

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 4 Φεβρουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.12.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2020/30.12.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του *****, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. **** Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής (εφεξής «η προσβαλλόμενη») για την ανάθεση της σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτιρίων για ένα έτος, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτήν.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 4.436,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ****), δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα δαπάνη της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 887.035,13 ευρώ άνευ ΦΠΑ (24%).

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ***** προκηρύχθηκε διεθνής, ανοικτός διαγωνισμός, με ηλεκτρονικά μέσα και αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτιρίων για ένα έτος, με δικαίωμα παράτασης για διάστημα δύο (2) μηνών, μονομερώς με απόφαση του **** και μέχρι δώδεκα (12) μήνες με συμφωνία και των δύο μερών και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη χαμηλότερη τιμή. Η προκήρυξη εστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 09.10.2020, η 1^η τροποποίησή της στις 15.10.2020 και η 2^η τροποποίησή της στις 23.11.2020 και δημοσιεύτηκε στις 14.10.2020 με αριθ. Δημοσίευσης *****, η 1^η τροποποίησή της στις 20.10.2020 με αριθ. δημοσίευσης **** και η 2^η τροποποίησή της στις 27.11.2020 με αριθ. Δημοσίευσης *****, σε εθνικό επίπεδο δε, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 04.12.2020 με αριθμό **** και στον ιστότοπο <http://et.dianveia.gov.gr/> (ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΔΙΑΥΓΕΙΑ), καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου και έλαβε συστημικό αριθμό με α/α ****.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικειμένου του (υπηρεσία), της ιδιότητας του ***** ως αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στη Γενική Κυβέρνηση, τομέας υγείας και του χρόνου αποστολής (09.10.2020, 15.10.2020 και 23.11.2020) της Διακήρυξης και των τροποποιήσεών της προς δημοσίευση στη Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και του Βιβλίου Ι (άρθρο 3 - 221), καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 04.12.2020 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 29.12.2020, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

προθεσμίας από την πλήρη γνώση αυτής, η οποία κατά Νόμω όταν η προσφυγή στρέφεται κατά διακήρυξης τεκμαίρεται μετά δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ, ήτοι στις 19.12.2020 εν προκειμένω και εφόσον από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει τέτοια πλήρης γνώση σε προγενέστερο χρόνο (πρβλ. Σ.Τ.Ε. ΕΑ 56/2020, 41/2020, 109/2019).

4. Επειδή, σε περίπτωση άσκησης Προσφυγής κατά όρων διακήρυξης, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι παραδεκτώς προσβάλλονται αυτοί κατ' άρθρο 360 του Ν. 4412/2016, αφού το δικαίωμα άσκησης αυτής, επιφυλάσσεται σε όποιον έχει εν γένει συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση, άρα και σε όποιον ενδιαφέρεται για συμμετοχή σε διαγωνισμό και όχι απλά έχει υποστεί, αλλά και ενδέχεται να υποστεί, ζημία από την προσβαλλόμενη πράξη, γεγονός που στην περίπτωση της προσβολής όρων διακήρυξης καλύπτει και όποιον προτίθεται μεν να υποβάλει προσφορά, πλην, όμως, η μη νομιμότητα ή ασάφεια των όρων της διακήρυξης ενδέχεται να οδηγήσουν στον αποκλεισμό της προσφοράς του, άρα στην ατελέσφορη υποβολή προσφοράς ή σε συμμετοχή του σε διαδικασία παραβιάζουσα τις αρχές της ισότητας, της διαφάνειας και ιδίως του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Ετέρωθεν, όπως έχει κριθεί, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι αποδέχονται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση τους οποίους διενεργείται ο διαγωνισμός και διαμορφώνονται οι υποβαλλόμενες προσφορές. Ως εκ τούτου, και για λόγους ασφάλειας του δικαίου, δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους τους παρεμπόμπουσα, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, την οποία δεν έχουν προσβάλει ευθέως εντός της προθεσμίας για την άσκηση της αίτησης ακύρωσης, με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας, ανεξαρτήτως του αν οι όροι αυτοί, σύμφωνα με τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς, αντίκεινται σε υπερκείμενους κανόνες δικαίου, όπως σε κανόνες του Συντάγματος ή του κοινοτικού δικαίου ή αντιβαίνουν σε αναγκαστικού δικαίου διατάξεις της κοινής νομοθεσίας (ΣΤΕ 1667/2011 Ολομ., 1970/2014, 1078/2014 κ.ά.). Εν προκειμένω, η εταιρεία «****» και ώδε

