

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 10 Νοεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη, δυνάμει της με αριθμό 1673/2020 Πράξης της 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) 1403/02-10-2020 της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «“...” », που εδρεύει στην «...» νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά του “...” , που εδρεύει στον “...”, όπως νόμιμα εκπροσωπείται και της παρεμβαίνουσας, εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «“...”», που εδρεύει στη “...” νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί η με αριθμό 15/23-09-2020 (θέμα 5^ο) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του καθ’ ου νοσοκομείου, με την οποία με βάση τη συμπροσβαλλόμενη με αριθ. πρωτ. 6440/21-9- 2020 (θέμα 1^ο) εισήγηση της Διοικητικής Υπηρεσίας του “...” εγκρίθηκαν τα επίσης συμπροσβαλλόμενα με αριθ. 1/3-7-2020 και 2/18-9-2020 πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου της “...”, σχετικά με τα δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνικές προσφορές και τις οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων, κατά το μέρος που θίγεται με την προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και αποφάσισε τα εξής

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό "..."), ποσού 600,00€, το οποίο αναλογεί στο ελάχιστο ποσό καταβαλλόμενου παραβόλου, σύμφωνα με τις πιο πάνω διατάξεις, δοθέντος ότι το ποσοστό (0,5%) επί της, χωρίς ΦΠΑ, προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προσφυγή (101.612,90€), υπολείπεται του ποσού αυτού.

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 02-10-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, το "...", (στο εξής καλούμενο στην παρούσα «νοσοκομείο» ή «αναθέτουσα αρχή»), με τη με αριθμό πρωτ. "...” διακήρυξή του προκήρυξε ανοιχτό, δημόσιο, ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου παροχής της υπηρεσίας με τίτλο «...» CPV: "...” ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ "...”, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 126.000,00€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (εφεξής «διαγωνισμός»). Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης του διαγωνισμού με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης», το αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η ανάδειξη "...”. Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της υπηρεσίας και το κριτήριο κατακύρωσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, και για ένα (1) έτος. Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), ο δε διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό "...”. Στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν προσφορές από πέντε (5) οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα, την προσφεύγουσα, την παρεμβαίνουσα, την εταιρεία "...”, την εταιρεία "...” και τον οικονομικό φορέα "...”. Μετά την αποσφράγιση και τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, η επιτροπή του διαγωνισμού, με το από 03-07-2020 1^ο πρακτικό της πρότεινε, αφενός να απορριφθεί η προσφορά της προσφεύγουσας, με την αιτιολογία ότι «σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

αρ.2.4.3.2. δεν έχει υποβληθεί πλήρης Τεχνική περιγραφή σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή. Επίσης σύμφωνα με το Παράρτημα Ι - Τεχνικές Προδιαγραφές, δεν έχουν υποβληθεί προς αξιολόγηση της επιτροπής, πελατολόγιο της εταιρείας, κατάλογος με τα υλικά καθαρισμού όπου θα αναφέρονται οι ονομασίες των προϊόντων, η σύσταση, η επικινδυνότητα, τα μέτρα ατομικής προστασίας» και, αφετέρου, να γίνουν δεκτές οι προσφορές των λοιπών συμμετεχόντων με το σκεπτικό ότι το Περιεχόμενο του φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής» καθώς και η «Τεχνική Προσφορά» τους είναι σύμφωνα με τους όρους της σχετικής διακήρυξης και δεν προέκυψαν παρατηρήσεις. Ακολούθως, αφού αποσφραγίστηκαν οι οικονομικές προσφορές όλων των συμμετεχόντων, αξιολογήθηκαν αυτές των εταιρειών που κατά τα άνω είχε κριθεί ότι νομίμως συνεχίζουν στον διαγωνισμό, και με το 2^ο από 18-09-2020 πρακτικό της, η επιτροπή του διαγωνισμού, αφού έκρινε ότι είναι απορριπτέα η οικονομική προσφορά της εταιρείας "...", «διότι είναι εκτός της προϋπολογισθείσας δαπάνης της σχετικής διακήρυξης», ενώ είναι αποδεκτές οι προσφορές των λοιπών συμμετεχόντων κατά το στάδιο αυτό του διαγωνισμού, πρότεινε την κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρεία «...» για ένα (1) έτος στην τιμή των 125.606,25€ συμπ. ΦΠΑ 24%, αφού η "..." είχε προσφέρει τιμή 125.984,00€ και ο οικονομικός φορέας "..." 125.991,94€, συμπ. ΦΠΑ 24%. Στις 23-09-2020 συνήλθε το Διοικητικό Συμβούλιο του νοσοκομείου και αφού έλαβε υπόψη τα ανωτέρω και την υπ' αρ. πρωτ. 6440/21-09-2020 (θέμα 1^ο) εισήγηση της Διοικητικής Υπηρεσίας, που αφορά την έγκριση των ως άνω πρακτικών, με τη με αριθμό 15/23-09-2020 (θέμα 5^ο) απόφασή του (στο εξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») ενέκρινε τα ως άνω πρακτικά της επιτροπής του διαγωνισμού, τα οποία και συμπεριέλαβε αυτούσια στην προσβαλλόμενη ως άνω απόφασή του και κήρυξε την εταιρεία «...» ως προσωρινό ανάδοχο για την Υπηρεσία Καθαριότητας του "...", λόγω του ότι η τεχνική της προσφορά και τα δικαιολογητικά συμμετοχής ήταν πλήρη και σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης, καθώς μειοδοτεί στην τιμή των 125.606,25€ συμπ. ΦΠΑ 24%. Κατά της απόφασης αυτής του Διοικητικού Συμβουλίου του "...", της με αριθ. πρωτ. 6440/21-9- 2020 (θέμα 1^ο) εισήγησης της Διοικητικής Υπηρεσίας του νοσοκομείου, με βάση την οποία αυτή εκδόθηκε, και των με αριθ. 1/3-7-2020 και 2/18-9-2020 πρακτικών της Επιτροπής του Διαγωνισμού, στρέφεται η προσφεύγουσα, κατά το μέρος,

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

αφενός, που απορρίπτεται η προσφορά της και, αφετέρου, γίνεται αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει α) της νομικής φύσης του νοσοκομείου και των δραστηριοτήτων που ως αναθέτουσα αρχή ασκεί, β) του αντικείμενου του (υπηρεσίες), το οποίο τελεί σε άμεση σχέση με την άσκηση των ανωτέρω δραστηριοτήτων της αναθέτουσας αρχής, και γ) του ύψους της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού, δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ανάρτηση της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ μετά τον Ιούνιο του 2017), 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 24-09-2020 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 02-10-2020, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης, κατά τις ανωτέρω διατάξεις, δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή της.

6. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό και υπέβαλε εμπρόθεσμη και νομότυπη προσφορά, συνεπώς διατηρεί την προσδοκία να της ανατεθεί η σύμβαση. Κατά συνέπεια, 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 της αναθέτουσας αρχής, καταρχάς κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφορά της στο στάδιο ελέγχου και

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών. Με έννομο συμφέρον, εξάλλου, η προσφεύγουσα βάλλει και κατά της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου της σύμβασης. Και τούτο, διότι, ως μη οριστικώς αποκλεισθείσα, η προσφεύγουσα, της οποίας η οικονομική προσφορά, καίτοι δεν έχει αξιολογηθεί, πλην όμως έχει αποσφραγιστεί και φαίνεται να είναι η χαμηλότερη όλων των διαγωνιζομένων, αν κριθεί ότι ο αποκλεισμός της είναι μη νόμιμος και η οικονομική της προσφορά ελεγχθεί ότι είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, θα καταταγεί πρώτη στη σειρά μειοδοσίας. Έχει, δε, κριθεί ότι κάθε προσφέρων που θεωρεί ότι μια απόφαση με την οποία γίνεται δεκτή η συμμετοχή ανταγωνιστή του σε διαδικασία συνάψεως δημόσιας συμβάσεως είναι παράνομη και ενέχει κίνδυνο να του προκαλέσει ζημία, έχει άμεσο έννομο συμφέρον προς άσκηση προσφυγής κατά της εν λόγω αποφάσεως (πρβλ. ΔΕΕ, 14.02.2019, C-54/18 (Cooperativa Animazione Valdocco) σκ. 36). Όπως, άλλωστε, κρίθηκε με τη με αριθμό ΣτΕ 1573/2019, η «νομολογιακή αυτή αντιμετώπιση στηρίζεται στην ανάγκη τήρησης της αρχής ασφάλειας του δικαίου στο πλαίσιο των διαγωνιστικών διαδικασιών συνάψεως δημοσίων συμβάσεων δια της παροχής αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας, η οποία υλοποιείται μέσω της υποχρεώσεως των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων να προσβάλουν επικαίρως, σε σύντομο χρονικό διάστημα, τις πράξεις που τους προξενούν ή ενδέχεται να τους προξενήσουν ζημία, προκειμένου να μην υποχρεώνεται η αναθέτουσα αρχή να επαναλάβει ολόκληρη τη διαδικασία προς θεραπεία των παραβάσεων αυτών (βλ.σκέψεις 27-28, 36-37, 40-42 της ανωτέρω C-54/18)».

7. Επειδή, πάντως, σχετικά με το αίτημα για ακύρωση των πρακτικών 1 και 2 της επιτροπής του διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών και αυτού των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, καθώς και της εισήγησης της διοικητικής υπηρεσίας του νοσοκομείου, η διακήρυξη του διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του, στο άρθρο 3.1.2, με τίτλο «Αξιολόγηση προσφορών», ορίζει τα εξής: «Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της ... Ειδικότερα: α) το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο καταχωρεί ... β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση μόνο των

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

τεχνικών προσφορών ... και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή όσων τεχνικών προσφορών αντίστοιχα πληρούν τα ανωτέρω. ... γ) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, ... οι φάκελοι όλων των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών ... δ) Το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τις τεχνικές προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη και σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Το εν λόγω πρακτικό κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή προς έγκριση. ... Στη συνέχεια εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά»), η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, μαζί με αντίγραφο των αντιστοίχων πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων. Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας. ...». Από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης, συνάγεται, χωρίς αμφιβολία, ότι στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία η επιτροπή ασκεί γνωμοδοτική αρμοδιότητα, η δε αναθέτουσα αρχή δια του αποφαινομένου οργάνου της (εν προκειμένω του Διοικητικού Συμβουλίου του νοσοκομείου) αποφασίζει την έγκριση ή την απόρριψη εν όλω ή εν μέρει των πρακτικών της επιτροπής του διαγωνισμού, επί των φακέλων προσφορών των διαγωνιζομένων, τόσο ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές τους προσφορές όσο και επί των οικονομικών τους προσφορών. Ενόψει της πάγιας νομολογίας, κατά την οποία οι πράξεις της επιτροπής του διαγωνισμού τόσο κατά τον έλεγχο των τυπικών δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό, όσο και κατά την αξιολόγηση των τεχνικών και οικονομικών προσφορών, ως μη εκτελεστές πράξεις, δεν υπόκεινται σε προδικαστική προσφυγή (πρβλ. ΣΤΕ 421/2014), συνακόλουθα το αίτημα της προσφυγής για ακύρωση των πρακτικών της επιτροπής του

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

διαγωνισμού είναι απορριπτέο ως απαράδεκτο. Απορριπτέο ως απαράδεκτο, εξάλλου, είναι και το αίτημα της προσφεύγουσας για ακύρωση της εισήγησης της διοικητικής υπηρεσίας του νοσοκομείου προς το διοικητικό συμβούλιό του, που αφορά την έγκριση των πιο πάνω πρακτικών του διαγωνισμού. Και τούτο, διότι έχει κριθεί ότι το αποφασίζον όργανο, κατά γενική αρχή του δικαίου, δεν κωλύεται να λάβει οικειοθελώς υπόψιν γνωμοδότηση των υπηρεσιών του (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 9/2019), η οποία, όμως, κατά τα ανωτέρω γενομένα δεκτά και για τις εισηγήσεις της επιτροπής του διαγωνισμού, ως μη εκτελεστή πράξη, δεν υπόκειται σε προδικαστική προσφυγή.

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 «...» (στο εξής καλούμενη στην παρούσα «“...”»), με την αναρτηθείσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 15-10-2020 και κοινοποιηθείσα και στην ΑΕΠΠ από ίδιας ημερομηνίας παρέμβασή της.

9. Επειδή, περαιτέρω, το νοσοκομείο, στις 09-10-2020 παραδεκτώς ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ τις από 09-10-2020 έγγραφες απόψεις της επί της προσφυγής (έγγραφο του Οικονομικού Τμήματος της Διεύθυνσης Διοικητικού του νοσοκομείου με αρ. πρωτ. 6947/09-10-2020), στις οποίες αναφέρεται στην αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης, στην οποία και εμμένει, προβάλλοντας περαιτέρω αναλυτικά τους λόγους για τους οποίους ζητεί την απόρριψη της προσφυγής.

