

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 28 Νοεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση:  
Ιωάννης Κίτσος Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος - Εισηγητής, Ιωάννα Θεμελή, μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.10.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1299/25.10.2019 της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στο ....., όπως εκπροσωπείται νομίμως.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», η οποία εδρεύει στην ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «ΔΗΜΟΥ .....,» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η με αριθμό 90/2019 απόφαση του Δήμου ....., να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας και να αναδειχτεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος.

Με την Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

## **Αριθμός απόφασης: 1405/2019**

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους €965,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....).

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. .... διακήρυξη προκηρύχθηκε Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός για την «Παροχή Υπηρεσιών Καθαριότητας Κοινόχρηστων Χώρων Δήμου ..... για τα έτη 2019-2020 (01.08.2019-14.04.2020)», με διάρκεια σύμβασης 8,5 (οχτώμιση) μηνών από την ημερομηνία της υπογραφής της σύμβασης, προϋπολογισμού 239.171,14€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, για τις ανάγκες του Δήμου ....., με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 17/07/2019 και με ημερομηνία αποσφράγισης την 22/07/2019. Ο εν λόγω διαγωνισμός έλαβε αριθμό ΕΣΗΔΗΣ .....

3. Επειδή, η αρμόδια επιτροπή Διαγωνισμού κατά την ορισθείσα με την διακήρυξη ημερομηνία προέβη στην αποσφράγιση των φακέλων των δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών και κατόπιν αξιολόγησής τους, προέβη στην σύνταξη του από 22/7/2019 πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησής τεχνικών προσφορών και δικαιολογητικών, το οποίο κοινοποιήθηκε μόνο προς την Αναθέτουσα Αρχή μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, προκειμένου αυτή να ορίσει ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη σε αποσφράγιση των Οικονομικών Προσφορών και συνέταξε το από 23/7/2019 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησής Οικονομικών Προσφορών. Τα ως άνω δύο πρακτικά εγκρίθηκαν με την υπ' αριθμ. 72/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους την 02/08/2019. Με την απόφαση αυτή, η παρεμβαίνουσα «.....» αναδείχθηκε προσωρινή μειοδότηρια. Ακολούθως, μετά την πάροδο της προθεσμίας άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της ανωτέρω υπ' αριθμ. 72/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής και αφού δεν ασκήθηκε προσφυγή, την 13/8/2019 προσκλήθηκε η προσωρινή μειοδότηρια να προσκομίσει εντός δέκα (10) ημερών τα οριζόμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά. Η προσωρινή μειοδότηρια προσκόμισε τα απαραίτητα δικαιολογητικά μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, αλλά και σε έντυπη μορφή στο πρωτόκολλο του Δήμου ....., με αριθμό πρωτ. .... Εν συνεχεία, η Επιτροπή προέβη σε αποσφράγιση του φακέλου των δικαιολογητικών

## Αριθμός απόφασης: 1405/2019

προσωρινού μειοδότη, έλεγξε τα δικαιολογητικά, τόσο αυτά που προσκομίσθηκαν σε ηλεκτρονική, όσο και αυτά που προσκομίσθηκαν σε έντυπη μορφή και τα βρήκε πλήρη και ανταποκρινόμενα στους όρους της διακήρυξης. Κατόπιν τούτου, συνέταξε το από 12/9/2019 Πρακτικό ΙΙΙ, με το οποίο πρότεινε την κατακύρωση της σύμβασης στην παρεμβαίνουσα. Το πρακτικό αυτό εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 90/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής.

4. Επειδή, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, έχει ασκηθεί: α) εμπρόθεσμα, δοθέντος ότι η προσφεύγουσα, έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής στις 17.10.2019 και κατέθεσε την υπό κρίση προσφυγή στις 25.10.2019, β) με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

5. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, κοινοποίησε στις 29.10.2019 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμό πρωτοκόλλου 3722/2019 έγγραφες απόψεις της σχετικά με αυτή, ζητώντας την απόρριψή της.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «.....», αφού η εν λόγω προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην Παρεμβαίνουσα μέσω του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 29.10.2019, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε την 08.11.2019, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή μειοδότης.

7. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους

## Αριθμός απόφασης: 1405/2019

φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με την προσφυγή της ισχυρίζεται επί λέξει ότι *«Κατά το στάδιο αποσφράγισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, οπότε και λάβαμε νομίμως γνώση αυτών (παρ. 5 του άρθρου 3.2. σελ. 29 της Δ/ξης), παρατηρήθηκαν τα εξής: Παρόλο που η εταιρεία «.....» στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε και συγκεκριμένα στο Μέρος IV: «Κριτήρια επιλογής, παράγραφος Β: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», κάνει αναφορά σε συμβάσεις που η ίδια έχει εκτελέσει κατά την τελευταία 3ετία, χωρίς, όμως, να εξειδικεύει αν οι υπηρεσίες που παρείχε αφορούν συμβάσεις παροχής υπηρεσιών συγκεκριμένου τύπου, ΕΝΤΟΥΤΟΙΣ κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπέβαλε υποχρεωτικά και τις συμβάσεις που επικαλείται στο ΤΕΥΔ, όπου προέκυψε ότι οι συμβάσεις που επικαλείται και προσκόμισε για να καλύψει την απαίτηση αυτή του διαγωνισμού αφορούν παροχές άλλου είδους υπηρεσιών που δεν δύναται να θεωρηθούν υπηρεσίες καθαρισμού. Συγκεκριμένα: - Στις Συμβάσεις με το ....., παρείχε υπηρεσίες ανακύκλωσης και αποκομιδής ανακυκλώσιμων υλικών. - Στις Συμβάσεις με την ....., παρείχε υπηρεσίες διαχείρισης στερεών αποβλήτων και υποστηρικτικές υπηρεσίες κομποστοποίησης. - Στην Σύμβαση με τον Δήμο ....., παρείχε εργασίες συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων και ανακυκλώσιμων συσκευών. Βάσει των ανωτέρω στοιχείων και εγγράφων αποδεικνύεται ότι η «.....» ΔΕΝ ΑΠΕΔΕΙΞΕ ΤΗΝ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑ που ΑΠΑΙΤΕΙ η Διακήρυξη (2.2.Θ.2., Β4 σελ. 21) όπως ρητά αναφέρεται τόσο στην παράγραφο 2.2.5. της Διακήρυξης «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα: Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον δύο συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου». Όσο στην παράγραφο 1.3 όπου αναφέρεται «Το αντικείμενο εργασίας (παροχής υπηρεσίας) του Αναδόχου*

## Αριθμός απόφασης: 1405/2019

περιλαμβάνει υπηρεσίες καθαριότητας κοινόχρηστων χώρων στον Δήμο ..... Οι εργασίες αυτές περιλαμβάνουν: α) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον δύο συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου». Αλλά και στην παράγραφο 1.3 όπου αναφέρεται «Το αντικείμενο εργασίας (παροχής υπηρεσίας) του Αναδόχου περιλαμβάνει υπηρεσίες καθαριότητας κοινόχρηστων χώρων στον Δήμο ..... Οι εργασίες αυτές περιλαμβάνουν: - Χειρονακτικό καθαρισμό δημοτικών κοινόχρηστων χώρων, πλατειών και οδών, καθώς και περισυλλογή διασκορπισμένων απορριμμάτων. Ο καθαρισμός θα γίνεται από τους εργάτες καθαριότητας με τη χρήση ατομικών μέσων (σκούπες, κλπ.). - Περισυλλογή απορριμμάτων, τα οποία βρίσκονται τοποθετημένα σε ειδικούς κάδους συλλογής ή βρίσκονται σε σακούλες που έχουν τοποθετηθεί στην άκρη της οδού, με χρησιμοποίηση όνων. Η αποκομιδή θα γίνεται με τη χρήση όνων, καθώς και του ανάλογου προσωπικού (εργάτες καθαριότητας)». Από τα ανωτέρω, ΑΠΟΔΕΙΚΝΥΕΤΑΙ ότι ΔΕΝ ΠΛΗΡΟΙ το κριτήριο επιλογής ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα καθώς δεν έχει εκτελέσει 2 τουλάχιστον συμβάσεις παρόμοιου αντικείμενου με αυτού του διαγωνισμού, ήτοι υπηρεσίες καθαριότητας. Επομένως είναι προφανές ότι τόσο η προσβαλλόμενη απόφαση όσο και το συμπροσβαλλόμενο πρακτικό ΕΣΦΑΛΑΝ και ΟΛΩΣ ΠΑΡΑΝΟΜΩΣ και ΚΑΤΑΧΡΗΣΤΙΚΩΣ ανακηρύξαν την εταιρεία «.....» ως οριστική ανάδοχο καθόσον ΔΕΝ ΠΛΗΡΟΙ τους όρους και προϋποθέσεις της Διακήρυξης αφού δεν απέδειξε ότι κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών έχει εκτελέσει τουλάχιστον δύο συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου που ζητά η Διακήρυξη, δηλαδή την Παροχή Υπηρεσιών Καθαριότητας Κοινόχρηστων Χώρων, με αποτέλεσμα να πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της, ως εκ τούτου να μην της ανατεθεί και να μην υπογραφεί η αντίστοιχη σύμβαση ΑΛΛΑ να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός στην εταιρεία μας κατ' εφαρμογή της παρ. 6 του άρθρου 3.2. (σελ. 29) της Διακήρυξης, όπου ρητά αναφέρει: «Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει [...] και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας».

