

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος - Εισηγητής, Μαργαρίτα Κανάβα και Γερασιμούλα - Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2310/14.12.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «....» (εφεξής «ο προσφεύγων»), που εδρεύει στ... .., οδός, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα, και κατά της υπ. αριθ. Θ49/ΔΣ39/24-11-2021 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ... (εφεξής η «προσβαλλόμενη»),

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....» με διακριτικό τίτλο «....», που εδρεύει στην ... επί της ... (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και ανακηρύσσεται προσωρινός ανάδοχος.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή Γεώργιο Κουκούτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 192/2022

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 1.605,00€ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την από 13.12.2021 πληρωμή αυτού στην Alpha Bank), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος παράτασης. Συνεπώς, εφόσον η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης είναι 160.410,15€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος παράτασης, το οφειλόμενο παράβολο για την άσκηση της παρούσας προσφυγής ανέρχεται στο ποσό των 802,05€, και ως εκ τούτου το υπερβάλλον παράβολο ποσού 802,05€ πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα, ως αχρεωστήτως καταβληθέν, ανεξάρτητα από την έκβαση της προσφυγής του.

2. Επειδή με την υπ' αριθ. ... διακήρυξη προκηρύχθηκε Διεθνής Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών διανομής γευμάτων στους ασθενείς του ..., για ένα (1) έτος με δικαίωμα παράτασης ενός (1) ακόμη έτους, έναντι συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης δυο (2) ετών 320.820,30€, πλέον Φ.Π.Α 24%, (160.410,15€/έτος πλέον ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 10/5/2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 7.07.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 13/12/2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του

Αριθμός απόφασης: 192/2022

διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 1/12/2021 και ότι η καταληκτική ημερομηνία της προθεσμίας άσκησης της προσφυγής (11/12/2021) ήταν Σάββατο, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή στις 14/12/2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 3167/2021 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 24/12/2021, ήτοι εμπροθέσμως, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 7740/2021 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώως έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή την 30.12.2021 απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 192/2022

11. Επειδή στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος πέντε οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμ. συστήματος 225436 και 224780 αντίστοιχα προσφορές τους. Σύμφωνα με το από 24/11/2021 Απόσπασμα πρακτικών της 39^{ης} /24.11.2021 Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου (εφεξής ΔΣ) του ..., το ΔΣ αποδέχθηκε τις προσφορές του προσφεύγοντος και του παρεμβαίνοντος, ανακηρύσσοντας προσωρινό ανάδοχο τον παρεμβαίνοντα και κατατάσσοντας τον προσφεύγοντα δεύτερο σε σειρά μειοδοσίας.

12. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

13. Επειδή ο προσφεύγων, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του, υποστηρίζει ότι: *«η συμμετέχουσα εταιρεία ... ΔΕΝ ΠΡΟΣΚΟΜΙΖΕΙ στον ηλεκτρονικό υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» που έχει υποβάλει, την ως άνω αναφερόμενη υπεύθυνη δήλωση, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς της. Η έλλειψη αυτή έχει ως αποτέλεσμα η συμμετέχουσα εταιρεία να εμφανίζεται ότι ΔΕΝ πληροί τις σχετικές απαιτήσεις, τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και κυρίως ότι ΔΕΝ αποδέχεται ρητά και ανεπιφύλακτα τους όρους της Διακήρυξης».*

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, υποστηρίζει ότι: *«Σχετικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής (Β1) και συγκεκριμένα για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6. της Διακήρυξης, η αρμόδια επιτροπή γνωμοδοτεί ότι α) το κατατεθειμένο φύλλο συμμόρφωσης στο οποίο αναφέρονται αναλυτικά το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών και*

Αριθμός απόφασης: 192/2022

β) η Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία συμπεριλαμβάνεται ότι «...Έλαβα γνώση των όρων της διακήρυξης με αριθμό ... του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου Αλεξανδρούπολης και τους αποδέχομαι όλους πλήρως και ανεπιφύλακτα..», δεόντως υπογεγραμμένα από τον νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρίας ..., καλύπτει τις απαιτήσεις της Αναθέτουσας Αρχής περί αποδοχής των όρων και πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών και ορθώς έγιναν αποδεκτά από την επιτροπή αξιολόγησης των προσφορών».

15. Επειδή ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι: «Η υπεύθυνη δήλωση της σελίδας 12 που αναφέρει η προσφεύγουσα συμπεριλαμβάνεται στο άρθρο 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» και αφορά την προσκόμιση των αποδεικτικών μέσων προς απόδειξη των αναφερόμενων στο υποβαλλόμενο ΕΕΕΣ κατά το στάδιο της κατακύρωσης, τα οποία κατατίθενται μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο σε επόμενο στάδιο του διαγωνισμού».

16. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής:

«2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.9.1.

Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. Το ΕΕΕΣ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική

Αριθμός απόφασης: 192/2022

ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1-της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης.

2.2.9.2.

Αποδεικτικά μέσα

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 105 παρ. 3 περ. γ [...]

B.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:

α) για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ... που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του.

Αριθμός απόφασης: 192/2022

β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 α' και β' και πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του.

Ειδικά για τις περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.2 α., πέραν του ως άνω πιστοποιητικού, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

γ) Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.3 περίπτωση β' (άρθρο 73 παρ. 4 περ. β' του Ν. 4412/2016) εκδίδεται «Ενιαίο Πιστοποιητικό Δικαστικής Φερεγγυότητας» από τα αρμόδια Δικαστήρια της χώρας [...]

δ) για την παράγραφο 2.2.3.2. γ', πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής [...]

ε) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.3 υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας εγκατάστασής του ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.

στ) Για την παράγραφο 2.2.3.8. υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ... ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 192/2022

ζ) Για την παράγραφο 2.2.3.9. οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να αναγράφουν στην προσφορά τους α) τον αριθμό των εργαζομένων και β) την συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (να επισυναφθεί αντίγραφο).

B.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης [...]