10. Επειδή, σχετικά με την απόρριψη της προσφοράς της, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς δεν καθορίζεται κατά τρόπο σαφή και ορισμένο. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η διακήρυξη (πέραν του πιστοποιητικού διασφάλισης ποιότητας που ρητώς αναφέρει) παραπέμπει στο Παράρτημα Ι των Τεχνικών Προδιαγραφών, όπου διαλαμβάνονται όλες οι προϋποθέσεις και οι όροι για την τεχνικά άρτια παροχή των σχετικών υπηρεσιών καθαρισμού, ωστόσο, στερείται σαφών και συγκεκριμένων διατυπώσεων σχετικά με τους ουσιώδεις όρους που πρέπει να περιληφθούν

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

στην τεχνική προσφορά, συνακόλουθα ο ενδιαφερόμενος υποψήφιος αδυνατεί να διαμορφώσει μία ορθή και καθ' όλα πλήρη τεχνική προσφορά, επομένως, κατ' εφαρμογή της αρχής της ίσης μεταχείρισης, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την καλέσει για διευκρίνιση ή συμπλήρωση της προσφοράς της προτού προχωρήσει στην άκρως επαχθή απόφαση για τον αποκλεισμό της. Εξάλλου, στα πλαίσια εκτέλεσης της με αριθ. πρωτ. «...» σύμβασης, το καθ' ου νοσοκομείο είχε διαπιστώσει στην πράξη και όχι με βάση μια τεχνική προσφορά ότι η προσφεύγουσα πληροί άπασες τις τεχνικές προδιαγραφές για την άρτια παροχή των σχετικών υπηρεσιών καθαριότητας, καθώς επίσης είχε πληροφορηθεί, γνώριζε και είχε εγκρίνει τον εξοπλισμό και τα καθαριστικά μέσα και προϊόντα που χρησιμοποιούσε. Με βάση την ανωτέρω πραγματική κατάσταση και με δεδομένες τις πρόδηλες ασάφειες της επίδικης διακήρυξης, η προσφεύγουσα διατείνεται ότι στον φάκελο «Δικαιολογητικά - Τεχνική Προσφορά», που υπέβαλε, αφενός δήλωσε ότι αποδέχεται όλους τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονταν στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, κι αφετέρου (μεταξύ των άλλων εγγράφων της προφοράς της) επισύναψε και τα σχετικά πιστοποιητικά ότι τηρεί σύστημα διασφάλισης ποιότητας, η προσκομιδή των οποίων προβλεπόταν επί ποινή αποκλεισμού. Σχετικά με τη μη υποβολή πελατολογίου και καταλόγου με τα υλικά καθαρισμού, τέλος, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι στις συμβάσεις που υπογράφει με τους εκάστοτε πελάτες της υπάρχουν ρήτρες εχεμύθειας, που την υποχρεώνουν να απέχει από οιαδήποτε δήλωση ενώπιον τρίτων σχετικά με το εκάστοτε έργο που έχει αναλάβει, όπως υπήρχε και στη προειρημένη με αριθ. πρωτ. 4906/17-7-2020 σύμβαση με το καθ' ου νοσοκομείο και, δεδομένης της κατάστασης του κορωνοϊού και των στενών χρονικών περιθωρίων που είχαν τεθεί από την επίδικη διακήρυξη, δεν ήταν εφικτό να λάβει τη σχετική συναίνεση των πελατών της, ώστε να τους συμπεριλάβει στο «πελατολόγιό της», ενώ τα υλικά καθαρισμού (ονομασία προϊόντος, σύσταση, επικινδυνότητα, μέτρα ατομικής προστασίας) ήταν ήδη γνωστά στο νοσοκομείο, στα πλαίσια της τότε ισχύουσας με αριθ. πρωτ. 4906/17-7-2020 σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας.

11. Επειδή, σε αντίκρουση του πρώτου λόγου της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει, καταρχάς, ότι δεν είχαν υποβληθεί τα οριζόμενα από την σχετική διακήρυξη και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι -Τεχνικές Προδιαγραφές,

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

επομένως η συμπλήρωσή τους θα οδηγούσε σε διακρίσεις και άνιση μεταχείριση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, επιπλέον ότι στους υπόλοιπους οικονομικούς φορείς (συμμετέχοντες) δεν προέκυψαν ζητήματα ασάφειας επί των συγκεκριμένων τεχνικών προδιαγραφών (πελατολόγιο της εταιρείας, κατάλογος με τα υλικά καθαρισμού όπου θα αναφέρονται οι ονομασίες των προϊόντων, η σύσταση, η επικινδυνότητα, τα μέτρα ατομικής προστασίας), ώστε να ζητηθούν διευκρινήσεις, καθώς ορθά έχουν κατατεθεί από αυτούς, η δε προσφεύγουσα αν θεωρούσε ότι υπήρχαν πλημμελείς και αόριστες διατυπώσεις, είχε τη δυνατότητα να ζητήσει διευκρινίσεις σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.3 «Παροχή διευκρινίσεων» σελ. 8 της διακήρυξης, διευκρινίσεις που το νοσοκομείο έδωσε για άλλα ζητήματα. Η αναθέτουσα αρχή, τέλος, ισχυρίζεται ότι τα δικαιολογητικά που η προσφεύγουσα είχε καταθέσει στα πλαίσια προηγούμενου διαγωνισμού καθαριότητας του νοσοκομείου, στον οποίο είχε συμμετάσχει και αναδείχθηκε ανάδοχος, δεν θα μπορούσαν να γίνουν δεκτά και στην τρέχουσα διαγωνιστική διαδικασία, στην οποία ορίζονται εκ νέου αναλόγως με το είδος του διαγωνισμού και επομένως οι επιτροπές διαγωνισμού κατά την τρέχουσα διαδικασία λαμβάνουν υπόψιν τα δικαιολογητικά (τεχνική προσφορά, κατάλογος υλικά καθαρισμού) που αφορούν τον συγκεκριμένο διαγωνισμό. Η παρεμβαίνουσα, εξάλλου, προβάλλει παρόμοιους ισχυρισμούς με την αναθέτουσα αρχή, επιπλέον δε υποστηρίζει ότι στο βαθμό που η προσφεύγουσα βάλλει κατά της ασάφειας όρων της διακήρυξης, οι ισχυρισμοί της εγείρονται ανεπιταίρως και επομένως απαραδέκτως.

