περιβάλλοντος με σκοπό τη βελτίωση της ποιότητας ζωής των ανθρώπων και της παραγωγικότητας της βασικής επιχείρησης. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το αντικείμενο του παραπάνω πρότυπου δεν είναι συναφές με αυτό της υπό ανάθεση σύμβασης που συνίσταται στην προμήθεια και εγκατάσταση ενός συστήματος κολυμβητηρίου αποτελούμενου από την επικαθήμενη ανοξείδωτη προκατασκευασμένη κολυμβητική δεξαμενή και του μεταφερόμενου Η/Μ εξοπλισμού, χωρίς να προβλέπεται ότι ο ανάδοχος θα εμπλακεί στη μετέπειτα διαχείριση των εγκαταστάσεων. Επομένως, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η πληττόμενη απαίτηση είναι ακατάλληλη και απρόσφορη για την επιτυχή εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης και έχει τεθεί κατά παράβαση των αρχών της αναλογικότητας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων.

**15.** Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα παραπάνω ότι το επίμαχο πρότυπο αποτελεί το διεθνές δομημένο πλαίσιο ορισμών, προδιαγραφών και απαιτήσεων, μέσα από το οποίο επιδιώκεται να αποτυπωθούν οι αναγκαίες προβλέψεις και τα σημεία ελέγχου τους, προκειμένου να εξασφαλιστεί στα έργα παροχής υπηρεσιών, η αποτελεσματική συνεργασία των εμπλεκόμενων μερών προς όφελος τόσο του οργανισμού που παρέχει την υπηρεσία (Facility Management Organisation), όσο και του οργανισμού που τη δέχεται (Demand Organization) και του τελικού χρήστη. Κατά τους ισχυρισμούς της, το επίμαχο πρότυπο αποτελεί το συνδετικό στοιχείο σε όλους τους παράγοντες που προσδιορίζουν την παροχή υπηρεσιών διαχείρισης εγκαταστάσεων, ώστε να αξιολογούνται τα συστήματα Facility Management εξασφαλίζοντας την ομαλή συνεργασία όλων των εμπλεκόμενων. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι το επίμαχο πρότυπο διαθέτει ειδικότητα στη διαχείριση εγκαταστάσεων, ενώ εξετάζει και προτυποποιεί ειδικές πτυχές της δραστηριότητας του οικονομικού φορέα που αφορούν ειδικά στη διαχείριση εγκαταστάσεων και την παροχή συναφών με αυτή εργασιών, όπως η συντήρηση. Η αναθέτουσα αρχή προσθέτει ότι το πρότυπο ISO 41001 έχει μία «κλαδική ειδικότητα και εστίαση ακριβώς σε πτυχές λειτουργίας που αφορούν

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

στο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, όπως διαχείριση κατανάλωσης και διανομής ενέργειας σε κτήριο, θέρμανσης – κλιματισμού – ψύξης, λειτουργίας κτηριακών υποδομών και συντηρήσεων εγκαταστάσεων και κτηρίων» και καταλήγει ότι «πρόκειται για ένα διαχειριστικό πρότυπο που επικεντρώνει στις ειδικότερες απαιτήσεις και παραμέτρους επιτυχούς παροχής υπηρεσιών διαχείρισης εγκαταστάσεων, δηλαδή υπηρεσιών ακριβώς όπως οι υπό ανάθεση διά της προκείμενης διακήρυξης, η οποία αφορά την παροχή σε διαρκές και μακροχρόνιο επίπεδο για 2 έτη, υπηρεσιών επισκευής και προβλεπόμενης συντήρησης στο σύνολο η/μ εξοπλισμού του κολυμβητηρίου των συστημάτων θέρμανσης, απολύμανσης και χλωρίωσης, καθαρισμού νερού ως και της ίδιας της δεξαμενής, δηλαδή όλης της υποδομής του κολυμβητηρίου που θα συγκροτήσει ο ανάδοχος δια συνδυασμού όλων των επιμέρους μερών που συνιστούν αντικείμενο της σύμβασης και θα συναποτελέσουν ένα ενιαίο σύστημα και μία ολοκληρωμένη κολυμβητική υποδομή (και όχι μία μεμονωμένη δεξαμενή κολύμβησης ή κάποια ασυσχέτιστα μεταξύ τους αγαθά)». Τέλος, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι η υπό ανάθεση σύμβασης συνιστά τον ορισμό μίας υπηρεσίας facility management, διότι περιέχει ως κρίσιμο στοιχείο την καλή λειτουργία του κολυμβητηρίου για δύο (2) έτη.

