

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 14 Μαΐου 2024, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 11.04.2024 και υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 521/12.04.2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά : «...» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Και την παρέμβαση του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» (εφ' εξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα στρέφεται *«κατά της πράξης κατακύρωσης της προμήθειας στην εταιρεία ... καθώς και κάθε άλλης, ρητής ή σιωπηρής, προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης σχετιζόμενης άμεσα με την κρινόμενη υπόθεση, η οποία τυγχάνει βλαπτική των εννόμων συμφερόντων της εταιρείας»*. Πιο αναλυτικά, η προσφεύγουσα αιτείται την *«...ακύρωση, ανάκληση της πράξης της Εκτελεστικής Επιτροπής του ... , με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό 3ο της Αρμόδιας Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης (αρ. πρωτ. .../20-03-2024), καθώς και των αποφάσεων με τις οποίες εγκρίθηκαν τα πρακτικά Νο 1 και Νο 2.»* και επισημαίνει ότι *«ενώ στον συστημικό χώρο του διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ έχουν αναρτηθεί οι αποφάσεις της Εκτελεστικής Επιτροπής του ... με τις οποίες εγκρίθηκαν τα πρακτικά Νο 1 & Νο 2, δεν έχει αναρτηθεί η απόφαση έγκρισης του πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης (πρακτικό Νο 3) - στην οποία ενσωματώνονται οι ανωτέρω αποφάσεις - και επί της οποίας δύναται να ασκηθεί προδικαστική προσφυγή. Από τα αναρτημένα έγγραφα στον*

συστημικό χώρο υπάρχει έγγραφο με τον τίτλο «ΕΓΚΡΙΣΗ ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 3» πλην όμως πρόκειται για το έγγραφο του πρακτικού Νο 3 της επιτροπής του διαγωνισμού, και όχι η απόφαση κατακύρωσης.».

Με την παρέμβαση, ζητείται η απόρριψη της προσφυγής ως εκπρόθεσμης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, προκύπτει, ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, ποσού 610,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2.Επειδή, με την διακήρυξη, υπ' αριθμό πρωτ. .../30.11.2023, προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός για την «...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 121.060,70 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 30.11.2023 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

3.Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί: (α) εμπροθέσμως, καθ' όσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την

Αριθμός Απόφασης: 831/2024

01.04.2024, και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11.04.2024, ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, (β) μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς η προσφεύγουσα (2^η στην σειρά μειοδοσίας) βάλλει κατά της απόρριψης της προσφοράς της αναδόχου, επιδιώκοντας ευλόγως ν' ανατεθεί στην ίδια (προσφεύγουσα) η σύμβαση. Σημειωτέον, ότι, παρ' όλο που ούτε στο αιτητικό ούτε στο ιστορικό της προσφυγής αναφέρεται η προσβαλλόμενη απόφαση, από το περιεχόμενο του φακέλλου προκύπτει, ότι η προσβαλλόμενη είναι η υπ' αριθμό ...1-4-2024 (ΑΔΑ: ...) απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής της αναθέτουσας (απόφαση Σ410/2024 του παρόντος Κλιμακίου ΕΑΔΗΣΥ, σκ. 2).

5.Επειδή η αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε την προσφυγή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στους θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, στις 15.04.2024, προκειμένου αυτοί να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους. Η δε παρεμβαίνουσα άσκησε εμπροθέσμως, στις 24.04.2024, την παρέμβασή της, και μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς έχει αναδειχθεί οριστική ανάδοχος και επιδιώκει την διατήρηση της προσβαλλόμενης. Σημειωτέον, ότι η παρεμβαίνουσα κατέθεσε: α) στις 24.04.2024 έγγραφο, τιτλοφορούμενο ως «Απόψεις», το οποίο από την επισκόπησή του περιεχομένου και του αιτήματός του, προκύπτει ότι είναι παρέμβαση, το οποίο καταλήγει στο ότι: «...Πιστεύουμε ότι η προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» είναι εκπρόθεσμη διότι υποβλήθηκε στις 12.04.24 και όχι στις 11/4/24 που θα ήταν η ορθή και ως εκ τούτου δεν θα πρέπει να ληφθεί υπ' όψιν». και β) στο από 24.04.2024 έγγραφό της, τιτλοφορούμενο ως «Απόψεις», το οποίο όμως δεν περιέχει κανένα αίτημα, αναφέροντας ότι: «...Όλα τα προσφερόμενα είδη για τον εν λόγο (...) ηλεκτρονικό διαγωνισμό είναι εγκεκριμένα και διαθέτουν ISO των εταιρειών που συνεργαζόμαστε οι οποίες και αναφέρονται στο «Φύλλο Συμμόρφωσης» της εταιρείας μας όπως αναφέρουν οι όροι της διακήρυξης» και ως εκ τούτου δεν μπορεί να ληφθεί υπ' όψη.