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αποσπάσματα οικονομικών καταστάσεων [...]

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν υπεύθυνη δήλωση ότι πληρούν τις σχετικές απαιτήσεις, τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και ότι τις αποδέχονται πλήρως (Παράρτημα I της παρούσας διακήρυξης).

B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσης με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7. να κατατεθούν τα απαραίτητα σε ισχύ πιστοποιητικά/βεβαιώσεις.

B.6. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους.

B.7. Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου, εφόσον αυτή προκύπτει από πιστοποιητικό αρμόδιας-αρχής συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους [...]

Αριθμός απόφασης: 192/2022

B.8. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης [...]

B.9. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 19 παρ. 2 του ν. 4412/2016.

B.10. Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό.

3.2.

Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά κατακύρωσης

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό προμηθευτή»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης 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

Αριθμός απόφασης: 192/2022

αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό προμηθευτή»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94)».

17. Επειδή κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, έχει καθιερωθεί ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ, το οποίο συνιστά υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το χρονικό σημείο που η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των εν λόγω εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που διενεργείται έχει διπλό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 192/2022

του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκομίζονται αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής (ΑΕΠΠ 154/2021).

18. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το 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 (Ολ ΣΤΕ 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). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

19. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ,

Αριθμός απόφασης: 192/2022

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).

20. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

21. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου....*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

22. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. 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).

23. Επειδή από τους όρους της παρούσας διακήρυξης προκύπτει ότι κάθε προσφέρων οικονομικός φορέας, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών συμμετοχής και της προσφοράς του, υποβάλλει ως δικαιολογητικό συμμετοχής το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3

Αριθμός απόφασης: 192/2022

του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη για τον οικονομικό φορέα που το προσκομίζει ότι δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της διακήρυξης. Περαιτέρω δε, μετά την αξιολόγηση των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό προμηθευτή) και τον καλεί να υποβάλει, εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης, μεταξύ άλλων και όλα τα δικαιολογητικά, ως αποδεικτικά στοιχεία, που περιγράφονται στον όρο 2.2.9.2. της διακήρυξης, όπου μεταξύ άλλων αναφέρεται και η υπεύθυνη δήλωση του όρου Β.4., για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6. Ενόψει των ανωτέρω δεν είναι βάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι ο παρεμβαίνων όφειλε, σύμφωνα με τον όρο Β.4. της διακήρυξης, να υποβάλει, μαζί με τα δικαιολογητικά συμμετοχής, την τεχνική προσφορά και το ΕΕΕΣ, και υπεύθυνη δήλωση με το περιεχόμενο του όρου Β.4. Και τούτο διότι ρητώς η διακήρυξη αναφέρει ότι η υπεύθυνη δήλωση του όρου Β.4. υποβάλλεται ως αποδεικτικό στοιχείο μόνο από τον προσωρινό προμηθευτή και μόνο στο στάδιο της κατακύρωσης και όχι σε προγενέστερο στάδιο και δη στο στάδιο της προκαταρκτικής απόδειξης. Ενόψει των ανωτέρω τυγχάνει απορριπτέος ο προβαλλόμενος λόγος ως αβάσιμος.

24. Επειδή ο προσφεύγων, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής του, υποστηρίζει ότι: *«η ως άνω εταιρεία προσκομίζει τον ετήσιο πίνακα προσωπικού της για το έτος 2020 από τον οποίο προκύπτει ότι ΔΕΝ διαθέτει ΚΑΝΕΝΑΝ εργαζόμενο με την ειδικότητα του τραπεζοκόμου και μάγειρα. Επομένως, η τεχνική της προσφορά έπρεπε να απορριφθεί κατά δέσμια αρμοδιότητα της Αναθέτουσας Αρχής, ως μη καλύπτουσα τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης [...] για την εκτέλεση του υπό ανάθεση έργου*

Αριθμός απόφασης: 192/2022

απαιτούνται εργαζόμενοι με την ειδικότητα του τραπεζοκόμου και του μάγειρα, όπως ρητά και με σαφήνεια αναφέρεται στο Παράρτημα Ι, σελίδα 27 της διακήρυξης».

25. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, υποστηρίζει ότι: «Α2) Ως προς τον δεύτερο λόγο της προσφυγής (Β2), στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης (Τεχνικές προδιαγραφές), απαιτείται από τις συμμετέχουσες εταιρίες η προσκόμιση «πρόσφατης κατάστασης προσωπικού της επιχείρησης ότι απασχολεί τουλάχιστον 13 άτομα, θεωρημένη από την Επιθεώρηση Εργασίας», χωρίς να ζητούνται συγκεκριμένες ειδικότητες των εργαζομένων αυτών. Συνεπώς, ο κατατεθειμένος πίνακας προσωπικού από την εν λόγω εταιρία πληροί τα απαιτούμενα της διακήρυξης και της αναθέτουσας αρχής. Εξάλλου, βασικός όρος του όρου ήταν η απόδειξη της δυναμικής των συμμετασχόντων εταιριών σε διάθεση προσωπικού κάτι το οποίο και αποδεικνύεται».

26. Επειδή ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι: «η Διακήρυξη δεν αναφέρει σε κανένα σημείο ότι οι εργαζόμενοι θα πρέπει να έχουν συγκεκριμένες ειδικότητες στην κατατεθειμένη κατάσταση προσωπικού. Στο Παράρτημα Ι σελ. 27 της Διακήρυξης περιλαμβάνονται η περιγραφή και οι τεχνικές προδιαγραφές εκτέλεσης του έργου (αριθμός εργαζομένων που θα απασχοληθούν και σε ποιο πόστο θα εργάζονται) και δεν υπάρχει αναφορά ούτε παραπομπή στην κατάσταση προσωπικού που απαιτείται να κατατεθεί από τους συμμετέχοντες, όπως εσφαλμένα υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Από την επισκόπηση των όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι δεν απαιτείται συγκεκριμένη ειδικότητα για το προσωπικό που θα απασχοληθεί στο έργο, πολλώ δε μάλλον δεν απαιτείται από τη διακήρυξη αυτό να αναφέρεται στις σχετικές προσκομιζόμενες καταστάσεις προσωπικού. Εφόσον δε απαιτούνταν κατά την εν λόγω διαδικασία η ρητή μνεία των ανωτέρω και μόνον ειδικοτήτων προσωπικού, αυτό θα (έπρεπε να) είχε προβλεφθεί ρητά με ποινή αποκλεισμού από τους όρους της διακήρυξης. Η επάρκεια άλλωστε του προσωπικού που θα έχει στη διάθεσή του ο ανάδοχος ώστε να διασφαλίζεται η προσήκουσα εκτέλεση του έργου αξιολογείται, σύμφωνα με τους όρους της

Αριθμός απόφασης: 192/2022

διακήρυξης, κατά την ελεύθερη κρίση της Επιτροπής Διενέργειας/Αξιολόγησης του Διαγωνισμού. Ως εκ τούτου η αξιολόγηση αυτή δεν ελέγχεται παρά μόνον ως προς την υπέρβαση των άκρων ορίων του περιθωρίου εκτίμησης της Επιτροπής. Εν προκειμένω όμως η κρίση ότι διασφαλίζεται η προσήκουσα εκτέλεση του έργου μέσω της διάθεσης προσωπικού της εταιρείας μας, πλέον των λοιπών μέσων και δυνατοτήτων που θα διατεθούν από αυτήν, όπως προκύπτουν από την προσφορά μας, δεν υπερβαίνει τα άκρα όρια του περιθωρίου διαμόρφωσης της ελεύθερης κρίσης της Επιτροπής Διενέργειας/Αξιολόγησης του Διαγωνισμού (βλ. και *ad hoc* ΑΕΠΠ 1281, 1282 /2020, σκ. 2)».

27. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής:

«2.4.3.2.

Τεχνική Προσφορά

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις Τεχνικές Προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, καθώς επίσης και τα αποδεικτικά επάρκειας των παραγράφων 2.2.5., 2.2.6., και 2.2.7., περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

2.4.4.

Λόγοι απόρριψης προσφορών

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 φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής-

Αριθμός απόφασης: 192/2022

τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας,

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 παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 42 του ν. 4782/2021,

δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά,

ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.3 περ.γ της παρούσας (περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

ζ) η οποία είναι υπό αίρεση,

η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική περιγραφή του Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης-Τεχνικές Προδιαγραφές

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

Αριθμός απόφασης: 192/2022

«Τεχνικές προδιαγραφές για την παροχή υπηρεσιών διανομής γευμάτων στους ασθενείς του ...»

ΒΑΣΙΚΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ

Οι εργαζόμενοι του αναδόχου θα πρέπει :

-Να έχουν τουλάχιστον απολυτήριο Γυμνασίου, ώστε να γνωρίζουν πολύ καλά την ελληνική γραφή και ανάγνωση για να κατανοούν και να χρησιμοποιούν σωστά τις γραπτές οδηγίες για τις δίαιτες των ασθενών.

-Να έχουν ηλικία μέχρι 50 ετών, να είναι αρτιμελείς και υγιείς (με βιβλιάριο υγείας από το οποίο να προκύπτει ότι εξετάστηκαν το τελευταίο τρίμηνο και είναι υγιείς).

-Να απασχολούνται ανάλογα με τις ανάγκες του Νοσοκομείου σε κυκλικό ωράριο που θα ορίζεται από το τμήμα διατροφής του, συμπεριλαμβανομένων Κυριακών και Αργιών.

-Η στολή εργασίας θα είναι σύμφωνη με τα σχέδια και τα χρώματα του, θα πρέπει να είναι πάντα καθαρή και να αλλάζει τακτικά (κάθε φορά που είναι βρώμικη και τουλάχιστον 2 φορές την εβδομάδα), σύμφωνα με τους κανόνες υγιεινής, ώστε να διασφαλίζεται η προστασία της ασφάλειας των τροφίμων. Η δαπάνη για τη στολή και το κόστος καθαρισμού της θα επιβαρύνει τον ανάδοχο.

-Ο καθαρισμός της στολής δεν θα γίνεται από κάθε ένα εργαζόμενο ξεχωριστά άλλα συνολικά από τον ανάδοχο.

-Σε ειδικά τμήματα με ασθενείς υψηλού κινδύνου, όπως προσδιορίζονται από το, θα χρησιμοποιούνται ειδικά προστατευτικά μέτρα, όπως αυτά καθορίζονται από το ... και θα επιβαρύνουν τον ανάδοχο.

-Το Τμήμα Διατροφής θα προσδιορίζει την ανάγκη χρήσεως γαντιών ή άλλων μέτρων προστασίας που θα επιβαρύνουν τον ανάδοχο.

-Για το χώρο αποδυτηρίων του προσωπικού του αναδόχου υπάρχει ειδική πρόβλεψη από το

Αριθμός απόφασης: 192/2022

-Ο ανάδοχος οφείλει να διαθέτει σε καθημερινή και συνεχή βάση στο δέκα (10) άτομα (Οκτώ (8) άτομα τραπεζοκόμοι - Δύο (2) άτομα Μαγειρείων), τα οποία θα εργάζονται με 8ωρη απασχόληση, σε όλες τις βάρδιες, 40 ώρες την εβδομάδα (συμπεριλαμβανομένων και των αργιών και των εξαιρέσιμων), βάσει προγράμματος που θα ορίζεται από το τμήμα Διατροφής.

[...]

Το προσωπικό του αναδόχου θα είναι σταθερό και εκπαιδευμένο. Δεν θα απασχολείται σε άλλες επιχειρηματικές δραστηριότητες του αναδόχου. Στο ... θα υπάρχει ονομαστικός κατάλογος των εργαζομένων στο χώρο των τροφίμων θεωρημένος από την επιθεώρηση εργασίας, ενώ οποιαδήποτε μεταβολή στο προσωπικό, θα γνωστοποιείται γραπτά στο ... [...]

ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ – ΕΠΟΠΤΕΙΑ

α) Αντικείμενο της εκπαίδευσης.

Η εκπαίδευση αφορά το νεοδιοριζόμενο και το ήδη υπάρχον προσωπικό. Αφορά τις βασικές αρχές της υγιεινής των τροφίμων, την καθαριότητα και την απολύμανση των χώρων και του εξοπλισμού, την αποθήκευση και τη μεταφορά των τροφίμων, τους κανόνες ατομικής καθαριότητας, τους κανόνες σερβιρίσματος, την εκπαίδευση σε ειδικές δίαιτες, τη διαχείριση των αποβλήτων (σκουπιδιών).

β) Εκπαίδευση.

Ο ανάδοχος έχει υποχρέωση να καταρτίζει το προσωπικό που ασχολείται με τον χειρισμό τροφίμων.

γ) Υπεύθυνος εκπαίδευσης.

Υπεύθυνος εκπαίδευσης είναι ο ανάδοχος σε συνεργασία με την υπεύθυνη Διατροφής του

δ) Έλεγχος του αναδόχου

Ο έλεγχος του αναδόχου από το ... ανατίθεται στο Τμήμα Διατροφής, τον Τεχνολόγο Τροφίμων και την Επιτροπή Νοσοκομειακών Λοιμώξεων. Τα

Αριθμός απόφασης: 192/2022

στοιχεία του προσωπικού και της εκπαίδευσης τους πρέπει πάντα να είναι στη διάθεση τους.

ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ ΤΩΝ ΤΡΑΠΕΖΟΚΟΜΩΝ

- Σερβίρισμα των κύριων και ενδιάμεσων γευμάτων στους ασθενείς. Ανάλογα με τον τρόπο διανομής των τροφίμων, προκύπτουν και οι υποχρεώσεις ετοιμασίας των δίσκων σερβιρίσματος. Σε κάθε περίπτωση οι τραπεζοκόμοι πριν από το σερβίρισμα συμβουλευονται τον κατάλογο με τα ονόματα και τις δίαιτες των ασθενών.

- Στη συνέχεια μαζεύουν τα άπλυτα σκεύη, τα πλένουν, τα στεγνώνουν και τα αποθηκεύουν σε καθαρά ντουλάπια τα οποία τουλάχιστον μια φορά την εβδομάδα καθαρίζονται από τους / τις τραπεζοκόμους.

- Από τους υπευθύνους του Τμήματος Διατροφής του περιγράφονται λεπτομερώς και με χρονοδιάγραμμα οι υποχρεώσεις των τραπεζοκόμων.

- Η κουζίνα, οι πάγκοι, οι θερμοτράπεζες και τα τροχήλατα καρότσια καθαρίζονται από τους / τις τραπεζοκόμους. Ο τρόπος καθαρισμού και απολύμανσης περιγράφεται λεπτομερώς από τις υπηρεσίες του Νοσοκομείου. Η δαπάνη για τα καθαριστικά, απολυμαντικά και σκεύη καθαρισμού βαρύνει το ...

- Όταν τελειώσουν όλες οι εργασίες, η κουζίνα κλειδώνεται και το κλειδί παραδίδεται στη υπηρεσία που ορίζει το τμήμα διατροφής.

- Κρίνεται σκόπιμο να αναφερθεί εδώ ότι η απομάκρυνση τροφίμων, έστω και μη κατάλληλων προς διάθεση, από το χώρο του Νοσοκομείου, εκτός του ότι είναι νομικώς κολάσιμη, είναι μερικές φορές και επικίνδυνη.

Η προσφορά των συμμετεχόντων πρέπει να πληροί τις παρακάτω τεχνικές προδιαγραφές:

1. Πρόσφατη κατάσταση προσωπικού της επιχείρησης ότι απασχολεί τουλάχιστον 13 άτομα, θεωρημένη από την Επιθεώρηση Εργασίας.
2. Πιστοποιητικό ποιότητας κατά ISO 9001:2000.

3. Ο ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί όλους τους Ελληνικούς Νόμους τους σχετικούς με την εργασία (Εργατική Νομοθεσία) και τις διατάξεις για αμοιβές (δηλαδή καταβολή των νομίμων αποδοχών, οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπόμενων από την οικεία κλαδική Σ.Σ.Ε), το ωράριο εργασίας και κοινωνικών παροχών (έγκαιρη απόδοση κρατήσεων των εργαζομένων), αποζημιώσεων, όρων υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων, φόρων κ.λπ., θα ευθύνεται δε έναντι των Ελληνικών Αρχών για την τήρηση κάθε υποχρέωσης που προκύπτει από αυτές. Επίσης υποχρεούται να εκπληρώνει όλες τους τις υποχρεώσεις απέναντι στο Δημόσιο, στους ασφαλιστικούς φορείς και σε κάθε τρίτο.
4. Επίσης οι συμμετέχοντες θα αναφέρουν επί ποινή αποκλεισμού στην τεχνική τους προσφορά τα εξής:
- A) Τον αριθμό των εργαζομένων
- B) Την συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (να επισυναφθεί αντίγραφο).