**16.** Ομοίως, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι το ζητούμενο πρότυπο αφορά, μεταξύ άλλων, συντήρηση και διασφάλιση λειτουργίας εγκαταστάσεων, όπως το κολυμβητήριο που αποτελεί αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, η οποία δεν αφορά μονό στην προμήθεια και εγκατάστασή του, αλλά και στη διετή συντήρηση, επισκευή, τεχνική υποστήριξη και εξασφάλιση καλής λειτουργίας του συνόλου του συστήματος κολύμβησης.

**17.** Η προσβαλλόμενη Διακήρυξη ορίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1.3. ... Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια και εγκατάσταση ενός συστήματος κολυμβητηρίου αποτελούμενου από την επικαθήμενη ανοξείδωτη προκατασκευασμένη κολυμβητική δεξαμενή και του μεταφερόμενου Η/Μ εξοπλισμού ... Το σύνολο του συστήματος θα πρέπει να συμμορφώνεται με τους ισχύοντες υγειονομικούς κανονισμούς ώστε να εξασφαλίζεται η άδεια λειτουργίας και αποτελείται από τα παρακάτω κυρίως μέρη: την αυτοφερόμενη θερμαινόμενη επικαθήμενη πισίνα συνοδευόμενη από το ανεξάρτητο μηχανοστάσιό της, η οποία θα διαθέτει τουλάχιστον πέντε (5) διαδρομές κολύμβησης, με ωριαία χωρητικότητα τουλάχιστον 50 άτομα. Το ανεξάρτητο

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

μεταφερόμενο μηχανοστάσιο θα εξασφαλίζει συνεχή κυκλοφορία του νερού, δεξαμενή υπερπλήρωσης, συστήματα αυτόματης χλωρίωσης, το δε νερό θα θερμαίνεται στους 27°C. Παρακάτω αναλύεται ο ενδεικτικός προϋπολογισμός της σύμβασης: 1. Αυτόνομο σύστημα προκατασκευασμένου υπέργειου κολυμβητηρίου με δυνατότητα επέκτασης: ... 190.000,00 € ... 2. Εργασίες τοποθέτησης του συστήματος συνολικά και του Η/Μ εξοπλισμού ... 30.000,00 ευρώ. ...

