

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 29 Σεπτεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη, δυνάμει της με αριθμό 1387/2020 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1172/24-08-2020 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία « ... » και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη ... , νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά της εταιρείας με την επωνυμία « ... , που εδρεύει στο ... , νόμιμα εκπροσωπούμενης και

της παρεμβαίνουσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία « ... » και τον διακριτικό τίτλο « ... », που εδρεύει στη ... , νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί, **άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί, η με αριθμό 20689/05-08-2020 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της**, με την οποία αποφασίζεται η έγκριση του από 08-07-2020 περί κατακύρωσης του Τμήματος 4 πρακτικού της επιτροπής του με αριθμό ... διαγωνισμού με τίτλο «Παροχή Υπηρεσιών Διοικητικής και Τεχνικής Υποστήριξης της Γενικής Διεύθυνσης Πελατών της » και η κατακύρωση του ως άνω Τμήματος 4 του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα εταιρεία.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του π.δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...), ποσού 9.125,00€, το οποίο αναλογεί στο προβλεπόμενο ποσοστό (0,5%) επί της, χωρίς ΦΠΑ, προϋπολογισθείσας αξίας του Τμήματος 4 της σύμβασης, σχετικά με το οποίο ασκείται η προσφυγή (1.824.990,60€).

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 24-08-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, η εταιρεία « ... , (στο εξής καλούμενη στην παρούσα « ... » ή «αναθέτων φορέας»), με τη με αριθμό ... διακήρυξη προκήρυξε ανοιχτό, δημόσιο, ηλεκτρονικό διαγωνισμό, για την ανάδειξη αναδόχου, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει τιμής, της σύμβασης με αντικείμενο την «παροχή υπηρεσιών διοικητικής και τεχνικής υποστήριξης της Γενικής Διεύθυνσης πελατών της και συγκεκριμένα τη Διοικητική Υποστήριξη στο Γραφείο της Γενικής Διεύθυνσης, στις Διευθύνσεις Εξυπηρέτησης Πελατών, Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων, Διαχείρισης Ειδικών Πελατών καθώς και Τεχνική Υποστήριξη της Διεύθυνσης Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων» (άρθρο 1.3 της διακήρυξης), διάρκειας 24 μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας, χωρίς ΦΠΑ 5.778.780,00€ (εφεξής «διαγωνισμός»). Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται σε τέσσερα τμήματα, το 4^ο από τα οποία αφορά την «παροχή υπηρεσιών Διοικητικής Υποστήριξης του Γραφείου της Γενικής Διεύθυνσης Πελατών και οργανωτικών μονάδων της Διεύθυνσης Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων και της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ειδικών Πελατών καθώς και Τεχνικής Υποστήριξης της Διεύθυνσης Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων», εκτιμώμενης αξίας 1.824.990,60€, πλέον ΦΠΑ. Συγκεκριμένα, ο υποψήφιος ανάδοχος του 4^{ου} Τμήματος της σύμβασης θα παρέχει «Υπηρεσίες διοικητικής και λειτουργικής Υποστήριξης του γραφείου της Γενικής Διεύθυνσης Πελατών, Υπηρεσίες Υποστήριξης των διαδικασιών διαχείρισης εσόδων ύδρευσης/αποχέτευσης, ελέγχου οφειλών, επεξεργασίας

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

δεδομένων και γραμματείας στις ακόλουθες οργανωτικές μονάδες: - Διεύθυνση Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων – Υπηρεσίας Εσόδων Ύδρευσης - Υπηρεσία Εσόδων Αποχέτευσης – Υπηρεσία Ελέγχου Οφειλών – Υπηρεσία Καταμέτρησης και Ελέγχου Καταναλώσεων, Υπηρεσίες Υποστήριξης των διαδικασιών διαχείρισης και εξυπηρέτησης των ειδικών πελατών και γραμματείας στις ακόλουθες οργανωτικές μονάδες: - Διεύθυνση Διαχείρισης Ειδικών Πελατών - Υπηρεσία ΟΤΑ - Υπηρεσία Δημοσίου - Υπηρεσία Μεγάλων Πελατών, καθώς και Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης των διαδικασιών επιτόπιου ελέγχου, απογραφής παροχών της και διαπίστωσης λαθραίων υδροληψιών στην Υπηρεσία Καταμέτρησης και Ελέγχου Καταναλώσεων της Διεύθυνσης Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων». Στο ίδιο άρθρο της διακήρυξης, περαιτέρω, ορίζεται ότι αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης και ότι προσφορές υποβάλλονται είτε για όλα τα τμήματα είτε για ένα ή περισσότερα τμήματα. Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 11-04-2018, με Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό Για το τμήμα 4 του διαγωνισμού υποβλήθηκαν προσφορές από δύο (2) οικονομικούς φορείς, την προσφεύγουσα και την παρεμβαίνουσα. Το Διοικητικό Συμβούλιο (ΔΣ) της ... , με τη με αριθμό 920015/9-1-2019 πράξη του, αποφάσισε να εγκρίνει τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές προσφορές όλων των οικονομικών φορέων που συμμετείχαν στον διαγωνισμό, υποβάλλοντας προσφορές για μεμονωμένα ή και για όλα τα τμήματά του και, περαιτέρω, ανέδειξε την παρεμβαίνουσα προσωρινό ανάδοχο για όλα τα τμήματα του διαγωνισμού, μεταξύ των οποίων και για το τμήμα 4, με οικονομική προσφορά για το τμήμα αυτό 1.460.066€, πλέον Φ.Π.Α. Κατά της πράξης αυτής, κατά το μέρος που αφορά την έγκριση των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών και την ανακήρυξη προσωρινού αναδόχου για το τμήμα 4 του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα άσκησε τη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 72/2019 προδικαστική προσφυγή επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό 293/2019 απορριπτική Απόφαση της ΑΕΠΠ. Κατά της ως άνω απόφασης της ΑΕΠΠ η προσφεύγουσα άσκησε