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι δραστηριοποιείται στο χώρο του αντικειμένου του υπό εξέταση διαγωνισμού και προτίθεται να συμμετάσχει σε αυτόν, έχει άμεσο, ενεστώσ και προσωπικό έννομο συμφέρον, όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, αφού υφίσταται ζημία και πλήττεται η συμμετοχή της στο διαγωνισμό αυτόν, δοθέντος ότι - ως ισχυρίζεται – η προσβαλλόμενη Διακήρυξη περιέχει πλήθος «φωτογραφικών» όρων, άλλως όρων που περιορίζουν τον ανταγωνισμό και την ίση μεταχείριση των διαγωνιζομένων, ειδικότερα δε αναφερόμενη στις θεσπιζόμενες προδιαγραφές αναφορικά με τη χρηματοοικονομική επάρκεια και την επαγγελματική ικανότητα του αναδόχου, για τους διαλαμβανόμενους στην Προσφυγή της λόγους.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε το υπ' αριθ. πρωτ **** έγγραφό της, με το οποίο εκφράζει τις απόψεις της επί των λόγων της Προσφυγής.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα, καθώς παραβιάζει το εθνικό και ενωσιακό νομοθετικό πλαίσιο των δημόσιων διαγωνισμών και τις αρχές της αναλογικότητας και του υγιούς και ελεύθερου ανταγωνισμού, κατά το μέρος που στον όρο 2.2.5 «*Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια*» ζητείται όπως οι προσφέρουσες εταιρείες διαθέτουν εμπειρία κατά τα τελευταία τρία έτη σε τρεις (3) τουλάχιστον συμβάσεις με νοσοκομεία κι έχουν απασχολήσει το διπλάσιο απαιτούμενο από τη Διακήρυξη και τις τεχνικές προδιαγραφές αυτής αριθμό προσωπικού καθαριστών-στριών, αφού με αυτή την απαίτηση αποκλείονται από το διαγωνισμό πληθώρα εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της ίδιας, που δεν παρέχουν ή δεν παρείχαν μέχρι πρότινος όμοιες υπηρεσίες σε τόσο μεγάλα δημόσια νοσοκομεία της χώρας, ενώ ταυτόχρονα έχουν πολυετή εμπειρία όμοιων υπηρεσιών σε μικρότερα νοσοκομεία είτε σε ιδιωτικά νοσοκομεία είτε σε άλλες μεγάλες εγκαταστάσεις κι όταν μάλιστα με τον όρο 2.3.1. «*Κριτήριο ανάθεσης*» η ήδη προϋπάρχουσα συνεργασία στο αντικείμενο καθαριότητας νοσοκομείων αξιολογείται και βαθμολογείται με έναν συντελεστή 40%,

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

δημιουργώντας συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού μεταξύ των υποψηφίων εταιρειών κυρίως όσον αφορά εταιρείες που καθαρίζουν νοσοκομεία και εμποδίζονται να συμμετάσχουν επειδή δεν καλύπτουν τα ως άνω κριτήρια. Περαιτέρω, διατείνεται ότι η επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της παρ. β) 2 του ίδιου όρου 2.2.5 ο οικονομικός φορέας να διαθέτει κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του ασφαλιστήριο αστικής ευθύνης τουλάχιστον 3.000.000,00 ευρώ, ήτοι για ποσό σχεδόν διπλάσιο από το ύψος της προϋπολογισθείσας δαπάνης του διαγωνισμού, νοθεύει τον ανταγωνισμό, είναι υπέρμετρος και μη αναγκαίος για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας των συμμετεχουσών εταιρειών. Επέκεινα, προβάλλει ότι στη σελίδα 47 της Διακήρυξης στο σημείο όπου ορίζεται ότι «σε συνέχεια των ανωτέρω καταθέτουμε εκ νέου Τεχνικές Προδιαγραφές για την «***** για τις Ανάγκες του **** μας, προϋπολογισμού δαπάνης 1.187.000,00 €» το ποσό (1.187.000) του προϋπολογισμού που αναγράφεται είναι εσφαλμένο και της δημιουργεί σύγχυση και για το λόγο αυτό πρέπει να ακυρωθεί. Επίσης, υποστηρίζει ότι στη σελίδα 72 της Διακήρυξης στο σημείο 17 αναφέρεται εσφαλμένα ότι «ΤΟ 2021 ΕΧΕΙ 10 ΑΡΓΙΕΣ ΠΟΥ ΔΕΝ ΣΥΜΠΙΠΤΟΥΝ ΜΕ ΚΥΡΙΑΚΕΣ», ενώ ο ορθός αριθμός αργιών που δεν συμπίπτουν με Κυριακές είναι επτά (7), με αποτέλεσμα την πρόκληση σύγχυσης στις υποψήφιες εταιρείες και την ίδια και τον εσφαλμένο από αυτές υπολογισμό των εργατικών και εργοδοτικών εισφορών και των μισθών των υπαλλήλων.