12. Επειδή, σχετικά με το περιεχόμενο και την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό, το άρθρο 2.4.3 της διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», ορίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «... 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις προϋποθέσεις συμμετοχής - περιγραφή που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο παράρτημα Ι της παρούσας Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Εντός του φακέλου της τεχνικής προσφοράς τοποθετείται, επί ποινή αποκλεισμού. Πιστοποιητικό από κοινοποιημένο στην Ευρωπαϊκή Ένωση οργανισμό ότι ο συμμετέχων τηρεί σύστημα διασφάλισης ποιότητας. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα Του αναδόχου, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Έτσι, στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», υποβάλλεται ηλεκτρονικά πλήρης τεχνική περιγραφή στην ελληνική γλώσσα, σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή (ανά είδος με αναφορά και στον κωδικό του) τόσο με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους λοιπούς όρους της διακήρυξης, η οποία θα φέρει και ψηφιακή υπογραφή. ...», στο δε Παράρτημα Ι με τίτλο «Τεχνικές προδιαγραφές», προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Αντικείμενο Διαγωνισμού. Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η ανάδειξη αναδόχου «...». Εγκατάσταση του Συνεργείου Καθαρισμού. Το συνεργείο πρέπει να εγκατασταθεί στο Νοσοκομείο μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την υπογραφή της σύμβασης και να αρχίσει την παροχή των υπηρεσιών του προ της παρέλευσης αυτών. Εντός του χρονικού αυτού διαστήματος: α) θα έχουν ρυθμιστεί όλες οι προϋποθέσεις που σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης απαιτούνται για να οργανωθεί σωστά ο τρόπος παροχής των υπηρεσιών του συνεργείου καθαρισμού (π.χ. έντυπα ελέγχου καταστάσεως προσωπικού συνεργείου, πιστοποιητικά ασφάλισης αυτού κ.λπ.) β) θα έχει μεταφερθεί ο τεχνικός εξοπλισμός σύμφωνα με την Διακήρυξη γ) θα έχουν μεταφερθεί όλα τα υλικά καθαρισμού κ.λπ. σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης. ... Συχνότητα Καθαρισμού. Το σκούπισμα και σφουγγάρισμα στους θαλάμους ασθενών, στο Χειρουργείο, στη MTN ,στα λουτρά, στα WC, θαλάμων και κοινοχρήστων χώρων στους διαδρόμους, τα κλιμακοστάσια, τα Υπόγεια Α-Β, τα Μαγειρεία, τις εισόδους και γενικά στους κοινόχρηστους χώρους θα γίνεται δύο (2) φορές κατά την πρωινή βάρδια και μια (1) φορά στην απογευματινή βάρδια. Το σκούπισμα και σφουγγάρισμα στο χώρο του ΕΚΑΒ θα γίνεται δύο (2) φορές μηνιαίως. Στους υπόλοιπους χώρους του Νοσοκομείου θα γίνεται μία (1) φορά την ημέρα. Σε περίπτωση που εξαιρετικό γεγονός ρυπάνει σε μεγάλο βαθμό τους χώρους του Νοσοκομείου, η Υπηρεσία θα έχει τη δυνατότητα να καλέσει το συνεργείο καθαρισμού για άμεση επέμβαση προς αποκατάσταση της καθαριότητας, μη δικαιούμενου πρόσθετης αμοιβής. Τα καλάθια συλλογής σκουπιδιών θα καθαρίζονται δύο φορές την ημέρα και θα πλένονται. Τα τζάμια θυρών και παραθύρων των θαλάμων ασθενών θα καθαρίζονται κάθε δεκαπέντε (15) ημέρες. Τα τζάμια των λοιπών χώρων θα καθαρίζονται κάθε μήνα. Σε

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

περίπτωση μη καθαρισμού των τζαμιών μέσα στις προθεσμίες που ορίστηκαν, θα καταγγέλλεται η σύμβαση με απλή κοινοποίηση εξωδίκου δηλώσεως του Νοσοκομείου προς τον Ανάδοχο. Στους θαλάμους ασθενών κάθε δεκαπέντε (15) ημέρες θα γίνεται γενική καθαριότητα τοίχων, ντουλαπιών, νιπτήρων, σωμάτων καλοριφέρ, κλιματιστικών, καθρεπτών, εικόνων και λοιπών ακινήτων αντικειμένων του χώρου. Στους λοιπούς χώρους θα γίνεται γενική καθαριότητα κάθε μήνα. Ο μηχανολογικός εξοπλισμός θα καθαρίζεται μία (1) φορά το μήνα σε όλα τα Τμήματα, υπό την καθοδήγηση των τεχνικών της Υπηρεσίας μας. Ο χώρος στέγασης της Σχολής και τα γραφεία Διοίκησης θα καθαρίζονται καθημερινά. - Ο χώρος του Κε.Φ.Ι.Απ., θα καθαρίζεται καθημερινώς, πρωινή ώρα επί 3ωρου. ... Προσωπικό - Ωράριο Εργασίας. - Η βασική καθαριότητα των χώρων του νοσοκομείου και του Κε.Φ.Ι.Απ. καλύπτεται 100% με το ελάχιστο (3) άτομα (υπολογιζόμενης της ανάπτυξης όλων των κλινών), σε 5νθήμερη και 8ωρη απασχόληση (υπαλληλικό ωράριο), μη υπολογιζόμενων Μονάδας Τεχνητού Νεφρού (Μ.Τ.Ν.) και Χειρουργείου, όπου απαιτούν την αποκλειστική παρουσία προσωπικού καθαριότητας καθ' όλη τη διάρκεια του ωραρίου οπότε, (2) υπάλληλοι καθαριότητας απασχολούνται αποκλειστικά στα παραπάνω τμήματα. Ως εκ τούτου, απαιτούνται καθημερινώς - για τη βασική και μόνο καθαριότητα - (5) άτομα στην πρωινή βάρδια στο νοσοκομείο (πλην «...») και (1) άτομο στην απογευματινή βάρδια. - Το “...” . θα καθαρίζεται καθημερινά επί 3ωρου. - Οι πραγματικές ανάγκες καθαριότητας των χώρων του νοσοκομείου δεν δικαιολογούν την 8ωρη νυχτερινή απασχόληση υπαλλήλου σε ωράριο 23:00-07:00, αλλά μόνο την κάλυψη των αναγκών των νοσηλευτικών τμημάτων με ετοιμότητα on call. (και παρουσία του υπαλλήλου εντός μισαώρου) - Στο νοσοκομείο υπηρετεί σήμερα (1) μόνιμη υπάλληλος κατηγορίας ΥΕ Καθαριστριών, που έχει αναλάβει την καθαριότητα της Μ.Τ.Ν. Σε περίπτωση δε απουσίας της, η καθαριότητα της Μ.Τ.Ν. καλύπτεται από ετέρα υπάλληλο ΙΔΟΧ με ανάλογη προσαρμογή του προγράμματος. Σύμφωνα δε με προφορική δήλωση της εν λόγω υπαλλήλου, προτίθεται να συνταξιοδοτηθεί εντός του έτους. - Δεδομένου ότι ακολουθείται 5νθήμερη και 8ωρη απασχόληση, στο προσωπικό που απασχολείται κατά τις ημέρες Σάββατο και Κυριακή/αργία, η υπηρεσία οφείλει και την αντίστοιχη ημέρα ανάπαυσης (ρεπό), ήτοι (4) ρεπό την εβδομάδα τουλάχιστον + (2) ρεπό για κάθε ημέρα αργίας. - Στη Μ.Τ.Ν. πραγματοποιείται κάθε δεύτερο Σάββατο γενική καθαριότητα που απαιτεί την