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

ενώπιον του ΣΤΕ την από 01-04-2019 Αίτηση Αναστολής επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό 116/2019 επίσης απορριπτική Απόφαση της ΕΑ ΣΤΕ (Τμήμα Δ'). Κατόπιν, με την από 12-05-2020 επιστολή της, η επιτροπή του διαγωνισμού κάλεσε την παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχο, μεταξύ άλλων, του τμήματος 4 της σύμβασης, να υποβάλει εντός 20 ημερών των δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. Τα δικαιολογητικά υποβλήθηκαν εμπρόθεσμα και η επιτροπή προέβη στο άνοιγμα αυτών στις 10-06-2020. Μετά τον έλεγχο της ορθότητάς τους, η επιτροπή του διαγωνισμού συνέταξε το από 08-07-2020 πρακτικό κατακύρωσης του τμήματος 4 του διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο «...ο προσωρινός ανάδοχος διαθέτει τα απαραίτητα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά ... Δεδομένων των ανωτέρω η Επιτροπή αποδέχεται την πληρότητα των απαιτούμενων για την κατακύρωση δικαιολογητικών», καθώς και σχετική εισήγηση προς το Διοικητικό Συμβούλιο, με την οποία η επιτροπή εισηγήθηκε «...Την έγκριση του από 08.07.2020 Πρακτικού της Ειδικής Επιτροπής και την κατακύρωση του τμήματος 4 του Δημόσιου Διεθνούς Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού ... , με τίτλο «Παροχή Υπηρεσιών Διοικητικής και Τεχνικής Υποστήριξης της Γενικής Διεύθυνσης Πελατών της ... » στον ανάδοχο Οικονομικό Φορέα « ... », με τιμή 1.460.066,88€ πλέον ΦΠΑ 24% για χρονική διάρκεια δύο (2) ετών». Το ΔΣ της ... , τέλος, με τη με αριθμό 20689/05-08-2020 απόφασή του (στο εξής καλούμενη στην παρούσα «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), ενέκρινε το ως άνω από 08-07-2020 πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού και κατακύρωσε το τμήμα 4 του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα με τιμή 1.460.066,88€ πλέον ΦΠΑ 24% για χρονική διάρκεια δύο (2) ετών. Κατά της απόφασης αυτής του Διοικητικού Συμβουλίου της ... στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τα ειδικά αιτήματα που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός έχει κριθεί (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 116/2019, σκ. 3), ενόψει α) της ασκήσεως εκ μέρους της ... δραστηριοτήτων αναθέτοντος φορέα στον τομέα του ύδατος [κατά τις διατάξεις των άρθρων 1 παρ. 4 και 8 παρ. 1 του ν. 2744/1999 (Α' 222), όπως το τελευταίο άρθρο 8 αντικαταστάθηκε από το άρθρο 68 του ν. 4313/2014 (Α' 261), η ... έχει ως

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

σκοπό την παροχή υπηρεσιών ύδρευσης και αποχέτευσης στους δήμους της ...], β) του αντικειμένου του, το οποίο τελεί σε άμεση σχέση με την άσκηση της ανωτέρω κύριας δραστηριότητας του αναθέτοντος φορέα, και γ) του ύψους της προϋπολογιζόμενης δαπάνης, τόσο του διαγωνισμού στο σύνολό του όσο και αυτοτελώς του τμήματος 4 αυτού (πρβλ. Ε.Α. 43/2019) και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή προκήρυξης της σύμβασης για δημοσίευση στην επίσημη εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 06-04-2018), ότι εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, υπάγεται δε συναφώς και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου ΙΙ αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α΄ του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 12-08-2020 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 24-08-2020, δηλαδή την πρώτη μη εξαιρετέα ημέρα, μετά την 22^α-8^{ου}-2020, οπότε έληγε η προβλεπόμενη δεκαήμερη προθεσμία για την άσκησή της, η οποία όμως ήταν Σάββατο.

6. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, η οποία για το τμήμα 4 της σύμβασης, κατά το στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών έγινε δεκτή, όπως και της παρεμβαίνουσας, μετά το άνοιγμα δε των οικονομικών προφορών κατετάγη δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, ύστερα από την προσφορά της παρεμβαίνουσας που κατετάγη πρώτη μειοδότης και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος. Η προσφεύγουσα, συνεπώς διατηρεί την προσδοκία

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

να της ανατεθεί η επίμαχη σύμβαση. Αν, μάλιστα, έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας, κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή, η πιο πάνω προσδοκία της προσφεύγουσας θα ήταν αυξημένη, αφού η προσφεύγουσα θα ανακηρυσσόταν προσωρινή ανάδοχος του τμήματος 4 της σύμβασης. Κατά συνέπεια, η προσφεύγουσα με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά της προσβαλλόμενης πράξης του αναθέτοντος φορέα, με την οποία κατακυρώνεται οριστικά το τμήμα 4 της σύμβασης στην παρεμβαίνουσα.

7. Επειδή συνακόλουθα, ως τύποις παραδεκτή, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

8. Επειδή, εξάλλου, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης και επί σκοπώ απόρριψης της κρινόμενης προσφυγής, με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017 παρεμβαίνει η εταιρεία « ... » με την αναρτηθείσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 03-09-2020 και κοινοποιηθείσα και στην ΑΕΠΠ από ίδιας ημερομηνίας παρέμβασή της.

9. Επειδή, περαιτέρω, στις 03-09-2020 η ... παραδεκτώς ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ τις από 01-09-2020 έγγραφες απόψεις της επί της προσφυγής που εγκρίθηκαν με τη με αριθμό 607/03-09-2020 απόφαση του Διευθύνοντος Συμβούλου της, στις οποίες και για τους λόγους που σε αυτές αναπτύσσονται ζητείται η απόρριψή της κρινόμενης προσφυγής.

10. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα επί των απόψεων και της παρέμβασης δεν ανήρτησε, ούτε κοινοποίησε υπόμνημα στην ΑΕΠΠ, κατά τους όρους του τελευταίου εδαφίου της πρώτης παρ. του άρ. 365 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

11. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, η αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης επιβάλλει την εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54). Η τυπικότητα, εξάλλου, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) και συνιστά έκφραση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους, δεν επιτρέπει να τίθεται εκποδών διατάξεις της διακήρυξης που θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό. Προϋπόθεση, ωστόσο, της αρχής της τυπικότητας, αλλά και της ίσης μεταχείρισης είναι όλοι οι όροι και ο τρόπος διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, UniversaleBau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Σε αντίθετη περίπτωση και επειδή ασάφειες της διακήρυξης δεν μπορούν να ερμηνεύονται, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών, σε βάρος διαγωνιζόμενου, θα πρέπει προηγουμένως να παρέχεται σε αυτόν, που βλάπτεται από την ασάφεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσει την τυχόν λόγω της ασάφειας αυτής ελαττωματική προσφορά του (ΣΤΕ 423, 424, 425/2011). Σε κάθε περίπτωση, κατά πάγια αρχή του εθνικού και κοινοτικού δικαίου, οι όροι μιας διακήρυξης, πρέπει να ερμηνεύονται αυστηρά υπό την έννοια της συσταλτικής εκδοχής, επομένως δεν επιτρέπεται όρος τεθείς από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού να ερμηνεύεται και να εφαρμόζεται διασταλτικά, ώστε κατά το στάδιο της αξιολόγησης να καθιερώνεται νέος λόγος αποκλεισμού που δεν προκύπτει ρητά και με πλήρη σαφήνεια από τη διακήρυξη (ΑΕΠΠ 491, 796 / 2018).

12. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού, μεταξύ άλλων, προβλέπει τα εξής: Στο άρθρο 2.2, με τίτλο «Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής», μεταξύ άλλων, ότι: «... 2.2.4_Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού. ... 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης απαιτείται να διαθέτουν πιστοποιητικό διαχείρισης ποιότητας κατά **ISO 9001:2008 ή νεότερο**, επικαιροποιημένο και σε ισχύ, που έχει εκδοθεί από επίσημο ινστιτούτο ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσία αναγνωρισμένων ικανοτήτων. ...», στο άρθρο 2.2.9 με τίτλο «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», μεταξύ άλλων ότι: «... 2.2.9.2 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής **A**. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 316 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. ... **B. 2**. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν κατά το στάδιο της κατακύρωσης πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ... **B.5.** Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς κατά το στάδιο της κατακύρωσης , πιστοποιητικό διαχείρισης ποιότητας κατά **ISO 9001:2008 ή νεότερο**, επικαιροποιημένο και σε ισχύ, που έχει εκδοθεί από επίσημο ινστιτούτο ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσία αναγνωρισμένων ικανοτήτων. ...» και στο άρθρο 3.2 με τίτλο «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου- Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου», μεταξύ άλλων, ότι: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει **εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών** από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής. ... Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Ο αναθέτων φορέας μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. ... Ο προσωρινός ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ του αναθέτοντα φορέα η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, ...».