6.1.1. Ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει τα είδη όπως ορίζεται σύμφωνα με τη σχετική μελέτη και μέσα στον καθοριζόμενο από την εκάστοτε σύμβαση χρόνο. ... Ο συνολικός χρόνος παράδοσης της προμήθειας – τοποθέτησης ορίζεται σε έξι (6) μήνες από την υπογραφή της σύμβασης μεταξύ προμηθευτή και Δήμου. Συγκεκριμένα, τα προς προμήθεια είδη θα παραδοθούν από τον ανάδοχο στο σημείο εγκατάστασης που θα υποδειχθεί από τον Δήμο εντός τριών (3) μηνών από την υπογραφή του συμφωνητικού. Εάν κατά την παράδοση των υλικών εκκρεμούν άλλες εργασίες στο σημείο εγκατάστασης (πέρα από το αντικείμενο της παρούσας σύμβασης) οι οποίες καθιστούν μη εφικτή την άμεση τοποθέτηση/συναρμολόγηση της πισίνας, η τοποθέτηση θα γίνει σε μεταγενέστερο χρόνο και συγκεκριμένα θα ολοκληρωθεί το αργότερο εντός σαράντα πέντε (45) ημερών από την έγγραφη εντολή του Δήμου προς τον ανάδοχο και οπωσδήποτε εντός του προβλεπόμενου χρόνου διάρκειας της σύμβασης (6 μήνες). Όλα τα μέρη θα πρέπει να τοποθετούνται αυτόνομα στο έδαφος χωρίς εκσκαφές, σύμφωνα με το ανωτέρω χρονοδιάγραμμα, θα είναι δεκτικά μεταφοράς σε άλλο χώρο εάν χρειαστεί, ενώ σε περίπτωση μεταφοράς σε άλλο σημείο θα πρέπει να μην υπάρχουν κατάλοιπα από εκσκαφές ή θεμελιώσεις. Ο ανάδοχος αναλαμβάνει τα έξοδα τοποθέτησης, λειτουργικής αδειοδότησης, τεχνικής υποστήριξης, συντήρησης και λειτουργίας των πρώτων δύο ετών λειτουργίας του συστήματος στα πλαίσια της εγγύησης και ορθής λειτουργίας».

**18.** Περαιτέρω, σύμφωνα με στο άρθρο 2.3 της προσαρτημένης στη Διακήρυξη Μελέτης με αριθμό 7/2024 η σύμβαση περιλαμβάνει εργασίες τοποθέτησης της δεξαμενής, μετά την οποία το σύνολο του συστήματος θα παραδοθεί σε πλήρη λειτουργία και θα συνοδεύεται από τα απαραίτητα κατασκευαστικά σχέδια, διαγράμματα ροής υπογεγραμμένα από χημικό μηχανικό, καθώς επίσης και από τα τεχνικά φυλλάδια του Η/Μ εξοπλισμού με θεώρηση CE. Το άρθρο 2.4.



## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

ΕΓΓΥΗΣΗ ΤΩΝ ΜΕΤΑΛΛΙΚΩΝ ΜΕΡΩΝ ΤΗΣ ΔΕΞΑΜΕΝΗΣ ΚΑΙ ΕΓΓΥΗΣΗ ΚΑΛΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ορίζει τα εξής: «Θα παρέχονται οι κάτωθι εγγυήσεις: γραπτή εγγύηση τουλάχιστον 15 ετών για τη μεταλλική κατασκευή της δεξαμενής, γραπτή εγγύηση τουλάχιστον 10 ετών για τη μεμβράνη του πυθμένα των κολυμβητικών δεξαμενών, γραπτή εγγύηση τουλάχιστον 2 ετών για τον Η/Μ εξοπλισμό, γενική εγγύηση καλής λειτουργίας του συστήματος 2 ετών για τον γενικό εξοπλισμό. Κατά την περίοδο εγγυημένης λειτουργίας ο ανάδοχο ευθύνεται για την καλή λειτουργία του αντικειμένου της προμήθειας. Επίσης, οφείλει κατά τον χρόνο της εγγυημένης λειτουργίας να προβαίνει στην προβλεπόμενη συντήρηση και να αποκαταστήσει οποιαδήποτε βλάβη με τρόπο και σε χρόνο που περιγράφεται στις τεχνικές προδιαγραφές και στα λοιπά τεύχη της σύμβασης». Τέλος, το άρθρο 2.5 της Μελέτης απαιτεί, μεταξύ άλλων, την προσκόμιση με την τεχνική προσφορά «υπεύθυνης δήλωσης του οικονομικού φορέα στην οποία θα δηλώνεται ότι κατά την περίοδο της εγγυημένης λειτουργίας, ο ανάδοχος ευθύνεται για την καλή λειτουργία του αντικειμένου της προμήθειας. Κατά τον χρόνο της εγγυημένης λειτουργίας θα αποκαθιστά οποιαδήποτε βλάβη, θα επιδιορθώνει ή αντικαθιστά οποιοδήποτε εξάρτημα ή μηχανήμα παρουσιάσει βλάβη (χωρίς ευθύνη μη ενδεδειγμένης χρήσης από πλευράς δήμου) σε εύλογο χρονικό διάστημα (που δεν θα υπερβαίνει τις 20 ημερολογιακές ημέρες) από έγγραφη εντολή του δήμου. Στο διάστημα της εγγυημένης λειτουργίας ο ανάδοχος θα είναι υπεύθυνος για την εξεύρεση των απαιτούμενων ανταλλακτικών και για την εργασία πλήρους αποκατάστασης, με δική του δαπάνη».

**19.** Το πρότυπο ISO 41001 (<https://www.iso.org/obp/ui/#iso:std:iso:41001:ed-1:v1:en>) του Διεθνούς Οργανισμού Πιστοποίηση (ISO) έχει ως αντικείμενο τη συμμόρφωση με συγκεκριμένο επίπεδο παροχής υπηρεσιών διαχείρισης εγκαταστάσεων, η οποία ορίζεται από τον Οργανισμό ως η οργανωτική λειτουργία που ενσωματώνει ανθρώπους, χώρους και διαδικασίες στο πλαίσιο ενός δομημένου περιβάλλοντος προς τον σκοπό της βελτίωσης της ποιότητας ζωής των ατόμων και την της παραγωγικότητας του αποδέκτη των υπηρεσιών («organizational function which integrates people, place and process (3.5.13) within the built environment (3.2.3) with the purpose of improving the quality of life of people and the productivity of the core business (3.1.2)»). Ειδικότερα, το πρότυπο εφαρμόζεται σε κάθε οργανισμό που επιθυμεί να: εγκαταστήσει,

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

εφαρμόσει, διατηρήσει και βελτιώσει ένα συνεκτικό σύστημα διαχείρισης εγκαταστάσεων, να εξασφαλίσει τη συμμόρφωση με τις δικές του πολιτικές διαχείρισης και να συμμορφωθεί με το πρότυπο («This document is applicable to any organization that wishes to: establish, implement, maintain and improve an integrated FM system; assure itself of conformity with its stated management policy; demonstrate conformity with this document»). Τέλος, σύμφωνα με τον Διεθνή Οργανισμό Πιστοποίησης, το πεδίο εφαρμογής του προτύπου εξειδικεύει τις απαιτήσεις για ένα σύστημα διαχείρισης εγκαταστάσεων όταν ένας φορέας: α) χρειάζεται να επιδείξει αποτελεσματική και αποδοτική παροχή υπηρεσιών διαχείρισης εγκαταστάσεων που υποστηρίζει τους σκοπούς του αποδέκτη των υπηρεσιών, β) στοχεύει στην κάλυψη των αναγκών των ενδιαφερόμενων μερών και των εφαρμοστέων απαιτήσεων και γ) στοχεύει στην βιωσιμότητα σε ένα ανταγωνιστικό περιβάλλον («1. Scope. This document specifies the requirements for a facility management (FM) system when an organization: a) needs to demonstrate effective and efficient delivery of FM that supports the objectives of the demand organization; b) aims to consistently meet the needs of interested parties and applicable requirements; c) aims to be sustainable in a globally-competitive environment»).