ΠΡΟΣΦΟΡΕΣ ΠΟΥ ΔΕΝ ΕΙΝΑΙ ΣΥΜΦΩΝΕΣ ΜΕ ΤΑ ΑΝΩΤΕΡΩ ΖΗΤΟΥΜΕΝΑ ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΘΑ ΑΠΟΡΡΙΠΤΟΝΤΑΙ ΩΣ ΑΠΑΡΑΔΕΚΤΕΣ ΚΑΙ ΔΕΝ ΘΑ ΛΑΜΒΑΝΟΝΤΑΙ ΥΠΟΨΗ»

28. Επειδή, από τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προκύπτει ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει το σύνολο των εγγράφων που πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές. Δοθέντος δε ότι ρητώς στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης έχει τεθεί ως τεχνική προδιαγραφή, η διάθεση από τον συμμετέχοντα για την παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών δέκα (10) ατόμων, εκ των οποίων Οκτώ (8) άτομα τραπεζοκόμοι και δύο (2) άτομα Μαγειρείων, προδήλως συνάγεται ότι με τη τεχνική προσφορά έκαστου συμμετέχοντος πρέπει να προσκομιστεί έγγραφο που να αποδεικνύει τη διάθεση προσωπικού με τον συγκεκριμένο αριθμό και ειδικότητες. Ωστόσο, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων ουδέν έγγραφο υπέβαλε προς απόδειξη της πλήρωσης της συγκεκριμένης προδιαγραφής, η

Αριθμός απόφασης: 192/2022

δε κατάσταση προσωπικού που προσκόμισε ο παρεμβαίνων, δεν αναφέρει τη διάθεση προσωπικού τραπεζοκόμων και μαγείρων, ως άλλωστε συνομολογεί η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων. Αορίστως δε και αναποδείκτως ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι από την προσφορά του αποδεικνύεται η πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής αφού, ο τελευταίος απλώς επαναλαμβάνει τους όρους της διακήρυξης, χωρίς, όμως, να προσκομίζει κανένα σχετικό αποδεικτικό έγγραφο. Ουδόλως δε λογικώς δύναται να υποστηριχθεί ότι εφόσον η διακήρυξη δεν προβλέπει συγκεκριμένο έγγραφο προς απόδειξη της πλήρωσης της επίμαχης προδιαγραφής, οι διαγωνιζόμενοι δεν οφείλουν να αποδείξουν ότι καλύπτουν τις τεθείσες τεχνικές απαιτήσεις και δη επί ποινή αποκλεισμού, αλλά ότι το μέσο απόδειξης της επίμαχης προδιαγραφής επαφίεται στη διακριτική ευχέρεια του υποψηφίου. Σημειωτέον ότι ο προσφεύγων προβάλλει ως λόγο προσφυγής εν γένει τη μη πλήρωση της συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής και όχι ότι η επίμαχη τεχνική προδιαγραφή πρέπει να αποδεικνύεται αποκλειστικώς και μόνον από την κατάσταση του προσωπικού. Ούτε εξάλλου δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι συντρέχει περίπτωση ασάφειας της διακήρυξης. Επομένως βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος, και ως εκ τούτου η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη και να απορριφθεί η παρέμβαση.

29. Επειδή, κατά τη μειοψηφούσα άποψη του Προέδρου του Κλιμακίου, από τη συνδυασμένη ερμηνεία των όρων της διακήρυξης 2.4.3.2, 2.4.6. περ. θ' και το Παράρτημα Ι, όπου προβλέπονται οι τεχνικές προδιαγραφές, προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει να πληρούν τη συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή, ήτοι να διαθέτουν για την εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης, μεταξύ άλλων, 8 τραπεζοκόμους και 2 άτομα στα μαγειρεία. Προσφορά δε που υποβάλλεται και έχει ελλείψεις ή αποκλίσεις ως προς τον αριθμό των ατόμων ή τις εν λόγω ιδιότητες απορρίπτεται ως απαράδεκτη, διότι η μη πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών επισύρει την απόρριψη της προσφοράς. Ως εκ τούτου, βασίμως προβάλλεται από τον προσφεύγοντα ότι καταρχήν η πλήρωση της συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής θα πρέπει

Αριθμός απόφασης: 192/2022

να συντελείται, σε κάθε περίπτωση, με την τεχνική προσφορά που υποβάλλουν οι διαγωνιζόμενοι. Ωστόσο, δεν αναφέρεται με συγκεκριμένο τρόπο στους όρους της διακήρυξης ούτε καθορίζεται επακριβώς το έγγραφο, το οποίο θα πρέπει να υποβάλλεται και από το οποίο θα πρέπει να αποδεικνύεται η πλήρωση της συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής. Περαιτέρω δε, οι διαγωνιζόμενοι έχουν και την υποχρέωση να υποβάλλουν πρόσφατη κατάσταση προσωπικού της επιχείρησης ότι απασχολεί τουλάχιστον 13 άτομα, θεωρημένη από την Επιθεώρηση Εργασίας. Ωστόσο, δεν προβλέπεται από τον συγκεκριμένο όρο ή από άλλον όρο της διακήρυξης ότι στο έγγραφο αυτό θα πρέπει να δηλώνονται, ότι έχουν απασχοληθεί στην επιχείρηση του προσφέροντος οικονομικού φορέα 8 τραπεζοκόμοι και 2 μάγειρες. Τούτου δοθέντος, και δεδομένου ότι οι όροι της διακήρυξης πρέπει να ερμηνεύονται στενά δεν μπορεί να γίνει δεκτός ως βάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι σε κάθε περίπτωση τυγχάνει απορριπτέα η προσφορά του παρεμβαίνοντος, λόγω του ό,τι δεν δηλώνονται στη συγκεκριμένη κατάσταση του προσωπικού της επιχείρησης τα δέκα άτομα, με ιδιότητες τραπεζοκόμου (8) και μάγειρα (2), που απαιτείται να διατίθενται από άλλη τεχνική προδιαγραφή, δεδομένου ότι η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή, περί του αριθμού και των ιδιοτήτων των ατόμων, αρκεί να αποδεικνύεται από τα έγγραφα της τεχνικής προσφοράς, χωρίς να τίθεται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, η θέση της συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής στην ως άνω κατάσταση προσωπικού.

29. Επειδή από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς του παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων δήλωσε ότι πληροί όλα τα βασικά κριτήρια, μεταξύ δε αυτών και την τεχνική προδιαγραφή ότι θα διαθέσει 8 τραπεζοκόμους και 2 άτομα στα μαγειρεία (σελίδες 2 και 3 του εγγράφου της τεχνικής προσφοράς). Ως εκ τούτου και ενόψει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, σύμφωνα με τα οποία δεν προκύπτει από τους όρους της διακήρυξης η υποχρέωση των διαγωνιζομένων να δηλώνουν, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τους, στην κατάσταση προσωπικού ότι απασχολούν 8 άτομα ως τραπεζοκόμους και 2 άτομα ως μάγειρες, τυγχάνει

Αριθμός απόφασης: 192/2022

απορριπτέος ως αβάσιμος ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η αναθέτουσα αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για το λόγο αυτό. Τούτο διότι, από την τεχνική προδιαγραφή που προβλέπει τις ιδιότητες τραπεζοκόμου και μάγειρα, προκύπτει μόνον η υποχρέωση που των διαγωνιζόμενων να απασχολήσουν συγκεκριμένα στον αριθμό άτομα με τις συγκεκριμένες ιδιότητες, ενώ από την τεχνική προδιαγραφή για υποβολή δήλωσης κατάστασης προσωπικού για 13 άτομα δεν ζητείται άνευ ετέρου και επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τα 13 άτομα αυτά να είναι τραπεζοκόμοι και μάγειρες.

30. Επειδή ο προσφεύγων, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του, υποστηρίζει ότι: *«Εν προκειμένω, η εταιρεία ... προσκομίζει στον ηλεκτρονικό υποφάκελο της οικονομικής της προσφοράς το αρχείο με τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ», το οποίο περιλαμβάνει την ανάλυση της οικονομικής προσφοράς της, και το οποίο χαρακτηρίζει ως «ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΟ», κατά ΠΛΗΡΗ ΚΑΤΑΧΡΗΣΤΙΚΟΤΗΤΑ και κατά ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΚΑΙ ΤΗΣ ΝΟΜΟΘΕΣΙΑΣ που διέπει αυτήν, καθότι όπως αναφέρεται ανωτέρω, δεν χαρακτηρίζονται ως «ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΑ» αρχεία σχετικά με την οικονομική προσφορά. Επομένως, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να διατάξει την άρση της εμπιστευτικότητας του αρχείου της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας ..., με τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ», το οποίο χαρακτηρίζει ως «ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΟ» κατά πλήρη καταχρηστικότητα και κατά παράβαση της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν, δεδομένου ότι το ως άνω έγγραφο ως στοιχείο της οικονομικής προσφοράς της, δεν χαρακτηρίζεται ως «εμπιστευτικό», σύμφωνα με τον όρο 2.4.2.3 της διακήρυξης (σελ. 14)».*

31. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, υποστηρίζει ότι: *«Α3) Σχετικά με τον τρίτο λόγο της προσφυγής (B3), σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης δεν απαιτείται η ανάλυση του κόστους για τη σύναψη σύμβασης των ζητούμενων υπηρεσιών διανομής γευμάτων και συνεπώς η εταιρία δεν υποχρεούτο να καταστήσει δημόσιο το εν λόγω έγγραφο».*

32. Επειδή ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι: «*Η διακήρυξη σε κανένα σημείο της δεν αναφέρει ότι απαιτείται να γίνει ανάλυση του τρόπου υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς των συμμετεχόντων, πράγμα που γνωρίζει η προσφεύγουσα, καθώς η ίδια δεν έχει καταθέσει τέτοια ανάλυση. Η εταιρεία μας κατέθεσε εκ του περισσού την εν λόγω ανάλυση προς ενημέρωση της αναθέτουσας Αρχής για τον τρόπο υπολογισμού του εργατικού μας κόστους και προς αποφυγή αναζήτησης εκ μέρους της περαιτέρω διευκρινίσεων. Η εταιρεία μας δεν ήταν υποχρεωμένη να καταστήσει δημόσιο ή να κοινοποιήσει το εν λόγω έγγραφο στους λοιπούς συμμετέχοντες εφόσον εξαρχής η Διακήρυξη δεν απαιτούσε καν την υποβολή του. [...] Εκ των ως άνω συνάγεται ότι (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ 505, 658 και 565/2018) ότι καταρχήν οι προσφέροντες έχουν τη δυνατότητα υποβολής εγγράφων της προσφοράς τους ως εμπιστευτικών, πλην όμως η κρίση περί του αν πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις για τον οικείο χαρακτηρισμό, απόκειται στην αναθέτουσα, η οποία είναι κατά νόμο αρμόδια και μόνη τεχνικά δυνάμενη εξάλλου να άρει την εμπιστευτικότητα και να καταστήσει τα έγγραφα προσβάσιμα στους έτερους μετέχοντες. Η δε μη πλήρωση των όρων της ως άνω διάταξης επάγεται την άρση του χαρακτηρισμού εγγράφου ως εμπιστευτικού από την αναθέτουσα, όχι όμως και τον αποκλεισμό της προσφοράς του προσφέροντος που δήλωσε την οικεία εμπιστευτικότητα ή τη μη αποδοχή των οικείων εγγράφων του. Ειδικότερα (βλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 237/2018) η παραπάνω διάταξη κατά το ως άνω περιεχόμενό της θεσπίζει όρους για τη δημοσιοποίηση πληροφοριών περί των προσφορών μεταξύ των συμμετεχόντων σε διαγωνισμό, επαφίει δε στην αναθέτουσα την αρμοδιότητα, η οποία εξάλλου υλοποιείται δια του εκ μέρους της χειρισμού των οικείων πληροφοριών μέσω ΕΣΗΔΗΣ, να κρίνει το άξιο προστασίας και τη νομιμότητα της εμπιστευτικότητας και αναλόγως να το διατηρεί ή να το αίρει. Επομένως, η ως άνω διάταξη απευθύνεται αληθώς στην αναθέτουσα και δεν θεσπίζει όρους που διέπουν αυτές καθαυτές τις προσφορές άρα και λόγους αποκλεισμού αυτών, αφού η τελική σχετική κρίση επαφίεται στην αναθέτουσα, η οποία είναι και ο τελικός χειριστής της εμπιστευτικότητας των πληροφοριών και ο αποφαινόμενος για τη σχετική τους διαβάθμιση. Εξάλλου, οι προσφέροντες δια της επιλογής τους να*

Αριθμός απόφασης: 192/2022

χαρακτηρίσουν ως εμπιστευτικό κάποιο έγγραφο, εν τοις πράγμασι απλώς προτείνουν και αιτούνται στην αναθέτουσα τον χαρακτηρισμό αυτό, δεδομένου ότι αυτή έχει οποτεδήποτε τη δυνατότητα και αρμοδιότητα να τον άρει ή να τον διατηρήσει (ΑΕΠΠ Α241/2019, σκ. 11)».

33. Επειδή από τους όρους της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής: «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο) φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. Από τον προσφέροντα σημαίνονται με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του ν. 4412/16. Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της [...]

2.4.4. Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών - Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης (ΤΙΜΗ) όπως ορίζεται κατωτέρω.

A. Τιμές

Οι τιμές δίνονται σε Ευρώ

Διευκρινίζεται ότι στο Σύστημα ητιμή που θα εισαχθεί θα είναι μία συνολική τιμή χωρίς ΦΠΑ .

Αριθμός απόφασης: 192/2022

Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την προμήθεια των ειδών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ, στο ύψος που ορίζονται από την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 42 του ν. 4782/2021 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή και δ) παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης.

Ο τρόπος πληρωμής περιγράφεται στην παρ. (5.1) της παρούσας διακήρυξης [...]

Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016».

34. Επειδή εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι από την προκήρυξη δεν προβλέπεται η υποβολή ανάλυσης κόστους, ως βασίμως υποστηρίζει ο παρεμβαίνων, ενώ από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει η προσκόμιση

Αριθμός απόφασης: 192/2022

ανάλυσης κόστους από τον προσφεύγοντα. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, κατά τη διακήρυξη, να ζητήσει από τους ενδιαφερόμενους να προσκομίσουν εξηγήσεις, προσκομίζοντας συγχρόνως, και σχετικό έγγραφο ανάλυσης κόστους στις περιπτώσεις, που κατά την κρίση της αναθέτουσας αρχής πρόκειται για ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά. Περαιτέρω δε, δεν επιτρέπεται να χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικές με την οικονομική προσφορά, ήτοι πληροφορίες που αναγράφονται επάνω στο έγγραφο της οικονομικής προσφοράς και σε κάθε περίπτωση που ζητούνται από τη διακήρυξη να υποβάλλονται επάνω στο έγγραφο της οικονομικής προσφοράς ή σε άλλο έγγραφο που αφορά στην οικονομική προσφορά. Τούτο σημαίνει ότι εάν ένας διαγωνιζόμενος υποβάλει πληροφορίες σχετικές με την οικονομική προσφορά σε δικαιολογητικό ή άλλο έγγραφο που η υποβολή του προβλέπεται από τη διακήρυξη και τις πληροφορίες αυτές τις χαρακτηρίσει ως εμπιστευτικές, η αναθέτουσα αρχή έχει κατά νόμο την εξουσία να τις αποχαρακτηρίσει ενόψει της διενέργειας του διαγωνισμού. Εν προκειμένω, όμως, δεν προβλεπόταν η προσκόμιση της ανάλυσης κόστους, καθώς δεν προκύπτει από τους όρους της διακήρυξης σχετική υποχρέωση προσκόμισής της για τους διαγωνιζόμενους. Ως εκ τούτου, δεν είναι βάσιμος ο σχετικός ισχυρισμός περί ακύρωσης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, λόγω υποβολής της ανάλυσης κόστους με περιεχόμενο χαρακτηρισμένο ως εμπιστευτικό, διότι η υποβολή ή μη του συγκεκριμένου εγγράφου και κατ' επέκταση η αναγνωσιμότητά του από τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ή μη, δεν επηρεάζει στο κύρος της προσφοράς του παρεμβαίνοντος. Ως εκ τούτου, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος, διότι προδήλως ο προσφεύγων δεν βλάπτεται από έγγραφο που προσκομίστηκε χωρίς να προβλέπεται η προσκόμισή του και, για το λόγο αυτό, ο σχετικός ισχυρισμός προβάλλεται και αλυσιτελώς. Σε κάθε περίπτωση, όμως, ακόμη και αν προβλεπόταν από τη διακήρυξη η προσκόμιση της ανάλυσης κόστους, η συνέπεια της προβαλλόμενης πλημμέλειας δεν θα οδηγούσε άνευ ετέρου στην απόρριψη της προσφοράς, αλλά στην άρση της εμπιστευτικότητας του προσκομισθέντος εγγράφου, καθόσον σύμφωνα με το νόμο η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να

Αριθμός απόφασης: 192/2022

προβαίνει στην άρση της εμπιστευτικότητας των εγγράφων, σε περιπτώσεις που ο χαρακτηρισμός των εγγράφων ως εμπιστευτικών δεν προβλέπεται από τις κείμενες διατάξεις.

35. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι: «Ως εκ τούτου, η οικονομική της προσφορά καθίσταται προεχόντως απαράδεκτη και μη νόμιμη ως παραβιάζουσα την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, για την τήρηση των οποίων έχει δεσμευθεί ρητώς η συμμετέχουσα εταιρεία, σύμφωνα με τους όρους 1.7 στοιχ. δ' της διακήρυξης σε συνδυασμό με το Παράρτημα Ι σελ. 30 στοιχ. 3 αυτής, υποβάλλοντας μάλιστα και υπεύθυνη δήλωση περί δέσμευσης της τηρήσεως της ισχύουσας εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας. Περαιτέρω, η οικονομική της προσφορά, καθίσταται και ζημιογόνος, καθόσον όταν η συμμετέχουσα εταιρεία κληθεί να καταβάλει τις νόμιμες αποδοχές του προσωπικού που θα απασχολήσει, το ποσό της αμοιβής που θα λάβει αν της κατακυρωθεί ο υπό κρίση διαγωνισμός ΔΕΝ ΘΑ ΕΠΑΡΚΕΙ για την κάλυψη αυτών, διότι θα υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου κατά ποσό 2.506,04€ επί ποινή απόρριψης της προσφοράς της...».

36. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, υποστηρίζει ότι:
«Α4) Σχετικά με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας περί παραβίασης της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας (Β4): Ως προς την αξιολόγηση της ανάλυσης της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας ..., η επιτροπή αποδέχεται στο σύνολό της την αρχική γνωμοδότηση της αρμόδιας επιτροπής αξιολόγησης των προσφορών (Β' Πρακτικό τεχνικής και οικονομικής αξιολόγησης), ως προς την συμμόρφωση της προσφοράς με τις κείμενες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. Σε κάθε περίπτωση, το Νοσοκομείο κρίνει ότι καλύπτεται από την κατάθεση δήλωσης της εταιρίας περί τήρησης των όρων της ισχύουσας εργατικής νομοθεσίας και την αποκλειστική ευθύνη της για την εκπλήρωση των υποχρεώσεών της έναντι των Ελληνικών Αρχών, του Δημοσίου, των ασφαλιστικών φορέων και κάθε τρίτου, καθ' όλη τη διάρκεια της προς υπογραφή σύμβασης».

37. Επειδή ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι: «Από την ανάλυση του υπολογισμού της προσφερόμενης τιμής προκύπτουν με ακρίβεια τα μεγέθη που περιλαμβάνονται στον υπολογισμό της τελικώς προσφερόμενης τιμής. Κατά συνέπεια, η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας καλύπτει όλα τα απαραίτητα κόστη για την εκτέλεση της σύμβασης και δεν υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου εργατικού κόστους. Εξάλλου, η προσφεύγουσα δεν αναφέρει ποιο συγκεκριμένο κονδύλι του προϋπολογισμού της προσφοράς μας υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους ή σε ποιο τυχόν υπολογιστικό σφάλμα έχουμε υποπέσει και είναι ως προς αυτό καταφανώς αόριστη και ανεπίδεκτη αντίκρουσης. Γενικότερα, ένας οικονομικός φορέας, διαθέτει, κατά τη σύνταξη και υποβολή της προσφοράς του, απόλυτη ελευθερία να διαμορφώσει τους προσφερόμενους οικονομικούς όρους κατά τις επιχειρηματικές του επιδιώξεις, επιπλέον δε η αναθέτουσα Αρχή σε περίπτωση μη αποδοχής της προσφοράς του μειοδότη θα καταστρατηγούσε πλήθος διατάξεων του νομοθετικού πλαισίου για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων υπερβαίνοντας τα άκρα όρια της διακριτικής της ευχέρειας, ματαιώνοντας το πλαίσιο του διαγωνισμού, το οποίο προβλέπει ως κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Τέλος, υπενθυμίζεται ότι η προσφορά μας ελέγχθηκε και έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα Αρχή».

38. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι νομίμως έχουν υπολογιστεί οι νόμιμες αποδοχές και οι ασφαλιστικές εισφορές από τον παρεμβαίνοντα, καθόσον δεν προκύπτουν τα όσα ισχυρίζεται ο προσφεύγων από τη γνωμοδότηση της αρμόδιας επιτροπής αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών.

39. Επειδή, ο προσφεύγων προβάλλει όμως αορίστως ότι δεν καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος (τις αποδοχές πάσης φύσεως και ασφαλιστικές εισφορές) η προσφορά του παρεμβαίνοντος, χωρίς να επισημαίνει συγκεκριμένα σφάλματα αυτής, αλλά ερειδόμενος αποκλειστικά στον δικό του τρόπο υπολογισμού της σχετικής οικονομικής προσφοράς, τον

Αριθμός απόφασης: 192/2022

οποίο και παραθέτει αυτούσιο. Τούτο διότι, δεν προσάπτει ειδικότερη και συγκεκριμένη πλημμέλεια ως προς τον επιμερισμό κάθε κονδυλίου, μολονότι υπάρχει αναφορά των επιμέρους κονδυλίων στον πίνακα που αφορά τις απαιτήσεις του Ν. 3863/2010 (βλ. ΑΕΠΠ 1059-1060/2021), αλλά εντέλει και στην ανάλυση του κόστους, η οποία είναι αναρτημένη και αναγνώσιμη στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

40. Επειδή έχει κριθεί ότι η επ' ωφελεία ενός διαγωνιζόμενου διαφοροποίηση του τρόπου υπολογισμού του εργατικού κόστους, ανάγεται στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά θεμιτό τρόπο την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της Διακήρυξης και να διαμορφώνουν νομίμως τις τιμές τους εν όψει και της φύσης του διαγωνισμού ως μειοδοτικού (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 272/2008, ΔεφΠειρ 2/2014). Επομένως, ο συγκεκριμένος τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους που επέλεξε ο προσφεύγων δεν αποτελεί άνευ ετέρου λόγο αποκλεισμό του παρεμβαίνοντος, ο οποίος δεν τον ακολούθησε κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς του. Επομένως, ο συγκεκριμένος λόγος προσφυγής απορρίπτεται ως απαράδεκτος.

41. Επειδή δεν γίνεται δεκτή κατά πλειοψηφία η εισήγηση.

42. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει, κατά πλειοψηφία, να γίνει δεκτή και συνεπώς, κατά την πλειοψηφούσα άποψη παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής, αφού η ως άνω πλημμέλεια της προσβαλλομένης αρκεί για την απόρριψη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και την αποδοχή της προσφυγής.

43. Επειδή η παρέμβαση πρέπει κατά πλειοψηφία ν' απορριφθεί.

44. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 42, πρέπει κατά πλειοψηφία να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017) στο σύνολό του σύμφωνα και με τη σκέψη 1.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 192/2022

Δέχεται κατά πλειοψηφία την προσφυγή.
Απορρίπτει κατά πλειοψηφία την παρέμβαση.
Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Ιανουαρίου 2022 και εκδόθηκε στις 9 Φεβρουαρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