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή αντικρούει την προσφυγή και αναφέρει ότι «Στο προσκομισθέν στο ΤΕΥΔ της εταιρείας «.....», αναφέρονται οι εξής συμβάσεις:

1. Σύμβαση: «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗΣ ΣΤΑ

## Αριθμός απόφασης: 1405/2019

ΠΡΑΣΙΝΑ ΣΗΜΕΙΑ», ποσού 58.899,00 €, χρονικό διάστημα: 2/3/2015 - 1/3/2016, αναθέτουσα αρχή: .....

2. Σύμβαση: «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΣΤΙΚΩΝ ΣΤΕΡΕΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ», ποσού 445.146,40€, χρονικό διάστημα: 16/10/2015 - 15/2/2016, αναθέτουσα αρχή: ..... 3. Σύμβαση: «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΣΤΙΚΩΝ ΣΤΕΡΕΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ», ποσού 416.713,28€, χρονικό διάστημα: 16/2/2016 - 15/6/2016, αναθέτουσα αρχή: .....

4. Σύμβαση: «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ», ποσού 10.000,00€, χρονικό διάστημα: 26/5/2016 - 3/8/2016, αναθέτουσα αρχή: .....

5. Σύμβαση: «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΓΙΑ ΤΑ ΠΡΑΣΙΝΑ ΣΗΜΕΙΑ», ποσού 20.000,00€, χρονικό διάστημα: 4/8/2016 - 30/11/2016, αναθέτουσα αρχή: .....

6. Σύμβαση: «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΚΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟΥ ΜΗΧΑΝΙΚΗΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗΣ ΚΑΙ ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ (ΕΜΑΚ) ΚΑΙ ΤΟΥ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΥΠΟΛΕΙΜΜΑΤΩΝ (ΧΥΤΥ) .....», ποσού 43.799,00€, χρονικό διάστημα: 19/8/2016 - 18/11/2016, αναθέτουσα αρχή: .....

7. Σύμβαση: «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΚΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟΥ ΜΗΧΑΝΙΚΗΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗΣ ΚΑΙ ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ (ΕΜΑΚ) ΚΑΙ ΤΟΥ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΥΠΟΛΕΙΜΜΑΤΩΝ (ΧΥΤΥ) .....», ποσού 43.799,00€, χρονικό διάστημα: 19/11/2016 - 18/2/2017, αναθέτουσα αρχή: .....

8. Σύμβαση: «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ», ποσού 10.000,00€, χρονικό διάστημα: 23/11/2016 - 31/12/2016, αναθέτουσα αρχή: .....

9. Σύμβαση: «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΚΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟΥ ΜΗΧΑΝΙΚΗΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗΣ ΚΑΙ ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ (ΕΜΑΚ) ΚΑΙ ΤΟΥ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΥΠΟΛΕΙΜΜΑΤΩΝ (ΧΥΤΥ) .....», ποσού 43.799,00€, χρονικό διάστημα: 20/2/2017 - 19/5/2017, αναθέτουσα αρχή: .....