**20.** Στην προκείμενη περίπτωση, από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης και της Μελέτης προκύπτει ότι αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια και εγκατάσταση του προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου με προθεσμία παράδοσης έξι (6) μηνών από την υπογραφή της οικείας σύμβασης και τοποθέτηση, σε κάθε περίπτωση, εντός σαράντα πέντε (45) ημερών από έγγραφη εντολή της αναθέτουσας αρχής. Μετά την παράδοση ακολουθεί διετής περίοδος εγγύησης της καλής λειτουργίας του υπό προμήθεια προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου και του εξοπλισμού του, κατά την οποία ο ανάδοχος υποχρεούται, σύμφωνα με τη Μελέτη, σε αποκατάσταση βλαβών, επιδιόρθωση/αντικατάσταση εξαρτημάτων ή μηχανημάτων και παροχή των απαιτούμενων ανταλλακτικών. Με το περιεχόμενο αυτό, όπως αναλύεται και εξειδικεύεται στα έγγραφα της σύμβασης, η υπό ανάθεση σύμβασης συνιστά δημόσια σύμβαση προμήθειας, στην οποία περιλαμβάνονται οι παρεπόμενες εργασίες συναρμολόγησης, τοποθέτησης και εγκατάστασης του εξοπλισμού, ενώ απαιτείται και η παροχή εγγύησης καλής λειτουργίας του υπό προμήθεια εξοπλισμού για δύο (2) έτη. Στο αντικείμενο της σύμβασης δεν περιλαμβάνεται

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

η παροχή υπηρεσιών διαχείρισης εγκαταστάσεων (facility management), ενώ δεν προβλέπονται ούτε περιγράφονται άλλες υποδομές πλην του προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου και του εξοπλισμού του. Η δε πρόβλεψη της σύμβασης για διετή εγγύηση καλής λειτουργίας του κολυμβητηρίου και το γεγονός ότι η εγγύηση αφορά στη λειτουργία του κολυμβητηρίου και του λοιπού εξοπλισμού Η/Μ ως συνόλου δεν συνεπάγονται την παροχή τέτοιων υπηρεσιών, όπως αβάσιμα υποστηρίζουν η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα.

**21.** Ειδικότερα, οι υπηρεσίες διαχείρισης εγκαταστάσεων, όπως ορίζονται από τον αρμόδιο οργανισμό προτυποποίησης ISO, περιλαμβάνουν τη διαχείριση ενός συνόλου υποδομών, εξοπλισμού και ατόμων που διέρχονται, χρησιμοποιούν ή εργάζονται σε αυτά, καθώς επίσης και των διαδικασιών που διέπουν τη λειτουργία και τη χρήση των εγκαταστάσεων αυτών εν γένει. Το αντικείμενο, όμως, της υπό ανάθεση σύμβασης δεν συνίσταται ούτε περιλαμβάνει την παροχή τέτοιων υπηρεσιών, αλλά περιορίζεται στην προμήθεια και τοποθέτηση του προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου και του εξοπλισμού του και την εξασφάλιση της καλής λειτουργίας τους στο πλαίσιο της εγγύησης, χωρίς καμία απαίτηση σχετικά με τη διαχείριση/εξυπηρέτηση των χρηστών ή του προσωπικού ή με τις διαδικασίες για την αποτελεσματική και αποδοτική λειτουργία του στο πλαίσιο του επιδιωκόμενου σκοπού παροχής αθλητικής εγκατάστασης κολυμβητηρίου στους δημότες της αναθέτουσας αρχής.

**22.** Ενόψει των παραπάνω, ο όρος του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον διαγωνισμό, οι οικονομικοί φορείς να συμμορφώνονται προς το πρότυπο ISO 41001:2018 – Σύστημα Διαχείρισης Εγκαταστάσεων ή ισοδύναμο δεν συνδέεται με το αντικείμενο της σύμβασης. Περαιτέρω, η θέσπιση της συμμόρφωσης των οικονομικών φορέων που καλούνται να προμηθεύσουν και να εγκαταστήσουν το υπό προμήθεια σύστημα με το επίμαχο πρότυπο ως προϋπόθεσης παραδεκτής συμμετοχής στον διαγωνισμό δεν παρίσταται ανάλογη «εν στενή εννοία», ούτε πρόσφορη και αναγκαία σε σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό της εξασφάλισης της ποιοτικής εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης προμήθειας από οικονομικούς φορείς με εμπορική, βιοτεχνική ή βιομηχανική δραστηριότητα συναφή με το

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

αντικείμενο της σύμβασης. Κατά συνέπεια, ο **πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.**