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

παρουσία (2) καθαριστών/στριών και ακολούθως (1) επιπλέον ημέρας ημερήσιας ανάπαυσης. - Για την κάλυψη γενικής καθαριότητας που πραγματοποιείται τμηματικά στο νοσοκομείο μία φορά την εβδομάδα, απαιτείται (1) επιπλέον άτομο στην πρωινή βάρδια. - Πρέπει να καλυφθούν εργασίες, πλέον των καθημερινών, που προκύπτουν στην καθαριότητα του νοσοκομείου και του "...". όπως έπειτα από αποψίλωση χόρτου, απόφραξη σωληνώσεων κλπ, όπου απαιτείται η ενίσχυση της βάρδιας με επιπλέον προσωπικό. - Τέλος, πρέπει να ληφθεί υπόψη και η χορήγηση στο προσωπικό καθαριότητας, πλην των ημερών ανάπαυσης, των δικαιούμενων προγραμματισμένων καθώς και έκτακτων αδειών (κανονικές, σχολικής επίδοσης, ασθένεια, πένθος κλπ). Έπειτα από τα παραπάνω, για τις ανάγκες καθαριότητας του νοσοκομείου και του "...". απαιτείται η απασχόληση (9) ατόμων κατηγορίας ΥΕ καθαριστών/στριών, περιλαμβανομένης της μόνιμης υπάρχουσας υπαλλήλου, με 8ωρη, 5νθήμερη εργασία. Επισυνάπτεται πρότυπο πρόγραμμα, το οποίο έχει καταρτιστεί βάσει των παραπάνω καθώς και το αντίστοιχο κόστος των πρόσθετων αμοιβών. Σύσταση και Ποιότητα Υλικών Καθαρισμού. Τα απορρυπαντικά, τα υγρά σαπούνια, τα απολυμαντικά σκευάσματα (χλωρίνη) και πάσης φύσεως άλλα υλικά που σχετίζονται με την καθαριότητα των χώρων του Νοσοκομείου, όπως σάκοι απορριμμάτων κ.λπ., θα διατίθενται από το συνεργείο καθαριότητας που θα αναδειχθεί. Οι σάκοι απορριμμάτων θα αντικαθίστανται καθημερινά και θα είναι διαφορετικού χρώματος από αυτούς που χρησιμοποιεί το Νοσοκομείο. Τα υλικά καθαρισμού επιφανειών, τοίχων, δαπέδων, τάπητα από λινέλαιο και μαρμάρων, ξύλινων κ.λπ. πρέπει να είναι υποαλλεργικά, οικολογικά, με δυνατότητα αραίωσης ή μη, να μην ξεβάφουν τα χρώματα, με αυξημένη δυνατότητα καθαρισμού, να μην θαμπώνει το δάπεδο και θα είναι άοσμα, να αναγράφονται τα συστατικά τους και να μην αναμιγνύονται μεταξύ τους κατά τη χρήση. Επί πλέον να είναι εγκεκριμένα και καταχωρημένα σε Διεθνείς λίστες υγιεινής και ενδεδειγμένα για ενδονοσοκομειακές λοιμώξεις. Όσον αφορά την χλωρίνη να αναγράφεται η περιεκτικότητά της σε υποχλωριώδες νάτριο 14%, και να υπολογίζεται για χρήση της σε αναλογία 1:10 σε αρκετές επιφάνειες. Τα υλικά και οι ποσότητες αυτών ανά τετρ. μέτρο που απαιτούνται για πλήρη καθαρισμό των χώρων θα αναφερθούν στην προσφορά κάθε συμμετέχοντος, αναλυτικά. ... Ο ανάδοχος θα χρησιμοποιεί πλαστικές σακούλες σκουπιδιών ανθεκτικές, χρώματος διαφορετικού από του Νοσοκομείου, με δική του δαπάνη, για να

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

διαφέρουν από εκείνες του Νοσοκομείου. Ο εξοπλισμός που θα χρησιμοποιεί στο έργο ο Ανάδοχος θα είναι κατονομασμένος συγκεκριμένα στην προσφορά, ώστε να εγκριθεί ή απορριφθεί από τον Εργοδότη εάν δεν είναι από κάθε άποψη τέλειος και κατάλληλος για τον καθαρισμό και την αποφυγή ατυχημάτων ζημιών, φθορών και ενοχλήσεων στους χώρους που θα καθαρίζονται και θα συντηρούνται. ... Την προσφορά θα συνοδεύει υποχρεωτικά και πίνακας με πελατολόγιο της εταιρίας και πιστοποιητικά αυτών των πελατών, όπως προαναφέρθηκε και τούτο θα αποτελεί βασικό κριτήριο αξιολόγησης της προσφοράς, από την οικεία επιτροπή. Οι συμμετέχουσες εταιρείες θα συνοδεύουν την προσφορά τους με ΕΝΤΥΠΑ τα οποία θα συμπληρώνονται και θα τηρούνται απαραίτητως καθημερινά, ήτοι: - Με έντυπο προγράμματος και μεθόδων καθαρισμού των χώρων του Νοσοκομείου μας, που θα εφαρμόσουν αν τους ανατεθεί η καθαριότητα, η οποία αποτελεί εξειδικευμένη εργασία προκειμένου περί Νοσοκομείου. - Με έντυπο κατάλογο για το καθένα εκ των υλικών καθαρισμού των επίπλων, μπάνιων, δαπέδων, απολύμανσης, παρκετίνης, χλωρίνης για πλύσιμο σφουγγαρίστρων, υφασμάτων, μοκετών κ.λπ., όπου θα αναφέρονται υποχρεωτικά: i. Η ονομασία προϊόντος ii. Η σύσταση του προϊόντος και πληροφορίες για τα συστατικά iii. Η Επικινδυνότητα του προϊόντος iv. Μέτρα ατομικής προστασίας των υπαλλήλων του συνεργείου κατά την χρήση των υλικών v. Τιμολόγια αγοράς υλικών. Επισημαίνεται ότι θα γίνει δεκτή και θα αξιολογηθεί από την Επιτροπή και κάθε άλλη πρόταση, των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό, η οποία θα συμπεριλαμβάνεται στην τεχνική προσφορά τους και θα αποβλέπει στην βελτίωση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών του συνεργείου προς όφελος του Νοσοκομείου, πλέον όσων αναφέρονται στους όρους της Διακήρυξης.». Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης, με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», ορίζονται μεταξύ άλλων τα εξής: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) ... β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται

συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης ... θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης».

13. Επειδή, από τους παρατεθέντες στην αμέσως προηγούμενη σκέψη της παρούσας όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι στην τεχνική προσφορά κάθε συμμετέχοντος στον διαγωνισμό πρέπει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς του να περιλαμβάνονται όλα τα έγγραφα από τα οποία να προκύπτει η συμμόρφωσή του με τις τεχνικές προδιαγραφές και τις απαιτήσεις για την παροχή της υπό ανάθεση υπηρεσίας, όπως αυτές περιγράφονται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης. Διαφορετικά, και σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 2.4.6 της διακήρυξης, η προσφορά του θα πρέπει να απορριφθεί. Και, ναι μεν από τη διατύπωση «υποβάλλεται υποχρεωτικά πλήρης τεχνική περιγραφή στην ελληνική γλώσσα, σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή (ανά είδος με αναφορά και στον κωδικό του) τόσο με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους λοιπούς όρους της διακήρυξης» του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης δεν προκύπτει με σαφήνεια το περιεχόμενο της τεχνικής αυτής περιγραφής, εντούτοις από τις διατυπώσεις του παραρτήματος Ι προκύπτει με σαφήνεια και χωρίς αμφισημία ότι με την τεχνική προσφορά απαιτείται υποχρεωτικώς να υποβάλλεται έντυπο με πρόγραμμα και μεθόδους καθαρισμού των χώρων του νοσοκομείου και κατάλογος για το καθένα εκ των υλικών καθαρισμού, όπου θα αναφέρονται υποχρεωτικά: η ονομασία προϊόντος, η σύσταση του προϊόντος και πληροφορίες για τα συστατικά, η επικινδυνότητα του προϊόντος, τα μέτρα ατομικής προστασίας των υπαλλήλων του συνεργείου κατά την χρήση των υλικών και τα τιμολόγια αγοράς υλικών, κατά τις προδιαγραφές και τις απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης. Από το ίδιο Παράρτημα, επίσης, προκύπτει ότι απαιτείται υποχρεωτικώς να υποβάλλεται με την προσφορά πελατολόγιο και πιστοποιητικά (εν. σχετικά με την εκτέλεση σχετικών συμβάσεων). Κατά συνέπεια, και υπό την εκδοχή ότι λόγω της ασάφειας των όρων της διακήρυξης σχετικά με το περιεχόμενο της έγγραφης τεχνικής περιγραφής του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης δεν θα ήταν νόμιμη η απόρριψη προσφοράς διαγωνιζόμενου με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε τέτοιο έγγραφο

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

(τεχνική περιγραφή, δηλαδή), η παντελής, ωστόσο, απουσία υποβολής πελατολογίου, εντύπου με το πρόγραμμα και τις μεθόδους καθαρισμού των χώρων του νοσοκομείου και καταλόγου με τα υλικά καθαρισμού με τις πληροφορίες που υποχρεωτικά πρέπει αυτός να περιέχει, καθιστά την τεχνική προσφορά ελλιπή, μη επιδεχόμενη διόρθωση ή συμπλήρωση και άγει σε άνευ ετέρου απόρριψή της. Και τούτο, διότι, όταν η προσκόμιση εγγράφων και δικαιολογητικών έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, τότε ο διαγωνιζόμενος πρέπει να αποκλειστεί, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011), άλλως καθίσταται μη νόμιμη η σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. ΙV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

14. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον φάκελο της τεχνικής της προσφοράς, η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε πελατολόγιο, ούτε έντυπο με το πρόγραμμα και τις μεθόδους καθαρισμού των χώρων του νοσοκομείου, ούτε κατάλογο με τα υλικά καθαρισμού, με αναφορά στην ονομασία κάθε προϊόντος, τη σύσταση του προϊόντος και πληροφορίες για τα συστατικά, την επικινδυνότητα του προϊόντος, τα μέτρα ατομικής προστασίας των υπαλλήλων του συνεργείου κατά την χρήση των υλικών και τα τιμολόγια αγοράς, ώστε να προκύπτει η ανταπόκριση τους με τις προδιαγραφές, κατά συνέπεια, και ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί. Η προσφεύγουσα, εξάλλου, δεν αμφισβητεί ότι η προσφορά της δεν περιείχε τα ως άνω ελλείποντα έγγραφα, προβάλλει, ωστόσο, ότι λόγω της ασάφειας του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης, σχετικά με το περιεχόμενο της έγγραφης τεχνικής περιγραφής, δεν είναι νόμιμη η απόρριψη της προσφοράς της με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε έγγραφη τεχνική περιγραφή κατά τους πιο πάνω όρους, αν προηγουμένως δεν της ζητείτο να συμπληρώσει τη λόγω της ασάφειας αυτής ελαττωματική προσφορά της. Ωστόσο, ενόψει της παντελούς απουσίας των λοιπών εγγράφων που υποχρεωτικώς έπρεπε να υποβληθούν με την τεχνική της προσφορά και, συγκεκριμένα πελατολογίου, εντύπου με το πρόγραμμα και τις μεθόδους καθαρισμού των χώρων του νοσοκομείου και καταλόγου με τα υλικά καθαρισμού με τις πληροφορίες που υποχρεωτικά έπρεπε αυτός να περιέχει, ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας προβάλλεται αλυσιτελώς. Και τούτο, διότι