6.Επειδή η αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως, στις 18.04.2024, τις απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής.

7.Επειδή, αναφορικά με τους λόγους της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Πρώτον, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας περί εκπροθέσμου είναι απορριπτέοι. Τούτο, διότι, όπως προκύπτει από την «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσφυγή ασκήθηκε στις 11.04.2024. Δεύτερον, στην διακήρυξη ορίζονται τα εξής: «2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Η Αναθέτουσα Αρχή απαιτεί, για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, την προσκόμιση πιστοποιητικών που να έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς και να βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες και να πληρούν όλες τις άλλες απαιτήσεις που προβλέπονται στο άρθρο 82 παρ.1 του ν. 4412/2016, παραπέμποντας σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: α) Πρότυπο ISO 9001 ή άλλο ισοδύναμο για παραγωγή χημικών προϊόντων, υλικών καθαρισμού ή απορρυπαντικών και ISO 14001 ή άλλο ισοδύναμο για την περιβαλλοντική διαχείριση. β) Πρότυπο ISO 9001 ή άλλο ισοδύναμο για παραγωγή χαρτικών. γ) Πρότυπο ISO 22000 «...» ή άλλο ισοδύναμο. δ) Πρότυπο ISO 9001 ή άλλο ισοδύναμο για παραγωγή πλαστικών σάκων απορριμμάτων και ISO 14001 ή άλλο ισοδύναμο για την περιβαλλοντική διαχείριση ε) Πρότυπο ISO 45001:2018 ...ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ Τα υπό προμήθεια είδη πρέπει να είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές καθώς και με τις ισχύουσες διατάξεις της Εθνικής και Ευρωπαϊκής Νομοθεσίας. Προτεινόμενες λύσεις που παρουσιάζουν αποκλίσεις ή υστέρηση σε σχέση με τις τεχνικές προδιαγραφές ή λειτουργικά χαρακτηριστικά, απορρίπτονται και δεν γίνονται δεκτές. Επίσης, απορρίπτονται προσφορές με ασαφή ή ελλιπή τεχνική προσφορά. Όλα τα είδη να είναι άριστης ποιότητας εγκεκριμένων εταιρειών και κατάλληλα για την χρήση για την οποία προορίζονται.... Τα προς προμήθεια είδη θα είναι εγκεκριμένων εταιριών ευρείας κατανάλωσης, θα προέρχονται από εργοστάσια που λειτουργούν νόμιμα και διαθέτουν σχετική πιστοποίηση ISO 9001, ΕΛΟΤ EN 14001:2015 & ΕΛΟΤ ISO 45001:2018 και το κάθε προϊόν να είναι δερματολογικά ελεγμένο,

Αριθμός Απόφασης: 831/2024

να αναφέρεται που παράγεται ή συσκευάζεται και να αναφέρεται η σύνθεση κάθε προϊόντος στη συσκευασία του. Στα είδη που υποχρεωτικά αναγράφεται η ημερομηνία λήξης, αυτή δεν θα πρέπει να είναι μικρότερη του ενός (1) έτους από την ημερομηνία παραλαβής τους...». Τρίτον, από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει, ότι αυτή κατέθεσε: α) φύλλο συμμόρφωσης, στο οποίο αναφέρονται, κατά αύξουσα σειρά, εβδομήντα ένα (71) προϊόντα, με αναλυτική περιγραφή τεχνικών χαρακτηριστικών και συγκεκριμένη παραπομπή σε υποφακέλλους της τεχνικής προσφοράς της, για το καθ' ένα από αυτά (ψηφιακό αρχείο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ_signed_3.pdf», 36 σελίδων), β) τα αρχεία «..., ..., ISO κ.ά 1 από 7.zip», «..., ..., ISO κ.ά 2 από 7.zip», «..., ..., ISO κ.ά 3 από 7.zip», «..., ..., ISO κ.ά 4 από 7.zip», «..., ..., ISO κ.ά 5 από 7.zip», «..., ..., ISO κ.ά 6 από 7.zip» και «..., ..., ISO κ.ά 7 από 7.zip». Σημειωτέον, ότι τα αμέσως ανωτέρω αρχεία είναι μεγάλης χωρητικότητας το καθένα, επίσης δε το καθ' ένα από αυτά εμπεριέχει πολλά ISO. Ενδεικτικά, στο περιεχόμενο του ως άνω αρχείου «..., ..., ISO κ.ά 1 από 7.zip», εμπεριέχονται τα εξής ISO: «10.ISO 9001pdf», «10.... 2200pdf», «9.iso_14000-2015pdf», «9.iso_9001-2015pdf», «8. ISO 9001pdf», «8. ISOpdf», «6.ISOpdf», «3. ISO 9001pdf», «2. ISO 9001pdf», «2.... 2200pdf» και «1.ISO 9001pdf». Τέταρτον, στην προσφυγή δεν αναφέρεται ποια συγκεκριμένα ISO δεν προσκόμισε η παρεμβαίνουσα –κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας- για ποια είδη, ποιος ήταν ο φορέας έκδοσης αυτών κ.λ.π, ώστε να εξεταστεί η βασιμότητα των ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Πέμπτον, η παρεμβαίνουσα, με την προσφορά της, κατέθεσε πληθώρα ISO. Έκτον, ούτε με την προσφυγή προσκομίζονται ως συνημμένα τα ISO της παρεμβαίνουσας, τα οποία «εννοεί» η προσφεύγουσα, παρά μόνον προσκομίζονται ISO της ίδιας της προσφεύγουσας. Με αυτό το περιεχόμενο, όμως, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι ως αόριστοι. Εν ολίγοις, η προσφεύγουσα δεν προβάλλει ειδικούς και συγκεκριμένους ισχυρισμούς. Άλλωστε, η προσφεύγουσα ήταν αυτή που έφερε το βάρος ορισμένης επίκλησης και απόδειξης και δη, ήδη δια της προσφυγής της, των προϋποθέσεων που απαιτούντο για την στήριξη των αιτιάσεων της (1256,1257,1258,1259/2022 ΕΑΔΗΣΥ, σελ. 129). Εξ άλλου, η αποδοχή αόριστων αιτιάσεων της προσφυγής θα μετακύλιε ανεπίτρεπτα το βάρος απόδειξης στην παρεμβαίνουσα εταιρεία

Αριθμός Απόφασης: 831/2024

(ΔΕφΑθ 1379/2022 σκ. 14). Ως εκ τούτου, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν συνιστούν ειδικούς και συγκεκριμένους ισχυρισμούς αλλά, αντιθέτως, προβάλλονται αορίστως, αναποδείκτως και είναι ανεπίδεκτοι εκτίμησης και άρα απορριπτέοι (πρβλ 1379/2022 Δ.Εφ.Αθ. σκ. 14, ΑΕΠΠ 960/2022, 593,594/2021, ΔΕφΘεσ/νίκης 212/2021). Επιπλέον, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι, ως αόριστοι, απαράδεκτοι και ανεπίδεκτοι δικαστικής εκτίμησης και διότι προκύπτει πρόβλημα ταυτοποίησης των ISO της παρεμβαίνουσας λόγω των πολλών ψηφιακών αρχείων, μεγάλης χωρητικότητας, ως προαναφέρθηκε (πρβλ ΕΑΔΗΣΥ 792/2022, σκ. 34, 41 και 42). Εν όψει των ανωτέρω, οι λόγοι της προσφυγής είναι απορριπτέοι.

8.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει ν' απορριφθεί και ν' απορριφθεί και η παρέμβαση.

9. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 14 Μαΐου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στις 3 Ιουνίου 2024 στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