10. Σύμβαση: «ΔΑΠΑΝΕΣ ΣΥΛΛΟΓΗΣ ΚΑΙ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ, ΟΓΚΩΔΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ, ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΙΜΩΝ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΩΝ ΚΑΙ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΙΜΩΝ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΜΕΣΩ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΝΗΣΟΥ .....ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2016-2017», ποσού 58.788,00€, χρονικό διάστημα 15/2/2017 - 14/2/2018, αναθέτουσα αρχή: ΔΗΜΟΣ ..... Τις προαναφερόμενες συμβάσεις προσκόμισε και κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών προσωρινού

## Αριθμός απόφασης: 1405/2019

μειοδότη, οπότε και απέδειξε ότι έχει την εν λόγω τεχνική εμπειρία και ότι τα αναφερόμενα στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωσή της (ΤΕΥΔ) ήταν αληθή, οπότε και δεν υπήρχε λόγος αποκλεισμού της. Επειδή οι ανωτέρω συμβάσεις αναφέρονταν και στο ανωτέρω ΤΕΥΔ, του οποίου είχε λάβει γνώση η προσφεύγουσα ήδη από το στάδιο αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών, θα έπρεπε να προβάλλει τον συγκεκριμένο λόγο προσφυγής που επικαλείται σήμερα σε προγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού, με προδικαστική προσφυγή στρεφόμενη κατά της υπ' αριθμ. 72/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής. Ωστόσο, η προσφεύγουσα δεν προσέβαλε την ανωτέρω απόφαση και αποδέχθηκε τα αποτελέσματα του συγκεκριμένου σταδίου του διαγωνισμού. Εξάλλου, αντικείμενο της υπηρεσίας του εν λόγω διαγωνισμού είναι: Α) Ο χειρωνακτικός καθαρισμός δημοτικών κοινόχρηστων χώρων, πλατειών και οδών, καθώς και περισυλλογή διασκορπισμένων απορριμμάτων. Ο καθαρισμός θα γίνεται από τους εργάτες καθαριότητας με τη χρήση ατομικών μέσων (σκούπες, κλπ.). Β) Η περισυλλογή απορριμμάτων, τα οποία βρίσκονται τοποθετημένα σε ειδικούς κάδους συλλογής ή βρίσκονται σε σακούλες που έχουν τοποθετηθεί στην άκρη της οδού, με χρησιμοποίηση όνων. Η αποκομιδή θα γίνεται με τη χρήση όνων, καθώς και του ανάλογου προσωπικού (εργάτες καθαριότητας). Ως χώρος δε συμβατικής εργασίας, ορίζονται σύμφωνα με την διακήρυξη όλες οι κατοικημένες και μη περιοχές, τα οικοδομικά τετράγωνα, οι οδοί, οι πλατείες και λοιποί κοινόχρηστοι χώροι, καθώς και οι θέσεις όπου βρίσκονται αποθηκευμένα απορρίμματα εντός ή εκτός τυποποιημένων κάδων απορριμμάτων. Οι συμβάσεις που προσκόμισε η προσωρινή μειοδότη, το αντικείμενο των οποίων αναφερόταν και στο ΤΕΥΔ της, ήταν παρεμφερούς τύπου και συναφείς με το αντικείμενο της προκηρυχθείσας υπηρεσίας, καθώς περιλάμβαναν εκτέλεση υπηρεσιών περισυλλογής απορριμμάτων. Γι αυτόν τον λόγο, τα αρμόδια όργανα του Δήμου έκριναν ότι έπρεπε η προσφορά της να γίνει αποδεκτή. Άλλωστε, η αποδοχή της προσφοράς της είναι προς το συμφέρον του Δήμου, καθώς είναι χαμηλότερη προσφορά στον διαγωνισμό, ελάχιστα μεν, αλλά χαμηλότερη. Δεν θα ήταν λοιπόν νόμιμο και ορθό αν τα αρμόδια όργανα του Δήμου απέρριπταν την προσφορά της μειοδότης, ενώ προσκόμισε τις συμβάσεις που επικαλέστηκε στο ΤΕΥΔ της και ήταν συναφείς με το αντικείμενο του διαγωνισμού.»