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

το πεδίο εφαρμογής του παρόντος βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων», ενώ το άρθρο 53 παρ. 2 περ. ια' του Ν. 4412/2016 «περιεχόμενο των εγγράφων της σύμβασης» ορίζει ότι: «Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. [...]. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης [...] ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής [...]». Περαιτέρω, το άρθρο 75 «Κριτήρια επιλογής» (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. [...] 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές [...]. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. [...] 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητα. [...]».

8. Επειδή, ο προσβαλλόμενος όρος 2.2.5 «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» της Διακήρυξης ορίζει ότι «1. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στον διαγωνισμό, θα πρέπει τα τελευταία 3 έτη ήτοι για τα έτη 2017, 2018, 2019, κατά έτος να έχουν εκτελέσει τρεις συμβάσεις με το αντικείμενο της παροχής υπηρεσιών καθαριότητας σε νοσηλευτικά ιδρύματα (δημόσια ή ιδιωτικά). [...] 2. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στο διαγωνισμό θα πρέπει να διαθέτουν μέσο ετήσιο αριθμό προσωπικού (καθαριστές – καθαρίστριες) για τα τελευταία 3 έτη (2017, 2018, 2019) τουλάχιστον το διπλάσιο του απαιτούμενου από τις τεχνικές προδιαγραφές προσωπικό καθαριότητας. [...] β) 2. Ο Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής ευθύνης τουλάχιστον 3.000.000,00 €. [...] και περαιτέρω ο όρος 2.3.1. «Κριτήριο ανάθεσης» ορίζει ότι «Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά: βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ ΟΜΑΔΑ Α ΚΙ Επιτυχής-Ποιοτική συνεργασία στο αντικείμενο της καθαριότητας Δημόσιων ή Ιδιωτικών Νοσοκομείων 40%».

9. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία της προδιαληφθείσας διάταξης του όρου 2.2.5.1 της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει κατά τα τελευταία τρία έτη (2017, 2018 και 2019) να έχουν εκτελέσει κατ' έτος τρεις συμβάσεις με το ίδιο αντικείμενο σε νοσηλευτικά ιδρύματα είτε δημόσια είτε ιδιωτικά. Συνεπώς, τυγχάνει αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι οικονομικοί φορείς πρέπει να έχουν εκτελέσει κατ' έτος τρεις συμβάσεις με το ίδιο αντικείμενο μόνο σε μεγάλα

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

δημόσια νοσοκομεία της χώρας και ότι αποκλείονται εταιρείες που έχουν εμπειρία όμοιων υπηρεσιών σε μικρότερα νοσοκομεία ή/και ιδιωτικά νοσοκομεία, αφού, από την αδιάστικτη γραμματική διατύπωση του εν λόγω όρου, δεν προκύπτει ότι τίθενται ως επιπλέον κριτήρια ούτε ο ελάχιστος αριθμός κλινών των νοσηλευτικών ιδρυμάτων με τα οποία έχουν συμβληθεί τα τελευταία τρία έτη οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς ούτε η ελάχιστη επιφάνεια των κτιρίων όπου αυτά στεγάζονται, ενώ γίνεται και σαφής αναφορά και σε ιδιωτικά νοσοκομεία. Ούτε εξάλλου η επικαλούμενη από την προσφεύγουσα απαίτηση 2.2.5.2 της Διακήρυξης οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς να διαθέτουν μέσο ετήσιο αριθμό προσωπικού (καθαριστές – καθαρίστριες) για τα τελευταία 3 έτη τουλάχιστον το διπλάσιο του απαιτούμενου από τις τεχνικές προδιαγραφές προσωπικό καθαριότητας επιβεβαιώνει τον ισχυρισμό της ότι δίνεται η δυνατότητα συμμετοχής στον υπόψη διαγωνισμό μόνο σε εταιρείες που παρείχαν τα τελευταία τρία έτη υπηρεσίες καθαριότητας σε μεγάλα δημόσια νοσοκομεία, καθόσον, από τη γραμματική διατύπωση της εν λόγω διάταξης, δεν προκύπτει ότι απαιτείται το σύνολο του προσωπικού να έχει απασχοληθεί μόνο σε νοσηλευτικά ιδρύματα. Κι αν τυχόν ήθελε θεωρηθεί ότι υφίσταται ασάφεια της Διακήρυξης στα εν λόγω σημεία, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της διευκρινίζει και επιβεβαιώνει τα ανωτέρω, ήτοι ότι δεν αποκλείονται από τη συμμετοχή εταιρείες που έχουν εμπειρία όμοιων υπηρεσιών σε μικρότερα νοσοκομεία, είτε σε ιδιωτικά νοσοκομεία και ότι δεν απαιτείται το σύνολο του προσωπικού να έχει απασχοληθεί μόνο σε νοσηλευτικά ιδρύματα, ενώ και επαρκώς αιτιολογεί ότι σκοπός του ζητούμενου μέσου ετήσιου αριθμού προσωπικού είναι η συνέχεια της παροχής των συγκεκριμένων υπηρεσιών. Επομένως, η προσφεύγουσα θα μπορούσε να είχε ζητήσει διευκρινίσεις από την αναθέτουσα αρχή αναφορικά με την εν λόγω απαίτηση και να της είχαν δοθεί οι ανωτέρω, επεξηγηματικού χαρακτήρα, διαβεβαιώσεις. Περαιτέρω, η αξιολόγηση και βαθμολόγηση της προϋπάρχουσας συνεργασίας στο αντικείμενο καθαριότητας νοσοκομείων με συντελεστή 40%, δεν κρίνεται υπέρμετρη, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή ευλόγως επιδιώκει να συμβληθεί με εταιρεία που έχει επιτυχή πρότερη εμπειρία στο αντικείμενο του διαγωνισμού

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

προκειμένου να εξασφαλίσει την υψηλή ποιότητα και την απρόσκοπτη παροχή της υπό ανάθεση υπηρεσίας. Τούτων δοθέντων, οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

10. Επειδή και αναφορικά με τον λόγο της Προσφυγής ότι η απαίτηση του όρου 2.2.5 β) 2 ο οικονομικός φορέας να διαθέτει κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής ευθύνης τουλάχιστον 3.000.000,00 € είναι υπέρμετρη, η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί με τις απόψεις της ότι *«(π)ράγματι, το συγκεκριμένο ποσό είναι σχεδόν τριπλάσιο της προϋπολογισθείσας δαπάνης για το έργο, και πιθανώς, θα πρέπει να γίνει αποδεκτή η άποψη της προσφεύγουσας για διόρθωση του ποσού σε αναλογικότερη ποσόστωση και άρα ο λόγος να γίνει καταρχήν αποδεκτός.»*. Επομένως, θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος ο υπόψη λόγος της Προσφυγής κατά το μέρος που ζητείται η ακύρωση του όρου ο οικονομικός φορέας να διαθέτει κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής ευθύνης τουλάχιστον 3.000.000,00 € και το υπόψη ποσό να τεθεί σε αναλογία με την προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης.

11. Επειδή, αναφορικά με τον λόγο της Προσφυγής ότι στη σελίδα 47 της Διακήρυξης ο αναγραφόμενος προϋπολογισμός ύψους 1.187.000,00 ευρώ είναι εσφαλμένος, από την επισκόπηση του συνολικού κειμένου της Διακήρυξης και δη από τη διαπίστωση ότι στον τίτλο της Διακήρυξης, αλλά και σε πολλά άλλα σημεία αυτής (σελ. 5, 47, 75, 134) αναγράφεται το ορθό ποσό, ήτοι το ποσό των 1.099.923,56 και μόνο στο επίμαχο σημείο αναγράφεται το ως άνω ποσό των 1.187.000,00 ευρώ, προκύπτει ότι είναι τυπογραφικό λάθος, όπως τούτο εξάλλου επιβεβαιώνει και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, σε κάθε δε, περίπτωση το τυπογραφικό αυτό λάθος και δη στο σημείο που αναγράφεται, δε μπορεί να γίνει δεκτό ότι είναι ικανό να δημιουργήσει σύγχυση στην προσφεύγουσα, αφού και η ίδια συνομολογεί με την Προσφυγή της ότι στο σημείο αυτό η Διακήρυξη αναφέρεται σε εσφαλμένο προϋπολογισμό, απόδειξη δε, ότι δεν της δημιούργησε σύγχυση συνάγεται από το γεγονός ότι υπολόγισε

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

το ύψος του προσκομισθέντος παραβόλου της (βλ. σκέψη 1 της παρούσας) στο νόμιμο ύψος αυτούς και με τον ορθό προϋπολογισμό (1.099.923,56 ευρώ) της υπό ανάθεση σύμβασης, όπερ μεθ'ερμηνευόμενον κατανόησε ορθώς τον υπόψη όρο της Διακήρυξης και κατά τούτο ο λόγος αυτός της Προσφυγής προβάλλεται και αλυσιτελώς, αφού ουδεμία βλάβη υπέστη από την εσφαλμένη αναγραφή του προϋπολογισμού της σύμβασης στο σημείο αυτό της Διακήρυξης. Επομένως, ο σχετικός λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος πρωτίστως ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος και σε κάθε περίπτωση ως αβάσιμος.

12. Επειδή και όσον αφορά τον τελευταίο λόγο της Προσφυγής, ότι στη σελίδα 72 της Διακήρυξης στο σημείο 17 αναφέρεται εσφαλμένα ότι το έτος 2021 έχει δέκα (10) αργίες που δεν συμπίπτουν με Κυριακές, ενώ ο ορθός αριθμός αργιών που δεν συμπίπτουν με Κυριακές είναι επτά (7), η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί με τις απόψεις ότι έχει γίνει εσφαλμένος υπολογισμός των αργιών του έτους 2021 που δεν συμπίπτουν με Κυριακές, πλην όμως, διευκρινίζει ότι ο ορθός αριθμός αυτών δεν είναι επτά (7) – όπως εσφαλμένως υποστηρίζει η προσφεύγουσα - αλλά πέντε, αφού η προσφεύγουσα έχει εσφαλμένως συνυπολογίσει και τις αργίες που συμπίπτουν με Κυριακές. Πράγματι, η προσφεύγουσα κατά το συλλογισμό-υπολογισμό που παραθέτει στην Προσφυγή της αναφέρει ότι το έτος 2021 έχει και 52 Κυριακές εκ των οποίων οι δύο είναι επίσημες αργίες (15 Αυγούστου και 26 Δεκεμβρίου 2η ημέρα των Χριστουγέννων) και άρα, ορθώς ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή ότι η προσφεύγουσα έχει εσφαλμένως συνυπολογίσει και τις αργίες που συμπίπτουν με Κυριακές και συγκεκριμένα την 15 Αυγούστου και την 26 Δεκεμβρίου. Τούτων δοθέντων και λαμβανομένου υπόψη ότι το ζήτημα του ορθού υπολογισμού των αργιών συνέχεται σε σημαντικό βαθμό με την ορθότητα της οικονομικής προσφοράς - καίτοι το εν λόγω ζήτημα του ορθού υπολογισμού των αργιών του έτους 2021 δύνατο παραδεκτά να αποτελέσει αντικείμενο διευκρίνισης κατ' άρθρο 67 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 πριν την υποβολή των προσφορών, δυνατότητα την οποία δεν άσκησε η προσφεύγουσα πριν την υποβολή της παρούσας Προσφυγής – ο υπόψη λόγος της Προσφυγής

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

θα πρέπει να γίνει δεκτός και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη Διακήρυξη κατά το μέρος που ορίζει στη σελίδα 72 και στο σημείο 17 αυτής ότι το έτος 2021 έχει δέκα (10) αργίες που δεν συμπίπτουν με Κυριακές.

13. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. *****, ως προς την απαίτηση του όρου 2.2.5 β) 2 για ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής ευθύνης τουλάχιστον 3.000.000,00 €, με σκοπό τη διόρθωση του ποσού αυτού σε αναλογικότερη ποσόστωση σε σχέση με το ύψος της προϋπολογισθείσας δαπάνης της υπό ανάθεση σύμβασης, καθώς και το σημείο 17, σελίδα 72 της Διακήρυξης, αναφορικά με το ότι το έτος 2021 έχει δέκα (10) αργίες που δεν συμπίπτουν με Κυριακές, επί σκοπώ διόρθωσης αυτού κατά το ορθό.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 4 Φεβρουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 22 Φεβρουαρίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου

Αριθμός απόφασης: 363 / 2021

και α/α Μαρία Κατσαρού