**23.** Με τον **δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής** η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των όρων του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης σχετικά με το κριτήριο εμπειρίας ως προς τις απαιτήσεις: α) να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς εμπειρία μόνο από την τοποθέτηση και εγκατάσταση αυτοεδραζόμενου κολυμβητηρίου, όχι, όμως και από προμήθειά του, η οποία αποτελεί κύριο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, β) να αφορά η εμπειρία στην τοποθέτηση κολυμβητηρίου διαστάσεων 15μΧ10μΧ1,25μ, ενώ το αντικείμενο της σύμβασης αφορά θερμαινόμενη επικαθήμενη πισίνα μεγαλύτερων διαστάσεων 25μΧ13μΧ1,4μ, γ) να έχει λειτουργήσει το τοποθετηθέν κολυμβητήριο τουλάχιστον έξι (6) μήνες, δ) να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς εμπειρία από την εκτέλεση διετούς σύμβασης συντήρησης κολυμβητικών δεξαμενών και ε) να διαθέτει η ομάδα έργου δύο (2) εργάτες με διετή τουλάχιστον εμπειρία στη συναρμολόγηση ή/και συντήρηση κολυμβητικών δεξαμενών, και όχι στην τοποθέτησή τους, όπως απαιτείται από την υπό ανάθεση σύμβαση. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι παραπάνω απαιτήσεις δεν είναι συναφείς με το αντικείμενο της σύμβασης και περιορίζουν δυσανάλογα τη δυνατότητα των οικονομικών φορέων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό.

**24.** Ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω (σκέψη `13) ο κρινόμενος λόγος είναι απορριπτέος, διότι προβάλλεται χωρίς έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας, η οποία δεν επικαλείται ότι δεν πληροί τις παραπάνω πληττόμενες απαιτήσεις των κριτηρίων επιλογής και εμποδίζεται, για τον λόγο αυτό, να συμμετάσχει στον διαγωνισμό. Ωστόσο, η επίκληση από την προσφεύγουσα του περιορισμού του κύκλου των δυνάμενων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό οικονομικών φορέων λόγω της θέσπισης μη νόμιμων – κατά τους ισχυρισμούς της - απαιτήσεων δεν είναι αρκετή, όπως προαναφέρθηκε, για την θεμελίωση του έννομου συμφέροντός της να προσβάλλει τους συγκεκριμένους όρους. Κατά συνέπεια, ο **δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής** πρέπει να απορριφθεί.

**25.** Με τον **τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής** η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η Διακήρυξη παρουσιάζει σειρά ασαφειών που δεν είναι δυνατό

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

να αποκατασταθούν με διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι:

A) Το CPV 45212140-9 της Διακήρυξης αφορά σε εγκαταστάσεις αναψυχής, και όχι προμήθεια κολυμβητικής δεξαμενής για αθλητικούς σκοπούς, όπως απαιτεί η Διακήρυξη. Ο κρινόμενος ισχυρισμός προβάλλεται χωρίς έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας, η οποία δεν υφίσταται βλάβη από τυχόν ανακριβές CPV της Διακήρυξης, εφόσον διαθέτει πλήρη πρόσβαση στα έγγραφα της σύμβασης και έλαβε πλήρη γνώση του περιεχομένου και του αντικειμένου τους.

B) Σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, η λειτουργία κολυμβητηρίου για αθλητικούς σκοπούς προϋποθέτει την ύπαρξη χώρων αποδυτηρίων, WC, λοιπών υποστηρικτικών χώρων και προσβάσεις ΑμεΑ, η κατασκευή των οποίων δεν προβλέπονται στη συγκεκριμένη διακήρυξη. Ο κρινόμενος ισχυρισμός προβάλλεται χωρίς έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας, αφού, ακόμη και αληθής υποτιθέμενος, δεν εμποδίζει τη συμμετοχή της στην αγωνιστική διαδικασία για την προμήθεια του προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου.

Γ) Δεν είναι δυνατή η σύνταξη οικονομικής προσφοράς λόγω ασάφειας ως προς: α) την απαίτηση για προμήθεια απροσδιόριστης ποσότητας και είδους βοηθήματα για τη λειτουργία των αθλητικών προγραμμάτων, β) .δεν προσδιορίζονται οι προδιαγραφές για σκάλες, βατήρες και ορθοστάτες με σημαίες, γ) δεν προσδιορίζονται οι προδιαγραφές ποιότητας των υλικών των επιμέρους μερών του προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου και του εξοπλισμού του, δ) σε διαφορετικά σημεία των εγγράφων της σύμβασης αναφέρεται διαφορετικός αριθμός απαιτούμενων προφίλτρων αντλιών ανακυκλοφορίας, ε) δεν αποσαφηνίζεται εάν η θέρμανση του νερού θα γίνεται με καυστήρα πετρελαίου ή φυσικού αερίου και δεν είναι γνωστό εάν διατίθεται δεξαμενή πετρελαίου, στ) δεν συγκεκριμενοποιείται στη Διακήρυξη ο ακριβής τύπος εγκατάστασης του προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου, παρά μόνο ότι αυτό θα εγκατασταθεί στην κοινότητα ..., πλησίον της δομής φιλοξενίας ... στο πλαίσιο λειτουργίας της οποίας χρηματοδοτείται η σύμβαση, ζ) δεν προσδιορίζεται ο τρόπος απόδειξης της απαίτησης της Διακήρυξης κολυμβητική δεξαμενή «να συναρμολογείται από στοιχεία βιομηχανικής παραγωγής με πιστοποιημένες διαδικασίες», η) είναι ασαφές τι καλύπτει η

## **Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

εγγύηση, θ) στο άρθρο 5.1 σχετικά με τον τρόπο πληρωμής αναφέρονται α/α ειδών που δεν απαιτούνται από τη Διακήρυξη, και ι) δεν προσδιορίζονται οι άδειες με τις οποίες πρέπει να εφοδιαστεί το κολυμβητήριο με ευθύνη του αναδόχου.

Οι κρινόμενοι λόγοι της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέοι λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας. Ειδικότερα, ενόψει της ευχέρειας που παρέχει το άρθρο 2.1.3. της Διακήρυξης στους διαγωνιζομένους να ζητούν πρόσθετες πληροφορίες σχετικά με τους όρους της εκτέλεσης της σύμβασης, δεν αρκεί η επίκληση από την προσφεύγουσα των παραπάνω ασαφειών για την ακύρωση της Διακήρυξης (πρβλ. ΣτΕ 1259/2019).

Δ) Τέλος, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η Διακήρυξη είναι ακυρωτέα, διότι δεν προβλέπει την υποβολή πιστοποιητικού διασφάλισης ποιότητας για το εργοστάσιο κατασκευής του προκατασκευασμένου κολυμβητηρίου. Και ο κρινόμενος ισχυρισμός είναι απορριπτέος λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας, η συμμετοχή της οποίας στον διαγωνισμό δεν εμποδίζεται από την έλλειψη απαίτησης προσκόμισης πιστοποιητικού ποιότητας του κατασκευαστή του κολυμβητηρίου. Κατά συνέπεια, ο **τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του.**

**26.** Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τη Διακήρυξη ως προς την απαίτηση του άρθρου 2.2.7 για πρότυπο ISO 41001:2018 – Σύστημα Διαχείρισης Εγκαταστάσεων ή ισοδύναμο σε αντικείμενο αντίστοιχο της διακήρυξης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28 Ιουνίου 2024 και εκδόθηκε στις 18 Ιουλίου 2024, στην Αθήνα.

**Αριθμός απόφασης: 1043/2024**

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ  
ΙΩΑΝΝΗΣ - ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ  
ΚΥΡΙΑΚΗ ΧΑΡΙΤΟΥ**