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα αντικρούει επίσης την προσφυγή και

## **Αριθμός απόφασης: 1405/2019**

ισχυρίζεται επί λέξει ότι «Κατά το στάδιο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, η εταιρεία μας υπόβαλε τις αναφερόμενες στο ΤΕΥΔ συμβάσεις προς απόδειξη της πλήρωσης του όρου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται όλως εσφαλμένως ότι δήθεν οι επικαλούμενες από την εταιρεία μας συμβάσεις δεν αφορούν το αντικείμενο της διακήρυξης. Αντιθέτως, από τις επικαλούμενες από την εταιρεία μας συμβάσεις αποδεικνύεται η πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της διακήρυξης, δηλαδή η εκτέλεση από την εταιρεία μας υπηρεσιών α. χειρωνακτικής συλλογής και καθαρισμού απορριμμάτων (βλ. παράγραφο 1.3. της διακήρυξης) και β. αποκομιδής απορριμμάτων (βλ. παράγραφο 1.3. της διακήρυξης). Ενδεικτικώς, α. Στην από 16.02.2016 σύμβαση με την .....ρητώς αναφέρεται στο άρθρο 1 «Αντικείμενο της σύμβασης» ότι «Ο ανάδοχος με το κατάλληλο προσωπικό του (εργάτες), θα εκτελεί... εργασίες συλλογής μικροαπορριμμάτων από τους εξωτερικούς χώρους...», δηλαδή προβλέπεται ο χειρωνακτικός καθαρισμός εξωτερικών χώρων, υπηρεσία την οποία εκτέλεσε η εταιρεία μας. Το αυτό αντικείμενο προβλέπεται και σε άλλες συμβάσεις με την ....., τις οποίες προσκόμισε η εταιρεία μας (βλ. ενδεικτικώς και την από 16.10.2015 σύμβαση), β. Στην από 26.05.2016 σύμβαση με τον ..... ρητώς αναφέρεται στο άρθρο 1.1. «Αντικείμενο της σύμβασης» ότι «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών υποστήριξης έργου αποκομιδής ανακυκλώσιμων υλικών...», δηλαδή προβλέπεται η αποκομιδή απορριμμάτων, την οποία εκτέλεσε η εταιρεία μας. Το αυτό αντικείμενο προβλέπεται και σε άλλες συμβάσεις με τον ....., τις οποίες προσκόμισε η εταιρεία μας (βλ. ενδεικτικώς την από 23.11.2016 σύμβαση), τη σύμβαση με τον Δήμο ..... με αντικείμενο «Δαπάνες συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, ογκωδών αντικειμένων, ανακυκλώσιμων συσκευασιών και ανακυκλώσιμων συσκευών μέσω δημοσίων συμβάσεων νήσου ..... για το έτος 2016- 2017», αφορούσα δηλαδή την αποκομιδή απορριμμάτων, καθώς και τις συμβάσεις με την ....., στις οποίες προβλέπεται στο άρθρο 1 «Αντικείμενο της σύμβασης» ότι «Ο ανάδοχος με το κατάλληλο προσωπικό του (εργάτες), θα εκτελεί: α)... β) τις εργασίες συλλογής στερεών αποβλήτων (σύμμεικτων απορριμμάτων, ανακυκλώσιμων υλικών και ογκωδών αντικειμένων) στα όρια της Περιφερειακής Ενότητας ..... Συνεπώς, εκ των ανωτέρω, αποδεικνύεται με σαφήνεια ότι η εταιρεία μας πληροί τους όρους της διακήρυξης και ειδικότερα την απαίτηση τεχνικής και επαγγελματικής



## **Αριθμός απόφασης: 1405/2019**

*ικανότητας, έχουσα εκτελέσει δύο (2) συμβάσεις με αντικείμενο τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη υπηρεσίες (βλ. σελ. 4-5 της διακήρυξης, παράγραφος 1.3.).»*

11. Επειδή, στην παράγραφο 1.3 της Διακήρυξης ορίζεται σχετικά με το αντικείμενο της παροχής υπηρεσίας ότι «*Το αντικείμενο εργασίας (παροχής υπηρεσίας) του Αναδόχου περιλαμβάνει υπηρεσίες καθαριότητας κοινόχρηστων χώρων στον Δήμο ..... Οι εργασίες αυτές περιλαμβάνουν: -Χειρονακτικό καθαρισμό δημοτικών κοινόχρηστων χώρων, πλατειών και οδών, καθώς και περισυλλογή διασκορπισμένων απορριμμάτων. Ο καθαρισμός θα γίνεται από τους εργάτες καθαριότητας με τη χρήση ατομικών μέσων (σκούπες, κλπ.). -Περισυλλογή απορριμμάτων, τα οποία βρίσκονται τοποθετημένα σε ειδικούς κάδους συλλογής ή βρίσκονται σε σακούλες που έχουν τοποθετηθεί στην άκρη της οδού, με χρησιμοποίηση όνων. Η αποκομιδή θα γίνεται με τη χρήση όνων, καθώς και του ανάλογου προσωπικού (εργάτες καθαριότητας)*». Επίσης στην παράγραφο 2.2.5. ορίζεται ότι «*Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα: Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον δύο συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου*».

12. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα στις προσκομισθείσες από 16.10.2015 και 16.02.2016 Συμβάσεις με αντικείμενο «*ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΣΤΙΚΩΝ ΣΤΕΡΕΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ*» με αναθέτουσα αρχή την «*.....*», προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας, είχε αναλάβει, όπως οριζόταν σε αυτές, να εκτελεί εργασίες συλλογής μικροαπορριμμάτων από τους εξωτερικούς χώρους με το κατάλληλο προσωπικό (εργάτες). Επομένως, αποδείχθηκε ότι η παρεμβαίνουσα με τις εν λόγω συμβάσεις απέδειξε την απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα όπως ορίζεται στο άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, ως προς την πρώτη προϋπόθεση, δηλαδή τον χειρονακτικό καθαρισμό κοινόχρηστων χώρων. Εν συνεχεία, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε τις από 26.05.2016 και 23.11.2016 Συμβάσεις με αντικείμενο «*ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΡΓΟΥ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ*» με αναθέτουσα αρχή τον «*.....*». Σύμφωνα με αυτές τις συμβάσεις, όπως εξάλλου συνομολογεί και η προσφεύγουσα, παρείχε υπηρεσίες αποκομιδής ανακυκλώσιμων υλικών.

## **Αριθμός απόφασης: 1405/2019**

Ακριβώς το ίδιο αντικείμενο είχε και η σύμβαση με την αναθέτουσα αρχή «ΔΗΜΟΣ .....», δηλαδή υπηρεσίες αποκομιδής ανακυκλώσιμων υλικών, γεγονός το οποίο συνομολογεί ξανά η προσφεύγουσα. Όμως, η αιτίαση της τελευταίας ότι η αποκομιδή ανακυκλώσιμων υλικών δεν εμπίπτει στο απαιτούμενο από την διακήρυξη πλαίσιο αποκομιδής απορριμάτων, είναι αβάσιμη και τούτο διότι και τα ανακυκλώσιμα υλικά αποτελούν απορρίματα, τα οποία απλώς απαιτούν διαφορετική διαχείριση στο στάδιο μετά την αποκομιδή τους. Η διακήρυξη όμως του επίμαχου διαγωνισμού απαιτεί μόνο την περισυλλογή απορριμάτων, χωρίς να κάνει διάκριση μεταξύ ανακυκλώσιμων ή μη και περαιτέρω δεν απαιτεί την εν συνεχεία διαχείρισή τους. Επομένως, η παρεμβαίνουσα με τις προσκομισθείσες συμβάσεις απέδειξε ότι καλύπτει την απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του άρθρου 1.3 και ως προς την δεύτερη προϋπόθεση, δηλαδή την αποκομιδή απορριμάτων από κάδους ή σακούλες. Κατόπιν των ανωτέρω ο λόγος της προσφυγής κρίνεται ως αβάσιμος και απορριπτός.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

15. Επειδή, η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή .

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28 Νοεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 18 Δεκεμβρίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Αριθμός απόφασης: 1405/2019**

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Ιωάννης Κίτσος**

**Βασιλική Κωστή**