13. Επειδή, η παρεμβαίνουσα, μεταξύ των άλλων δικαιολογητικών που προσκόμισε, υπέβαλε το εκδοθέν στις 25-07-2018 πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας κατά ISO 9001:2015 από τον φορέα πιστοποίησης «...», με πεδίο εφαρμογής «Παροχή Υπηρεσιών Contact Center» και ισχύ μέχρι τις 28-05-2021. Με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, εφόσον το εν λόγω πιστοποιητικό δεν αφορά το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, δεν καλύπτει επί ποιινή απόρριψης απαίτηση της διακήρυξης και συνεπώς η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι μη νόμιμη και απορριπτέα. Τούτο δε, διότι από το συνδυασμό των όρων του άρθρου 2.2.7 της διακήρυξης, σχετικά με τα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας που πρέπει να διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι και του άρθρου 1.3 αυτής σχετικά με το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης συνάγεται ότι το **ISO που οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό πρέπει να διαθέτουν πρέπει να καλύπτει το αντικείμενο του τμήματος στο οποίο συμμετέχουν**, το οποίο για το Τμήμα 4 του διαγωνισμού είναι η παροχή υπηρεσιών Διοικητικής Υποστήριξης του Γραφείου της Γενικής Διεύθυνσης Πελατών και οργανωτικών μονάδων της

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

Διεύθυνσης Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων και της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ειδικών Πελατών καθώς και Τεχνικής Υποστήριξης της Διεύθυνσης Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων της ... , αντικείμενο, το οποίο δεν καλύπτεται από το προσκομισθέν από την παρεμβαίνουσα ISO που αφορά αποκλειστικά και μόνο την Παροχή Υπηρεσιών CONTACT CENTER, η οποία ουδόλως σχετίζεται με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, σε κάθε δε περίπτωση η παροχή υπηρεσιών contact center/ενημέρωσης πελατών ουδεμία σχέση ούτε καν παρεμφερή δεν έχει με τις υπό ανάθεση υπηρεσίες που απαιτεί η διακήρυξη. Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, όμως, ότι στο πεδίο εφαρμογής του πιστοποιητικού διασφάλισης ποιότητας κατά ISO 9001:2015 που απαιτείται οι συμμετέχοντες στο τμήμα 4 της σύμβασης να διαθέτουν, πρέπει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς να περιλαμβάνονται οι υπηρεσίες που περιγράφονται στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης, σχετικά με το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο του Τμήματος 4 της σύμβασης, δεν ερείδεται στις διατυπώσεις του άρθρου 2.2.7 της διακήρυξης. Και τούτο, διότι στο οικείο 2.2.7 άρθρο της διακήρυξης (βλ. 12^η σκέψη της παρούσας) δεν ορίζεται κανένα πεδίο εφαρμογής στο οποίο να πρέπει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς να έχει πιστοποιηθεί ο συμμετέχων στο τμήμα 4 της σύμβασης ή το οποίο πρέπει επί ποινή απόρριψης να περιλαμβάνεται στο προσκομιζόμενο πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας, ούτε συνάγεται ότι στο πεδίο εφαρμογής του προσκομιζόμενου πιστοποιητικού επί ποινή απόρριψης θα πρέπει να περιλαμβάνονται οι υπηρεσίες του αντικείμενου του τμήματος 4 της σύμβασης, όπως αυτές περιγράφονται στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην 11^η σκέψη της παρούσας, δεν θα ήταν νόμιμη η έκπτωση της παρεμβαίνουσας με την αιτιολογία ότι στο πεδίο εφαρμογής του πιστοποιητικού διασφάλισης ποιότητας κατά ISO 9001:2015 που προσκόμισε δεν περιλαμβάνονται οι υπηρεσίες που περιγράφονται στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης σχετικά με το αντικείμενο του τμήματος 4 της σύμβασης. Τούτο δε, διότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα, λόγω μη τήρησης υποχρέωσης, η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα έγγραφα του διαγωνισμού ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας (απόφαση της 2-6-2016 Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51). Αντίθετη ερμηνεία θα ερχόταν σε αντίθεση με την πάγια αρχή του εθνικού και κοινοτικού δικαίου, οι όροι μιας διακήρυξης να ερμηνεύονται αυστηρά υπό την έννοια της συσταλτικής εκδοχής, αφού κατ' ουσίαν ερμηνεύει το άρθρο 2.2.4 διασταλτικά, καθιερώνοντας νέο λόγο αποκλεισμού που δεν προκύπτει ρητά και με πλήρη σαφήνεια από τη διακήρυξη. Και υπό την εκδοχή, όμως, ότι το πεδίο εφαρμογής για το οποίο πρέπει να έχουν πιστοποιηθεί κατά ISO 9001:2015, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό πρέπει είναι συναφές με το αντικείμενο της υπό ανάθεση υπηρεσίας, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης, εντελώς αορίστως και αναπόδεικτα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι το πεδίο εφαρμογής για το οποίο έχει πιστοποιηθεί η παρεμβαίνουσα κατά ISO 9001:2015 ουδεμία σχέση έχει ούτε καν παρεμφερή με τις υπό ανάθεση υπηρεσίες που απαιτεί η διακήρυξη για το Τμήμα 4 της σύμβασης. Και τούτο, διότι η προσφεύγουσα δεν προβάλλει κανέναν απολύτως ισχυρισμό σε σχέση με το περιεχόμενο της «παροχής υπηρεσιών CONTACT CENTER», πεδίο για το οποίο η παρεμβαίνουσα έχει πιστοποιηθεί, επομένως ο ισχυρισμός της περί έλλειψης συνάφειας του επίμαχου πεδίου πιστοποίησης κατά ISO 9001:2015 της παρεμβαίνουσας με τις υπό ανάθεση υπηρεσίες του τμήματος 4 της σύμβασης δεν είναι δεκτικός καμίας εκτίμησης. Ο ως άνω ισχυρισμός της προσφεύγουσας, εξάλλου, προβάλλεται και άνευ εννόμου συμφέροντος. Και τούτο, διότι το πεδίο εφαρμογής του πιστοποιητικού ISO 9001:2015 που η ίδια η προσφεύγουσα προσκόμισε με τον φάκελο της προσφοράς της, ήτοι «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ - ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ - ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ - ΣΙΤΙΣΗΣ - ΕΣΤΙΑΣΗΣ - ΣΤΑΘΜΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΧΩΡΟΘΕΤΗΣΗΣ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ - ΕΜΠΟΡΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ - ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΧΡΗΜΑΤΩΝ, ΑΞΙΩΝ, ΠΟΛΥΤΙΜΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ - ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ - ΑΠΕΝΤΟΜΩΣΗ - ΜΥΟΚΤΟΝΙΑ - ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ - ΠΥΡΑΣΦΑΛΕΙΑ ΚΑΙ ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΜΕΛΕΤΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ. ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΕΣΤΙΑΣΗΣ / CATERING (ΠΡΟΕΤΟΙΜΑΣΙΑ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗ

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

ΓΕΥΜΑΤΩΝ) ΣΕ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ, ΕΤΑΙΡΕΙΕΣ, ΦΥΣΙΚΑ Ή ΝΟΜΙΚΑ ΠΡΟΣΩΠΑ ΔΗΜΟΣΙΟΥ Ή ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ Ή ΟΤΑ - ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΑ ΚΑΙ ΑΛΛΕΣ ΜΟΝΑΔΕΣ ΥΓΕΙΑΣ - ΥΠΟΥΡΓΕΙΑ - ΑΕΡΟΔΡΟΜΙΑ - ΛΙΜΕΝΕΣ ΚΑΙ ΛΙΜΕΝΙΚΕΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ ΜΕ ΕΚΠΑΙΔΕΥΜΕΝΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΣΕ ΣΧΕΤΙΚΑ ΘΕΜΑΤΑ ΚΑΤΑ ΚΩΔΙΚΑ ISPS - ΔΕΚΟ - ΤΡΑΠΕΖΕΣ ΚΑΙ ΧΡΗΜΑΤΟΠΙΣΤΩΤΙΚΑ ΙΔΡΥΜΑΤΑ - ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ ΚΡΑΤΗΣΗΣ ΑΛΛΟΔΑΠΩΝ ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΣΕ ΑΘΛΗΤΙΚΕΣ - ΚΑΛΛΙΤΕΧΝΙΚΕΣ ΕΚΔΗΛΩΣΕΙΣ ΚΑΙ ΛΟΙΠΟΥΣ ΧΩΡΟΥΣ. ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΛΥΣΗΣ ΑΚΑΘΑΡΤΟΥ ΙΜΑΤΙΣΜΟΥ, ΚΛΙΝΟΣΚΕΠΑΣΜΑΤΩΝ. ΚΟΥΡΤΙΝΩΝ, ΠΡΟΣΟΨΙΩΝ, ΙΑΤΡΙΚΟΥ ΙΜΑΤΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΕΝ ΓΕΝΕΙ ΚΑΘΕ ΛΟΓΗΣ ΚΑΙ ΦΥΣΗΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΙΑΤΡΕΙΩΝ, ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΩΝ, ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΩΝ, ΓΡΑΦΕΙΩΝ, ΙΔΡΥΜΑΤΩΝ, ΕΚΚΛΗΣΙΩΝ, ΣΧΟΛΕΙΩΝ, ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΝ ΓΕΝΕΙ ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΤΩΝ ΧΩΡΩΝ. ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ, ΣΑΡΩΣΗΣ, ΑΠΟΚΟΜΙΔΗΣ ΚΑΙ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΤΩΝ ΧΩΡΩΝ, ΟΙΚΙΩΝ, ΙΔΡΥΜΑΤΩΝ, ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΩΝ, ΕΚΚΛΗΣΙΩΝ, ΣΧΟΛΕΙΩΝ, ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΩΝ, ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΩΝ, ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΩΝ, ΓΡΑΦΕΙΩΝ, ΑΠΟΘΗΚΩΝ ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ ΠΡΟΕΡΧΟΜΕΝΩΝ ΑΠΟ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟ ΟΔΩΝ, ΠΛΑΤΕΙΩΝ, ΠΑΙΔΙΚΩΝ ΧΑΡΩΝ ΚΑΙ ΕΝ ΓΕΝΕΙ ΑΠΑΝΤΩΝ ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΤΩΝ ΧΩΡΩΝ. ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΛΥΣΗΣ ΚΑΔΩΝ, ΣΥΛΛΟΓΗ ΚΑΙ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΑΣΤΙΚΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ (ΜΗ ΕΠΙΚΙΝΔΥΝΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ) ΚΑΙ ΟΙ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΣΑΡΩΣΗΣ ΑΠΑΝΤΩΝ ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΤΩΝ ΧΩΡΩΝ. ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ. ΚΤΙΡΙΩΝ, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΤΕΤΡΑΓΩΝΩΝ ΚΑΙ ΔΡΟΜΩΝ, ΚΑΤΟΙΚΗΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΜΗ ΠΕΡΙΟΧΩΝ», δεν φαίνεται, τουλάχιστον κατά τη γραμματική διατύπωσή του, συναφές με τις υπό ανάθεση υπηρεσίες που απαιτεί η διακήρυξη για το Τμήμα 4 της σύμβασης, κατά το άρθρο 1.3 της διακήρυξης. Έχει δε κριθεί ότι, όταν η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί την κρίση της αναθέτουσας αρχής που δεν απέρριψε τη δική της προσφορά για τον ίδιο λόγο για τον οποίο ζητεί την απόρριψη της παρεμβαίνουσας υπολαμβάνει ότι αυτή (η δική της) είναι εντελώς επουσιώδης, συνεπώς, εν όψει της αρχής του ίσου μέτρου κρίσεως, η αιτίασή της ότι η έλλειψη της παρεμβαίνουσας είναι ουσιώδης και πρέπει η προσφορά της να απορριφθεί για τον λόγο αυτό είναι απορριπτέα ως προβαλλόμενη

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

χωρίς έννομο συμφέρον (ΕΑ ΣτΕ 79/2015 σκ. 12). Τούτων, έπεται ότι ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, εξάλλου, η παρεμβαίνουσα, μεταξύ των δικαιολογητικών που προσκόμισε, υπέβαλε και το με αριθμό πρωτ. ... /16-04-2020 πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ... , με ισχύ μέχρι τις 31-12-2020, σύμφωνα με το οποίο η παρεμβαίνουσα ιδρύθηκε στις 15-09-1999, ενεγράφη στις 25-02-2015, είναι βιοτεχνική επιχείρηση και ασκεί τις εξής δραστηριότητες: «Παραγωγή πρωτοτύπων λογισμικού. Άλλες υπηρεσίες χρηματικής διαμεσολάβησης π.δ.κ.α. Υπηρεσίες τηλεφωνικής εξυπηρέτησης του κοινού. Λιανικό εμπόριο ηλεκτρονικών υπολογιστών, περιφερειακών μονάδων και λογισμικού Υπηρεσίες εισπράξεων (αμοιβών, εισφορών, δόσεων, συνδρομών κλπ). Δραστηριότητες παροχής συμβουλών σχετικά με τους ηλεκτρονικούς υπολογιστές. Χονδρικό εμπόριο ηλεκτρονικών υπολογιστών, περιφερειακού εξοπλισμού υπολογιστών και λογισμικού. Υπηρεσίες γραφείων εισπραχής χρεών και γραφείων πίστωσης. Άλλες υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών». Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σε κανένα απολύτως σημείο του εν λόγω πιστοποιητικού του Επιμελητηρίου ... δεν αναγράφεται δραστηριότητα συναφής με αυτήν που αφορά η υπό ανάθεση σύμβαση, ήτοι παροχή υπηρεσιών διοικητικής και τεχνικής υποστήριξης, ως εκ τούτου, η προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν καλύπτει πλήρως και επαρκώς τα ζητούμενα επί ποινή απόρριψης της διακήρυξης **και εκ του νόμου, με αποτέλεσμα να είναι** μη νόμιμη και απορριπτέα. Και ναί μεν, από το συνδυασμό των όρων των άρθρων 2.2.4 και 2.2.9.2 Β2 της διακήρυξης (βλ. 12^η σκέψη της παρούσας) συνάγεται ότι για τη νόμιμη συμμετοχή των διαγωνιζομένων στο διαγωνισμό και επομένως για την ανάθεση σε αυτούς της σύμβασης, όλων ή και οποιουδήποτε τμήματος αυτής, απαιτείται οι διαγωνιζόμενοι να ασκούν «εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα **συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας**», **αποδεικνυόμενη από πιστοποιητικό / βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο**, των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας απορριπτομένων ως αβασίμων, δεν έπεται, όμως, ότι μόνη συναφής με τον αντικείμενο της