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

η προσφορά της απορρίφθηκε και με την αιτιολογία ότι «... δεν έχουν υποβληθεί προς αξιολόγηση της επιτροπής, πελατολόγιο της εταιρείας, κατάλογος με τα υλικά καθαρισμού όπου θα αναφέρονται οι ονομασίες των προϊόντων, η σύσταση, η επικινδυνότητα, τα μέτρα ατομικής προστασίας». Έχει δε κριθεί ότι εφόσον δεν μεταβάλλεται η διάταξη της προσβαλλόμενης σχετικά με την απόρριψη προσφοράς, το κύρος της, έστω και υπό διαφορετική αιτιολογία, δεν πάσχει ακυρότητας (πρβλ. ΣΤΕ 2239/1970, 4698/1988). Ούτε, ασφαλώς μπορεί να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός ότι η προσφορά της προσφεύγουσας μπορούσε να διευκρινιστεί ή να συμπληρωθεί με βάση τις διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016. Και τούτο, διότι οι διατάξεις αυτές εξαιρούν την ποινή αποκλεισμού μόνον σε επουσιώδους σημασίας αποκλίσεις της προσφοράς, παρέχουν δε την ευχέρεια ή, αναλόγως, επιβάλλουν την υποχρέωση στην αναθέτουσα αρχή να ζητήσει και να δεχτεί συμπληρώσεις ή διευκρινίσεις επί καταρχήν υποβληθέντων εγγράφων και δικαιολογητικών υποψηφίου και δεν μπορεί να έχει εφαρμογή στην περίπτωση εγγράφων και δικαιολογητικών μη παντάπασι υποβληθέντων, ούτε στην περίπτωση που από τα υποβληθέντα έγγραφα και δικαιολογητικά δεν αποδεικνύεται καθόλου η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών. Διαφορετικά, κατά παράβαση των αρχών της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας θα έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, θα εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση μεταξύ των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό ή θα έχει ως συνέπεια την ευνοϊκή μεταχείριση του συμπληρώνοντος την προσφορά διαγωνιζόμενου στη διαδικασία ανάθεσης της επίμαχης δημόσιας σύμβασης. Όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλονται είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Ο ισχυρισμός, εξάλλου, της προσφεύγουσας ότι τα υλικά καθαρισμού (ονομασία προϊόντος, σύσταση, επικινδυνότητα, μέτρα ατομικής προστασίας) ήταν ήδη γνωστά στο νοσοκομείο, στα πλαίσια της κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της ισχύουσας με αριθ. πρωτ. 4906/17-7-2020 σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας της προσφεύγουσας με το νοσοκομείο είναι απορριπτέος, ως ερειδόμενος επί ανύπαρκτης προϋπόθεσης. Και τούτο, διότι η διακήρυξη δεν προβλέπει ότι σε περίπτωση που προσφέρων έχει ενεργή σύμβαση καθαριότητας με το νοσοκομείο δεν υποχρεούται να υποβάλλει τεχνική προσφορά με τα έγγραφα που υποχρεωτικώς απαιτούνται για την τεκμηρίωση συμμόρφωσης με τις

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης του τρέχοντος διαγωνισμού. Δεν ισχυρίζεται, άλλωστε, η προσφεύγουσα, ούτε προκύπτει ότι οι προδιαγραφές της με αριθ. πρωτ. 4906/17-7-2020 σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας της ίδιας με το νοσοκομείο είναι ίδιες με αυτές της υπό ανάθεση σύμβασης, ούτε ότι με την προσφορά της στον τρέχοντα διαγωνισμό δήλωσε πως θα παρέχει την υπό ανάθεση υπηρεσία με βάση το πρόγραμμα, τις μεθόδους καθαριότητας και τα υλικά καθαρισμού, με βάση τα οποία εκτελεί την υπηρεσία καθαριότητας του νοσοκομείου στο πλαίσιο της προηγούμενης ως άνω σύμβασης. Απορριπτέος, τέλος, ως απαράδεκτος, είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δεν υπέβαλε πελατολόγιο, λόγω των ρητρών εχεμύθειας που περιέχονται συνήθως στις αντίστοιχες με την υπό δημοπράτηση συμβάσεις, τους εντολείς των οποίων δεν μπόρεσε να περιλάβει σε σχετικό κατάλογο, με αιτιολογία ότι δεδομένης της κατάστασης του κορωνοϊού και των στενών χρονικών περιθωρίων που είχαν τεθεί από την επίδικη διακήρυξη, δεν ήταν εφικτό να λάβει τη σχετική συναίνεσή τους. Και τούτο, διότι, κατ' ουσίαν βάλλει κατά της υποχρέωσης να υποβάλλεται με την τεχνική προσφορά πελατολόγιο, υποχρέωση που υπολαμβάνει ότι είναι μη νόμιμη, λόγω των ρητρών εχεμύθειας που περιέχονται συνήθως στις αντίστοιχες με την υπό δημοπράτηση συμβάσεις, η οποίες δεν είναι δυνατόν να αρθούν δεδομένης της κατάστασης του κορωνοϊού, εντός της προθεσμίας υποβολής προσφοράς, χωρίς, ωστόσο ούτε να ισχυρίζεται ούτε να προκύπτει ότι αμφισβήτησε εντός της νόμιμης προθεσμίας με προσφυγή τον επίμαχο όρο της διακήρυξης, ούτε ότι υπέβαλε προσφορά με επιφύλαξη για τον λόγο αυτό. Έχει, όμως, κριθεί ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως και κατά το στάδιο στο οποίο αφορούν (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών επί τη ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012). Ειδικώς δε επί

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

διακηρύξεων γίνεται δεκτό ότι εφόσον έχουν υποβληθεί οι προσφορές, προκειμένου να είναι παραδεκτή η προσβολή όρων της διακήρυξης θα πρέπει να έχει προηγηθεί η κατάθεση επιφύλαξης (ΕΑ ΣΤΕ 957/2003, 386/2005, 1122/2008). Κατ' ακολουθία όλων των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.

15. Επειδή με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση τυγχάνει μη νόμιμη και ακυρωτέα, διότι έκρινε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» και ανακήρυξε την εταιρεία αυτή προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης, παρόλο που η οικονομική της προσφορά είναι εσφαλμένη και εν τέλει υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, στην οικονομική του προσφορά ο ανωτέρω οικονομικός φορέας προσδιορίζει το «ΚΟΣΤΟΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ» στο ποσό των 98.151,46€, με το ποσό αυτό να αποτελείται από τα επιμέρους κονδύλια: α) του ύψους προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές για το σύνολο των εργαζομένων, ποσού 78.040,11€, και β) του ύψους των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, ποσού 20.111,36€. Ωστόσο, με βάση το ποσό που διαλαμβάνεται για τις νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων και με δεδομένο ότι οι ασφαλιστικές εισφορές ανέρχονται σε ποσοστό 26,48 % επί των νομίμων αποδοχών, το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών ανέρχεται, όχι στο ποσό των 20.111,36€, αλλά στο ποσό των $(78.040,11 \times 26,48\%)$ 20.665,02€, επομένως το ποσό του κόστους εργαζομένων διαμορφώνεται στο συνολικό ποσό των 98.705,13€. Λαμβανομένων δε υπόψη και των λοιπών κονδυλίων που περιλαμβάνονται στην προσφορά της (κόστος αναλωσίμων 392,61€, διοικητικό κόστος 196,30€, εργολαβικό όφελος 392,61€, νόμιμες κρατήσεις 2.162,31€ και τον ΦΠΑ 24.443,76€ επί του συνολικού καθαρού ποσού επί του όλων των κονδυλίων της προσφερόμενης τιμής) το ποσό της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «...» ανέρχεται στα 126.292,74€, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

16. Επειδή, σε αντίκρουση των ανωτέρω ισχυρισμών της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι σύμφωνα με τη διακήρυξη δεν απαιτείτο ανάλυση κόστους και κάθε οικονομικός φορέας δεσμεύεται για την

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

τελική τιμή της οικονομικής του προσφοράς, διότι η ανάθεση της Υπηρεσίας πραγματοποιείται με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής. Η δε παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι, στην οικονομική της προσφορά υπολόγισε ότι θα χρησιμοποιήσει συνδυαστικά εργαζόμενους πλήρους και μερικής απασχόλησης για να καλύψει τις ανάγκες της σύμβασης, έτσι οι αμοιβές των εργαζομένων σε πλήρη απασχόληση οι οποίοι ασφαρίζονται με βαρέα και ανθυγιεινά ένσημα, ποσοστού 26,48% ανέρχονται σε 44.886,75€ ετησίως, ενώ οι αμοιβές των εργαζομένων σε μερική απασχόληση οι οποίοι ασφαρίζονται με μικτά ένσημα, ποσοστού 24,81%, ανέρχονται σε 33.153,36€ αντίστοιχα. Με αυτόν τον τρόπο, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι οι εργοδοτικές εισφορές έχουν υπολογιστεί ως εξής: $44.886,75 \times 26,48\% = 11.886,01\text{€}$ και $33.153,36 \times 24,81\% = 8.225,34\text{€}$, ήτοι συνολικά: Αποδοχές 78.040,11 € - Εισφορές: 20.111,36 €, σημειώνει δε ότι η ανάλυση αυτή δεν ήταν απαραίτητη σύμφωνα με το έντυπο της οικονομικής προσφοράς στη διακήρυξη, το οποίο ζητούσε μόνο το σύνολο των αποδοχών και των εισφορών των εργαζομένων, το εργατικό κόστος δηλαδή, το οποίο και συμπλήρωσε. Τέτοια ανάλυση, εξάλλου, καταλήγει η παρεμβαίνουσα, δεν υπέβαλε ούτε η προσφεύγουσα. Ενόψει των όρων της διακήρυξης σχετικά με το περιεχόμενο της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, σε συνδυασμό με το έντυπο αυτής, όπως περιέχεται στο Παράρτημα II της διακήρυξης, οι ως άνω ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι. Συγκεκριμένα, ούτε στο άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», ούτε στο Έντυπο Οικονομικής προσφοράς που περιέχεται στο Παράρτημα II της διακήρυξης απαιτείται ανάλυση του κόστους απασχόλησης των εργαζομένων σε κόστος για τις αποδοχές και κόστος για τις εισφορές τους, αρκεί να δίδεται ποσό για το σύνολο του κόστους αυτών, όπως διαμορφώνεται με βάση τις συνολικές κατ' έτος αποδοχές τους και τις ασφαλιστικές εισφορές που επιβάλλεται να τους καταβάλλονται αθροιστικά. Όπως, άλλωστε, βάσιμα ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα τέτοια ανάλυση δεν έχει υποβάλει ούτε η προσφεύγουσα. Κατά συνέπεια, η λήψη υπόψη της ανάλυσης του συνολικού εργατικού κόστους της παρεμβαίνουσας, όπως αυτή περιέχεται στην Οικονομική Προσφορά της, ως εκ περισπού υποβληθείσας, μη νομίμως λαμβάνεται υπόψη. Εξάλλου, αορίστως

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

προβάλλεται ότι το συνολικό ποσό αποδοχών των εργαζομένων της παρεμβαίνουσας είναι δεδομένο ότι επιβαρύνεται με ποσοστό 26,48%, το οποίο αντιστοιχεί σε εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης στον τομέα της υπό ανάθεσης υπηρεσίας, για τους οποίους και μόνο κατά νόμο καταβάλλονται εισφορές ασφάλισης ποσοστού 26,48% επί του καθαρού ποσού των αποδοχών τους. Και τούτο, διότι δεν ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ούτε προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα δήλωσε ότι θα απασχολήσει μόνον εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης. Αντιθέτως, ενόψει των όσων ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα και δεν αμφισβητήθηκαν ως μη νόμιμα ή ανακριβή από την προσφεύγουσα, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η παρεμβαίνουσα δεν προτίθεται να απασχολήσει εργαζόμενους μόνον πλήρους απασχόλησης, το συνολικό δε ποσό που στον πίνακα ανάλυσης κόστους οικονομικής προσφοράς της δηλώνει ότι λαμβάνεται υπόψη για τις αποδοχές των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στην παροχή της υπό ανάθεση υπηρεσίας είναι αποτέλεσμα άθροισης των αποδοχών εργαζομένων πλήρους απασχόλησης και εργαζομένων μερικής απασχόλησης. Η προσφεύγουσα, τέλος, δεν ισχυρίζεται ούτε ότι για την πλήρωση των απαιτήσεων καθαριότητας του νοσοκομείου από τη διακήρυξη επιβάλλεται η απασχόληση εργαζομένων μόνο πλήρους απασχόλησης, ώστε νομίμως να επιβάλλεται ποσοστό 26,48% για τις κατά νόμον ασφαλιστικές εισφορές τους, κατά τα άνω, ούτε ότι το συνολικό καθαρό ποσό των νόμιμων αποδοχών του κατ' ελάχιστον απαιτούμενου αριθμού εργαζομένων πλήρους απασχόλησης για ένα έτος ανέρχεται στο ποσό των 78.040,11€, το οποίο και δήλωσε η παρεμβαίνουσα ότι θα καταβάλει. Τα ζητήματα αυτά, άλλωστε, δεν μπορεί να εξεταστούν στα πλαίσια εξέτασης της κρινόμενης προσφυγής, ούτε παρεμπιπτόντως, καθώς, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 5, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, η ΑΕΠΠ επιλαμβάνεται αποκλειστικά επί ζητημάτων που τίγονται με την προσφυγή και δεν μπορεί να ελέγξει παρεμπιπτόντως όρους της διακήρυξης ή ζητήματα που αφορούν τη διενέργεια της διαδικασίας. Τούτων δοθέντων, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί με την αιτιολογία ότι η οικονομική της προσφορά είναι εσφαλμένη και εν τέλει υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της διακήρυξης είναι απορριπτέος, όπως απορριπτέος είναι και ο δεύτερος λόγος της κρινόμενης προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 1551 / 2020

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

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει, 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.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 10 Νοεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 30 Νοεμβρίου 2020 από τον νέο Πρόεδρο του 2^{ου} Κλιμακίου, δυνάμει της με αριθμό 104/2020 Πράξης Προέδρου ΑΕΠΠ.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου