

Η

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

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Φεβρουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 27.03.2020 με ΓΑΚ 376/30-3-2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «..., ...» και διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο ..., οδός ...αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή] και

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» [εφεξής Παρεμβαίνουσα], η οποία εδρεύει στ. ..., στην οδό ..., αριθμός ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται και κατέθεσε την από 06.04.2020 Παρέμβασή της,

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής με αριθ. πρωτ. 4781/17.03.2020 με θέμα την έγκριση του Πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης του δημόσιου διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης παράδοσης γευμάτων στο Νοσοκομείο αυτό, κατά το μέρος με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το ηλεκτρονικό παράβολο με ηλεκτρονικό

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

κωδικό ... ποσού €1.985,00, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

2.Επειδή, με τη υπ' αριθ. ... Διακήρυξη, προκηρύχθηκε Διεθνής Ανοικτός Ηλεκτρονικός Δημόσιος διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου για την ανάληψη της σύμβασης με αντικείμενο την παράδοση γευμάτων στην αναθέτουσα αρχή (ΑΔΑΜ: ..., ΑΔΑ: ... και α/α ΕΣΗΔΗΣ: ...), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 397.000,00 € πλέον ΦΠΑ και με συμβατική διάρκεια είκοσι τεσσάρων (24) μηνών. Προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 16/12/2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης με αριθμό Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27.01.2020, ημέρα Δευτέρα και ώρα 14.30 μ.μ., ενώ η 28.01.2020, ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 π.μ. ορίστηκε ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών. Η προσφεύγουσα συμμετείχε παραδεκτά στον ως άνω ηλεκτρονικό διαγωνισμό, υποβάλλοντας την 24.01.2020 τη με συστημικό αριθμό ... ηλεκτρονική προσφορά.

3. Επειδή, στις 28.01.2020 συνήλθε η αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού και προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των φακέλων «Δικαιολογητικά συμμετοχής» και «Τεχνική προσφορά», οπότε και διαπίστωσε τη συμμετοχή τριών (3) συνολικά οικονομικών φορέων, ήτοι της προσφεύγουσας και των δύο παρεμβαινουσών. Η εν λόγω Επιτροπή διενέργειας του παρόντος ηλεκτρονικού διαγωνισμού, ύστερα από έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, κατέληξε στη διαπίστωση ότι και οι τρεις συμμετέχοντες φορείς πληρούν τις απαιτήσεις της οικείας διακήρυξης, προκρίνοντάς τους στο στάδιο αξιολόγησης των υποβληθέντων οικονομικών προσφορών, και συντάσσοντας προς τούτο, το οικείο Πρακτικό το οποίο εγκρίθηκε δια της με αριθ. πρωτ. 4781/17.03.2020 Απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 27.03.2020, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου,

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

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.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 07.04.2020 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις υπ' αριθμ. πρωτ. 6742/29.04.2020 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, συνομολογώντας τους λόγους αυτής, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα στις 30.04.2020, ενώ η προσφεύγουσα είχε ήδη υποβάλει νομίμως μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ το από 28.04.2020 Υπόμνημά της, το οποίο λαμβάνεται υπόψη.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η Παρεμβαίνουσα εταιρεία καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή σε αυτήν μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 07.04.2020, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση είχε ήδη ασκηθεί στις 06.04.2020 με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει γίνει αποδεκτή η τεχνική της προσφορά.

7. Επειδή, το άρθρο 2.2.3 της Διακήρυξης, ως προς τους λόγους αποκλεισμού, ορίζει ότι: *«Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:*

[...] 2.2.3.3. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016,

[...] (ζ) εάν έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

των λόγων αποκλεισμού ή την

πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 23 της παρούσας,

(η) εάν επιχειρήσει να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση,

[...] 2.2.3.5. Ο προσφέρων αποκλείεται σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι βρίσκεται, λόγω πράξεων ή παραλείψεών του, είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις ως άνω περιπτώσεις.

2.2.3.6. Προσφέρων οικονομικός φορέας που εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.3 μπορεί να προσκομίζει στοιχεία προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού (αυτοκάθαρση). Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους οικονομικούς φορείς αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον οικονομικό φορέα το σκεπτικό της απόφασης αυτής. Οικονομικός φορέας που έχει αποκλειστεί, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με τελεσίδικη απόφαση, σε εθνικό επίπεδο, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της ανωτέρω δυνατότητας κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση». Περαιτέρω, το άρθρο 2.2.6 ορίζει ότι «Η Τεχνική Προσφορά θα πρέπει να έχει την εξής μορφή και περιεχόμενο :

Ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς διαιρείται στις εξής ενότητες τα περιεχόμενα των οποίων περιγράφονται στη συνέχεια. Στον υποφάκελο της τεχνικής προσφοράς, οι προσφέροντες συμπεριλαμβάνουν, επί ποινή αποκλεισμού, υπό μορφή παραρτήματος, τις παρακάτω αναφερόμενες

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά.

[...] Στοιχεία απόδειξης καταλληλότητας:

[...] B2: Αποδεικνύεται παρουσιάζοντας τεκμηριωμένες διαδικασίες, οδηγίες και σχεδιασμό για τη διασφάλιση της ποιότητας, της ασφάλειας & υγιεινής των εργαζομένων κατά την εκτέλεση των δημοπρατούμενων εργασιών. Τα προσκομιζόμενα στοιχεία πρέπει να έχουν προσαρμοσθεί κατάλληλα στις ιδιαίτερες απαιτήσεις των δημοπρατούμενων εργασιών και να είναι συμβατά με σχετικά διεθνή συστήματα προτύπων (πχ για την ποιότητα ISO 9001 EN, για την υγιεινή και ασφάλεια 18000, για την προστασία του περιβάλλοντος EMAS 14000 ή αντίστοιχα). Γενικευμένα εγχειρίδια, διαδικασίες και οδηγίες μη προσαρμοσμένα στο έργο δεν θα λαμβάνονται υπόψη και θα αξιολογούνται ως μη αποδεκτά.

Σημειώνεται ότι όλα τα παραπάνω στοιχεία A1, A2, B1, B2 θα πρέπει με ποινή αποκλεισμού της προσφοράς τα περιγραφόμενα δεδομένα, έγγραφα και βεβαιώσεις αναλυτικά να προσκομίζονται στην Τεχνική Προσφορά των διαγωνιζομένων προκειμένου να αξιολογηθούν. [...]». Επίσης το άρθρο 2.4.3.2 ορίζει ότι «η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα I της Διακήρυξης, 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 αναλυτικός αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.». Σύμφωνα δε, με το Παράρτημα στο οποίο ορίζονται οι Τεχνικές Προδιαγραφές, προβλέπεται μεταξύ άλλων το κάτωθι: «[...] 15. Ο ανάδοχος και το προσωπικό του οφείλει να τηρεί αυστηρά τους κανόνες πρόληψης ατυχημάτων για την προσωπική ασφάλεια κάθε εργαζομένου. Την ευθύνη για την τήρηση των κανόνων αυτών έχει ο ανάδοχος. [...]» (βλ. σελ. 49 διακήρυξης).

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

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

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

9. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έγινε εν μέρει δεκτή αρχικά από το κρίνον 5^ο Κλιμάκιο της Α.Ε.Π.Π. Ειδικότερα, με την υπ' αριθμ. 598/2020 απόφαση, έγινε δεκτή η προσφυγή όσον αφορά τις αιτιάσεις κατά της συμμετέχουσας εταιρείας «...», ενώ απορρίφθηκε ως απαράδεκτη ως ασκηθείσα άνευ εννόμου συμφέροντος κατά την πλειοψηφούσα γνώμη των μελών Ευαγγελίας Μιχολίτση και Μιχαήλ Οικονόμου, με μειοψηφούσα γνώμη ως προς το αντίθετο του Εισηγητή Χρήστου Σώκου, ως προς το σκέλος που στρεφόταν κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας «...».

10. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα στράφηκε με αίτηση ακύρωσης ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Δικαστηρίου κατά της υπ' αριθμ. 598/2020 απόφασης του 5^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, ως προς το σκέλος που απορρίφθηκαν οι αιτιάσεις της ως απαράδεκτες κατά της παρεμβαίνουσας, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Α14/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιώς. Με την προαναφερθείσα απόφαση ακυρώθηκε η μέρει η υπ' αριθμ. 598/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ κατά το τμήμα που απορρίφθηκαν ως απαράδεκτες οι αιτιάσεις της κατά της παρεμβαίνουσας και αναπέμφθηκε ώστε να εξεταστούν επί της ουσίας.

11. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της Παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται ότι πρέπει να απορριφθεί διότι από τα δικαιολογητικά που υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά δεν προκύπτει ότι οι διαδικασίες, οι οδηγίες και ο σχεδιασμός για τη διασφάλιση της ποιότητας, της ασφάλειας και της υγιεινής των εργαζομένων που περιγράφονται σε αυτά, είναι προσαρμοσμένα στις ανάγκες και στις απαιτήσεις του προκηρυσσόμενου έργου και ότι επίσης στην τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν συμπεριλαμβάνονται διαδικασίες αντιμετώπισης εκτάκτων αναγκών και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί και γι' αυτό. Ειδικότερα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται επί λέξει ότι «...η εταιρία “...” υπέβαλε εντός της τεχνικής της

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

προσφοράς τα ακόλουθα εγχειρίδια: (1) Εγχειρίδιο Διαχείρισης Ποιότητας κατά το Πρότυπο ISO 9001:2015 (Σχετικό 9), (2) Εγχειρίδιο Περιβαλλοντικής Διαχείρισης κατά το Πρότυπο ISO 14001:2015 (Σχετικό 10), (3) Εγχειρίδιο Ασφάλειας και Υγιεινής των εργαζομένων κατά το Πρότυπο ISO 18001:2007 (Σχετικό 11), (4) Εγχειρίδιο επόπτευσης και διαχείρισης των υπηρεσιών (Σχετικό 12) και (5) το αρχείο Πρότασης αντιμετώπισης εκτάκτων αναγκών (Σχετικό 13). Όπως προκύπτει από την επισκόπηση των εν λόγω δικαιολογητικών, οι διαδικασίες, οι οδηγίες και ο σχεδιασμός για τη διασφάλιση της ποιότητας, της ασφάλειας και της υγιεινής των εργαζομένων που περιγράφονται σε αυτά, ουδόλως είναι προσαρμοσμένα στις ανάγκες και στις απαιτήσεις του προκηρυσσόμενου έργου, ήτοι της παροχής υπηρεσιών παράδοσης γευμάτων στο ... Ειδικότερα, σύμφωνα με το αρχείο «46.Εγχειρίδιο Επόπτευσης Εστίασης», η προσφέρουσα εταιρία «...» δηλώνει ότι «Σκοπός της παρούσας διαδικασίας είναι να περιγράψει τον τρόπο με τον οποίο προγραμματίζεται, παρακολουθείται και ελέγχεται η εκτέλεση των εργασιών της επιχείρησης, ώστε να ικανοποιούνται οι προδιαγεγραμμένες απαιτήσεις του πελάτη όπως αυτές απορρέουν από το συμβόλαιο με τον πελάτη. Στην παρούσα διαδικασία τεκμηριώνεται ο τρόπος με τον οποίο η επιχείρηση ..., διασφαλίζει τις ελεγχόμενες συνθήκες εκτέλεσης των εργασιών οι οποίες αποτελούν βασική παράμετρο της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών της.», ήτοι οι αναφερόμενες στο εν λόγω αρχείο διαδικασίες, που τηρεί η ως άνω προσφέρουσα εταιρία κατά την επιχειρηματική της δραστηριότητα, παρουσιάζονται κατά τρόπο γενικό και αόριστο, άνευ ουδεμίας προσαρμογής των εν λόγω διαδικασιών στις απαιτήσεις και στις προδιαγραφές του παρόντος προκηρυσσόμενου έργου. Ομοίως, δια του εγχειριδίου Διαχείρισης Ποιότητας κατά το Πρότυπο ISO 9001:2015, εισφέρονται κατά τρόπο γενικό, και μη εξειδικευμένο επί των απαιτήσεων του παρόντος διαγωνισμού, οι διαδικασίες που τηρούνται από την προσφέρουσα εταιρία κατά την ενάσκηση της εν γένει επιχειρηματικής δραστηριότητάς της αναφορικά με το Πρότυπο Συστήματος Διαχείρισης Ποιότητας προκειμένου «να αποδεικνύει την ικανότητά του να παρέχει με συνέπεια προϊόντα και υπηρεσίες, τα οποία ικανοποιούν τις απαιτήσεις των πελατών και τις εφαρμοστέες νομοθετικές και κανονιστικές απαιτήσεις και να επιδιώκει την ενίσχυση της ικανοποίησης των πελατών μέσω της αποτελεσματικής εφαρμογής του συστήματος, το οποίο συμπεριλαμβάνει

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

διεργασίες για τη συνεχή βελτίωση και τη διασφάλιση της συμμόρφωσης με τις απαιτήσεις των πελατών και τις εφαρμοστέες νομοθετικές και κανονιστικές απαιτήσεις». Τα δε εγχειρίδια Περιβαλλοντικής Διαχείρισης κατά το Πρότυπο ISO 14001:2015 (βλ. σχετ. 10) και Ασφάλειας και Υγιεινής των εργαζομένων κατά το Πρότυπο ISO 18001:2007 (βλ. σχετ. 11), αποτελούν μέρη της πολιτικής και της δέσμευσης της εταιρίας “...” στα οικεία θέματα, άνευ ουδεμίας περαιτέρω αναφοράς ως προς τη συσχέτιση των αναφερόμενων σε αυτά διαδικασιών με τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές της παρούσας διακήρυξης. Ειδικότερα, στο εγχειρίδιο κατά το Πρότυπο 18001:2007 δεν περιγράφονται καθόλου διαδικασίες για την ασφάλεια εργασίας, παρά μόνο αναφέρεται επιγραμματικά τι συμπεριλαμβάνει το εγχειρίδιο, άνευ προσκόμισης οιασδήποτε ειδικότερων εντύπων και επιμέρους πληροφοριών των διαδικασιών. Ως προαναφέραμε, η απόδειξη περί τήρησης των διαδικασιών όσον αφορά την ασφάλεια της εργασίας και των εργαζομένων, συνιστά απαραίτο όρο της διακήρυξης και επί ποινή αποκλεισμού Τεχνική Προδιαγραφή των παρόντων υπηρεσιών. Η απόδειξη περί τούτου, συνέχεται με το υψίστης σημασίας έννομο αγαθό της ασφάλειας και της υγείας των εργαζομένων, η οποία ασφάλεια και υγεία προστατεύονται δια της πλήρωσης εκ μέρους των εργοδοτών των γενικών και ειδικών υποχρεώσεών τους, ως διατυπώνονται στις ειδικότερες διατάξεις του ΠΔ 17/1996 «Μέτρα για την βελτίωση της ασφάλειας και της υγείας των εργαζομένων κατά την εργασία σε συμμόρφωση με τις Οδηγίες 89/391/ΕΟΚ και 91/383/ΕΟΚ» και του Ν. 3850/2010. Ο δε Νόμος 3850/2010, ιδίως άρθρο 16 του κώδικα νόμων για την υγεία και ασφάλεια των εργαζομένων (ΚΝΥΑΕ) που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3850/2010, προσφάτως τροποποιήθηκε δια της από 20.03.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, άρθρο 13ο, (ΦΕΚ Α΄68) «Κατεπείγοντα μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεπειών του κινδύνου διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, τη στήριξη της κοινωνίας και της επιχειρηματικότητας και τη διασφάλιση της ομαλής λειτουργίας της αγοράς και της δημόσιας διοίκησης», και τούτο καταδεικνύει το γεγονός ότι, κυρίως λόγω των εκτάκτων αναγκών που αντιμετωπίζει η χώρα μας, η ασφάλεια και η υγιεινή των εργαζομένων καθίσταται υψίστης σημασίας και ότι οι εργοδότες-επιχειρήσεις καλούνται να καταβάλουν τις μέγιστες δυνατές προσπάθειες προς αποτροπή του κινδύνου περαιτέρω διασποράς του ιού. Τα ανωτέρω, στο πλαίσιο των δημοσίων διαγωνιστικών διαδικασιών αποδεικνύονται εκ τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, δια της

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

Προσφοράς τους η οποία οφείλει να είναι ειδική, συγκεκριμένη και να πληροί τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, ήτοι εν προκειμένω να συμπεριλαμβάνει ειδικά εγχειρίδια και ειδικές διαδικασίες ως προς την τήρηση και την προαγωγή της ασφάλειας και της υγιεινής των εργαζομένων επί του ειδικότερου αντικειμένου της παροχής υπηρεσιών διανομής, παράδοσης γευμάτων. Ωστόσο, η εν λόγω απαίτηση ουδόλως αποδεικνύεται εκ των δικαιολογητικών που προσκόμισε η εταιρία "...", καθότι δεν περιγράφονται καθόλου διαδικασίες για την ασφάλεια εργασίας.»

12. Επειδή, ύστερα από τον έλεγχο του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι, όπως συνολόγησε η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, κατ' αποδοχή των αιτιάσεων της προσφεύγουσας όπως αυτές εκτίθενται στην ανωτέρω σκέψη 11, η Παρεμβαίνουσα υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά γενικευμένα και μη προσαρμοσμένα στις απαιτήσεις της προκηρυσσόμενης σύμβασης εγχειρίδια, διαδικασίες, οδηγίες και σχεδιασμό για τη διασφάλιση της ποιότητας, της ασφάλειας και υγιεινής των εργαζομένων, τα οποία δεν είναι σύμφωνα με το όρο 2.2.6 της Διακήρυξης που ορίζει ότι «*γενικευμένα εγχειρίδια, διαδικασίες και οδηγίες μη προσαρμοσμένα στο έργο δεν θα λαμβάνονται υπόψη και θα αξιολογούνται ως μη αποδεκτά.*». Ειδικότερα, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς είναι υποχρεωμένοι να καταθέσουν με την τεχνική τους προσφορά τα δικαιολογητικά και τα αρχεία, με τα οποία αποδεικνύεται η επαγγελματική τους καταλληλότητα ως προς το σύστημα διαχείρισης και ποιότητας στο αντικείμενο "παροχή προσωπικού κουζίνας, τραπεζοκόμων και βοηθητικού προσωπικού", της ασφάλειας και υγιεινής των εργαζομένων και περιβαλλοντικής διαχείρισης. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι τα εγχειρίδια, διαδικασίες και οδηγίες που προσκόμισε είναι τα εγκεκριμένα από νομίμως και αρμοδίως διαπιστευμένους οργανισμούς πιστοποίησης και εφαρμόζονται πλήρως και απολύτως προσαρμοσμένα στην υπό ανάθεση σύμβαση. Όμως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα (βλ. ανωτέρω σκέψη 11 προς αποφυγή επαναλήψεων), τα προσκομισθέντα εγχειρίδια, διαδικασίες και οδηγίες ήτοι τα (1) Εγχειρίδιο Διαχείρισης Ποιότητας κατά το Πρότυπο ISO 9001:2015, (2) Εγχειρίδιο Περιβαλλοντικής Διαχείρισης κατά το Πρότυπο ISO 14001:2015, (3) Εγχειρίδιο Ασφάλειας και Υγιεινής των εργαζομένων κατά το Πρότυπο ISO 18001:2007, (4) Εγχειρίδιο επόπτευσης και διαχείρισης των υπηρεσιών και (5) αρχείο Πρότασης αντιμετώπισης εκτάκτων

Αριθμός απόφασης: Σ 324/2022

αναγκών, είναι μεν νόμιμα και εγκεκριμένα από τους αρμόδιους οργανισμούς πιστοποίησης, πλην όμως είναι γενικευμένα και μη προσαρμοσμένα στις ιδιαιτερότητες του αντικειμένου της προκηρυσσόμενης υπηρεσίας παράδοσης γευμάτων, αφού οι διαδικασίες, οι οδηγίες και ο σχεδιασμός για τη διασφάλιση της ποιότητας, της ασφάλειας και της υγιεινής των εργαζομένων που περιγράφονται σε αυτά, ουδόλως δεν ανταποκρίνονται στις ανάγκες και στις απαιτήσεις της παροχής υπηρεσιών παράδοσης γευμάτων της αναθέτουσας αρχής. Επίσης, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει μόνο το αρχείο «49. Έκτακτες ανάγκες» όσον αφορά την προβλεπόμενη από την διακήρυξη απαίτηση αντιμετώπισης έκτακτων αναγκών, από την επισκόπηση του οποίου προκύπτει ότι εμπεριέχει μία σελίδα με γενικευμένη περιγραφή και αναφέρεται σε παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, ήτοι σε διαφορετικό αντικείμενο από αυτό του προκηρυσσόμενου δια της οικείας Διακήρυξης έργου της παράδοσης γευμάτων. Ως εκ τούτου οι υπό κρίση αιτιάσεις της προσφεύγουσας είναι βάσιμες, πρέπει να γίνουν δεκτές και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη όσον αφορά την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Φεβρουαρίου 2022 και εκδόθηκε στις 08 Μαρτίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