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

προμήθειας δραστηριότητα είναι η παροχή υπηρεσιών «διοικητικής και τεχνικής υποστήριξης» διαφόρων οργανωτικών μονάδων της Αντιθέτως, από τις διατυπώσεις του άρθρου 1.3 της διακήρυξης (βλ. 12^η σκέψη της παρούσας) συνάγεται ότι οποιαδήποτε δραστηριότητα για την οποία οι συμμετέχοντες στον Τμήμα 4 του διαγωνισμού είναι εγγεγραμμένοι, συναφής με «Υπηρεσίες διοικητικής και λειτουργικής Υποστήριξης», «Υπηρεσίες Υποστήριξης των διαδικασιών διαχείρισης εσόδων ... ελέγχου οφειλών, επεξεργασίας δεδομένων και γραμματείας», «Υπηρεσίες Υποστήριξης των διαδικασιών διαχείρισης και εξυπηρέτησης ειδικών πελατών και γραμματείας» ή «Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης των διαδικασιών επιτόπιου ελέγχου, απογραφής παροχών της ... και διαπίστωσης λαθραίων υδροληψιών», τους δίδει δικαίωμα νόμιμης συμμετοχής και ανάληψης του τμήματος 4 της σύμβασης. Όπως, εξάλλου, ισχυρίζεται ο αναθέτων φορέας και δεν αντικρούστηκε από την προσφεύγουσα, οι αναφερόμενες στο εν λόγω πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ... «Υπηρεσίες τηλεφωνικής εξυπηρέτησης του κοινού» εντάσσονται στο φάσμα των υπηρεσιών που παρέχονται από τις Υπηρεσίες της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ειδικών Πελατών, ενώ οι αναφερόμενες «Υπηρεσίες εισπράξεων (αμοιβών, εισφορών, δόσεων, συνδρομών κλπ)», «Υπηρεσίες γραφείων είσπραξης χρεών και γραφείων πίστωσης» και «Άλλες υπηρεσίες χρηματικής διαμεσολάβησης π.δ.κ.α.) ομοίως περιλαμβάνονται στο φάσμα αντικείμενου τόσο της Διεύθυνσης Διαχείρισης Εσόδων και Απαιτήσεων, όσο και της Διεύθυνσης Διαχείρισης Ειδικών Πελατών, περιλαμβάνονται επομένως στο αντικείμενο του τμήματος 4 του διαγωνισμού, όπως ειδικότερα περιγράφεται στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης. Αντιθέτως, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι στο προσκομισθέν πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ... δεν αναγράφεται καμία δραστηριότητα συναφής με αυτήν που αφορά η υπό ανάθεση σύμβαση, προβάλλονται εντελώς αόριστα και αναπόδεικτα. Και τούτο, διότι η προσφεύγουσα δεν προβάλλει κανέναν αρκούντως εξειδικευμένο ισχυρισμό, σε σχέση με το περιεχόμενο των δραστηριοτήτων που αναφέρονται στο με αριθμό πρωτ. ... /16-04-2020 πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ... ότι ασκεί η παρεμβαίνουσα, επομένως ο ισχυρισμός της περί έλλειψης συνάφειάς τους με τις υπό ανάθεση υπηρεσίες του τμήματος 4 της σύμβασης δεν είναι

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

δεκτικός καμίας εκτίμησης. Επιπλέον, όπως κρίθηκε με τη με αριθμό 296/2019 Απόφαση της ΑΕΠΠ (σκ. 64), σε σχέση με την επίμαχη πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, όπως είχε τεθεί κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων από έτερο συμμετέχοντα του διαγωνισμού για άλλο τμήμα αυτού «...η παρεμβαίνουσα κατέθεσε στην προσφορά το καταστατικό της, στο ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο «καταστατικό ...16.02.15», στο άρθ. 3 του οποίου με τον τίτλο «ΣΚΟΠΟΣ» αναφέρονται οι εξής καταστατικές δραστηριότητες «1) Η παροχή επ' αμοιβή υπηρεσιών άμεσου marketing και υποστήριξης πελατών...4) Η παροχή υπηρεσιών ηλεκτρονικής επεξεργασίας δεδομένων...προς τρίτους, φυσικά ή νομικά πρόσωπα οργανισμούς5) ...η ανάληψη και παροχή προς τον ιδιωτικό ή δημόσιο τομέα ολοκληρωμένων ...εφαρμογών σε κάθε τομέα όμοιο ή παρεμφερή του σκοπού της7) Η παροχή υπηρεσιών ή και η εκτέλεση των παραπάνω εργασιών με ίδιο προσωπικόστις εγκαταστάσεις πελατών της Εταιρείας, σύμφωνα με τις επί μέρους συμφωνίες με αυτούς12) Η παροχή υπηρεσιών μηχανοργάνωσης μηχανογράφησης καθώς και η παροχή κάθε είδους υποστήριξης αυτών ... 14) Η δημιουργία, τεχνική υποστήριξη, λειτουργία και διοίκηση κέντρων εξυπηρέτησης πελατών ή χρηστών προϊόντων ή υπηρεσιών, για λογαριασμό τρίτων, φυσικών ή νομικών προσώπων...υπηρεσίες ανάπτυξης και αξιολόγησης πελατολογίου...16) Η μηχανογράφηση, η επεξεργασία, η καταχώρηση και η τήρηση στοιχείων-δεδομένων για λογαριασμό τρίτων, φυσικών ή νομικών προσώπων ή οργανισμώνκαθώς και οι υπηρεσίες ανάπτυξης και αξιολόγησης πελατολογίου...» ... Περαιτέρω, σύμφωνα με τους καταστατικούς ως άνω σκοπούς της παρεμβαίνουσας προκύπτει η συνάφεια των δραστηριοτήτων της με το αντικείμενο της υπό εξέταση προμήθειας. ...». Ενόψει των ανωτέρω, δεν θα ήταν νόμιμη η έκπτωση της παρεμβαίνουσας με την αιτιολογία ότι από το πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου που προσκόμισε δεν αποδεικνύεται ότι ασκεί δραστηριότητα συναφή **με το αντικείμενο του Τμήματος 4 της σύμβασης. Όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλονται είναι απορριπτέα. Και υπό την αντίθετη εκδοχή, όμως, ενόψει της διατύπωσης του άρθρου 3.2 της διακήρυξης (βλ. 12^η σκέψη της παρούσας) που έχει ως εξής «...Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και**

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Ο αναθέτων φορέας μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες ...» δεν θα ήταν νόμιμη η έκπτωση της παρεμβαίνουσας ούτε αν ήθελε κριθεί ότι από το προσκομισθέν πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου που προσκόμισε δεν αποδεικνύεται ότι ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο του Τμήματος 4 της σύμβασης, αν προηγουμένως δεν της ζητείτο να υποβάλει συμπληρωματικά πιστοποιητικό που να καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Και τούτο, διότι ο επίμαχος όρος της διακήρυξης (άρθρο 3.2 της διακήρυξης) έχει κριθεί (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 29/2019) ότι έχει την έννοια ότι η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, να καλέσει τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο να καλύψει εντός τασσόμενης προθεσμίας, κυμαινόμενης από πέντε έως είκοσι ημέρες, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών – είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού – σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται την απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Και τούτο, διότι η μη υποβολή ή η υποβολή ελλιπούς δικαιολογητικού από τον προσωρινό ανάδοχο μη ζητηθέντος από τον αναθέτοντα φορέα δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει καταρχήν τον αναθέτοντα φορέα, όπως προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή και ελλιπούς δικαιολογητικού. Τούτων έπεται ότι, κατά την έννοια των ανωτέρω κανονιστικών ρυθμίσεων, αν ο αναθέτων φορέας παραλείψει να εκπληρώσει την προαναφερόμενη αυτοτελή υποχρέωσή του, η μη υποβολή από τον προσωρινό ανάδοχο μη ζητηθέντος εν λόγω δικαιολογητικού δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει καταρχήν τον αναθέτοντα

Αριθμός απόφασης: 1317 / 2020

φορέα, όπως προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή και ελλιπούς δικαιολογητικού. Άλλως, η ελλιπής υποβολή απαιτούμενων από τη διακήρυξη δικαιολογητικών από τον προσωρινό ανάδοχο συνεπάγεται τον αποκλεισμό του εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα προς τούτο κλήση από τον αναθέτοντα φορέα, ο οποίος συνεπώς δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του, πριν τον καλέσει να καλύψει τις ελλείψεις αυτές και παρέλθει η σχετικώς ταχθείσα προθεσμία. Κατόπιν των ανωτέρω, και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, σύμφωνα με το σκεπτικό, η δε παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα δεν πρέπει να της επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα ένωση.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 29 Σεπτεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 19 Οκτωβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου