

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 23 Φεβρουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.01.2021 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 153/18.01.2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην ..., στο ...χιλιόμετρο της ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του ...(...), που εδρεύει στην ..., επί των οδών...αριθ. ...και ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της με Α.Π. ...Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής (εφεξής «η προσβαλλόμενη») για την επιλογή αναδόχου για τη σύμβαση με τίτλο «Υπηρεσίες Λειτουργίας, Συντήρησης και Επαύξησης δυναμικότητας μονάδων επεξεργασίας ... της ...», 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 15.000,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), δοθέντος ότι η

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

προϋπολογισθείσα δαπάνη της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 22.400.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ (24%) και δικαιώματος προαίρεσης και το καταβληθέν ποσό παραβόλου συνιστά το ανώτερο προς καταβολή οριζόμενο, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, σε περίπτωση που το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το πιο πάνω καταβληθέν ποσό των 15.000,00 ευρώ, ως εν προκειμένω.

2. Επειδή, με την με Α.Π. ...Διακήρυξη του ...προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός, διεθνής διαγωνισμός, με ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών λειτουργίας, συντήρησης και επαύξησης δυναμικότητας μονάδων επεξεργασίας ... της ..., συνολικού προϋπολογισμού 22.400.000,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. (24%), 5.376.000,00 ευρώ και επιπλέον 16.800.000,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. (24%), 4.032.000,00 ευρώ σε περίπτωση άσκησης του δικαιώματος προαίρεσης, για τέσσερα (4) έτη, με δικαίωμα προαίρεσης για επιπλέον τέσσερα (4) έτη και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής. Ειδικότερα, ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί σε ... (...) φάσεις (... Φάση και ... Φάση), και συγκεκριμένα ... Φάση «επιλογή συμμετεχόντων στη διαδικασία δια υποβολής αιτήσεων συμμετοχής, όπου οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλουν ηλεκτρονικό φάκελο συμμετοχής, και ... Φάση «πρόσκληση προεπιλεγέντων για την υποβολή αρχικής προσφοράς και συμμετοχή στη διαδικασία ανταγωνιστικής διαπραγμάτευσης (Στάδιο ...) και υποβολή τελικής προσφοράς - ανάθεση (Στάδιο ...)». Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί το δικαίωμα να αναθέσει την υπόψη σύμβαση, με βάση τις αρχικές προσφορές (... Φάση – Στάδιο ...), χωρίς διαπραγμάτευση, εφόσον κρίνει ότι καλύπτονται οι ανάγκες της από το περιεχόμενο αυτών, κατ' εφαρμογή του άρθρου 29 παρ. 4 του ν. 4412/2016 (Α' 147), ως ισχύει. Αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης είναι, σύμφωνα με τον όρο ... της εν λόγω Διακήρυξης, η παροχή των υπηρεσιών λειτουργίας, συντήρησης και επαύξησης δυναμικότητας των μονάδων

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

επεξεργασίας ... της ..., συμπεριλαμβανομένης και της μετεγκατάστασης της ... τουτμήμα ... σε νέα προτεινόμενη θέση εντός των ορίων της ... και η νέα διασύνδεση του συνόλου του οικείου εξοπλισμού. Αναλυτικότερα δε, το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης παρουσιάζεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ της εν λόγω Διακήρυξης με τίτλο «ΣΥΝΟΠΤΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ – ΕΛΑΧΙΣΤΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ», το οποίο και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της. Η εν λόγω προκήρυξη εστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 16.06.2020, σε εθνικό επίπεδο δε, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 22.12.2020 με αριθμό ΑΔΑΜ ... 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 της αναθέτουσας αρχής, η οποία είναι Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου και συγκεκριμένα Σύνδεσμος, στον οποίο ανήκουν όλοι οι Δήμοι της ... καθώς και η ... και ανήκει στη Γενική Κυβέρνηση, στον υποτομέα Ο.Τ.Α., και του χρόνου αποστολής (16.06.2020) της Διακήρυξης προς δημοσίευση στην 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 22.12.2020 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 15.01.2021, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης 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 06.01.2021 εν

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

προκειμένω και εφόσον από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει τέτοια πλήρης γνώση σε προγενέστερο χρόνο (πρβλ. ΣτΕ 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 παρεμπίπτουσα, 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 ήδη προσφεύγουσα στοιχειοθετεί, κατ' αρχήν, το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι δραστηριοποιείται στο χώρο του αντικειμένου του υπό εξέταση διαγωνισμού και δη - ως ισχυρίζεται - αποτελεί μέλος της εδώ και τριάντα (30) μήνες περίπου

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

Κοινοπραξίας λειτουργού της εγκατάστασης, που συνιστά το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, στο πλαίσιο σχετικού κοινοπρακτικού σχήματος 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 διατείνεται - η προσβαλλόμενη Διακήρυξη περιλαμβάνει όρους σχετιζόμενους με τα κριτήρια επιλογής και ανάθεσης που καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή της στον εν λόγω διαγωνισμό υπό συνθήκες υγιούς ανταγωνισμού και νομιμότητας.

5. Επειδή, περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, παραδεκτώς κι εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί, και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α΄ 52), υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 25.01.2021 το από ίδιας ημερομηνίας έγγραφό της, με το οποίο εκφράζει τις απόψεις της επί των λόγων της υπό κρίση Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη αυτής. Παραδεκτώς δε, και η προσφεύγουσα υπέβαλε, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στις 16.02.2021, το από ίδιας ημερομηνίας Υπόμνημά της, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α΄ 52) περ. 42, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης (23.02.2021) της υπόψη Προσφυγής, αιτούμενη ό,τι και στην Προσφυγή της.

6. 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 εξαιρέσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) ή τον τεχνητό

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

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 άρθρων 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 του ίδιου Νόμου 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. 2. ..., 3. ..., 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

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης. Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους».

7. Επειδή, οι κανονιστικές πράξεις δεν έχουν ανάγκη αιτιολογίας (βλ. ΣΤΕ 1463/2015, 2929/2016), εκτός εάν η αιτιολόγηση απαιτείται ρητά από το νόμο ή αυτό προκύπτει σαφώς (ΣΤΕ 3915/1988, 2465/1993, 2230/2000), όπως στην περίπτωση που η έκδοση της πράξης επιτρέπεται ή επιβάλλεται όταν συντρέχουν ορισμένες προϋποθέσεις που καθορίζει η εξουσιοδοτική διάταξη. Ετέρωθεν και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές ελέγχονται από την άποψη της τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ 189/2015, ΕΑ ΣΤΕ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.ά.), σε κάθε δε περίπτωση θα πρέπει να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης και να μην εισάγουν αδικαιολόγητα εμπόδια στην ανάπτυξη υγιούς ανταγωνισμού, υπό την έννοια ότι οφείλουν να αποφεύγουν διατάξεις που οδηγούν σε τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που ευνοούν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, μέσω της ενσωμάτωσης σε αυτή χαρακτηριστικών που διακρίνουν συνήθως τα προϊόντα/υπηρεσίες του τελευταίου, ούτε να συνεπάγονται αδικαιολόγητους φραγμούς στην ελεύθερη ανάπτυξη του ανταγωνισμού (βλ. ΕλΣυν 2402/2010).

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

Κατ' αναλογίαν, η θέσπιση τέτοιων όρων τεχνικής ικανότητας, ενόψει των περιορισμών που συνεπάγονται, πρέπει να δικαιολογείται από τη φύση, την ποσότητα, το μέγεθος, τη σπουδαιότητα, την πολυπλοκότητα και τις εξειδικευμένες απαιτήσεις της προς ανάθεση σύμβασης, ώστε να μην παραβιάζει τη γενική αρχή της αναλογικότητας που ορίζει κατά το κοινοτικό δίκαιο, ότι οι όροι αυτής δεν πρέπει να βαίνουν πέραν του μέτρου που είναι αναγκαίο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου στόχου (βλ. ΕλΣυν 2590/2016, ΔΕΕ C-213/07, Μηχανική Α.Ε. σκ. 44-48 και την εκεί παρατιθέμενη νομολογία, C-234/03 CONTSE). Ως εκ τούτου, τα κριτήρια και τα μέσα απόδειξης της ελάχιστης απαιτούμενης τεχνικής ικανότητας των υποψηφίων που επιλέγονται από τις αναθέτουσες αρχές πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να σχετίζονται με την ορθή και αποτελεσματική εκτέλεση της σύμβασης και να μην άγουν σε υπέρμετρο περιορισμό του δικαιώματος πρόσβασης στο διαγωνισμό, ώστε να διασφαλίζεται η ανάπτυξη ανταγωνισμού και η επιλογή της βέλτιστης προσφοράς (ΕλΣυν Τμ. Μείζονος–Επταμελούς Σύθεσης, 3372/2011, 3065/2014, VI Τμ. 2484/2012, 558/2014, 3392/2015, 1759, 3329/2015). Εν προκειμένω, οι τιθέμενες απαιτήσεις αφορώσες στον υπό ευρεία έννοια τρόπο παροχής των υπό ανάθεση υπηρεσιών, προσιδιάζει σε τεχνική προδιαγραφή κατά την έννοια της κείμενης νομοθεσίας και νομολογίας.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα, με τον υπό Α1 λόγο της Προσφυγής της, ισχυρίζεται ότι ο τιθέμενος όρος ... της Διακήρυξης περί διετούς εμπειρίας στη συντήρηση και λειτουργίας μονάδας όσμωσης και εξάτμισης σε βάθος ... συνιστά παράνομη και αναιτιολόγητη διεύρυνση του ανταγωνισμού λόγω μη πρόσφορων κριτηρίων επιλογής υποψηφίων, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 75 και 80 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' αυτού.

9. Επειδή, ο υπόψη προσβαλλόμενος όρος ...«*Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα*» της Διακήρυξης, ορίζει ότι «*Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να πληρούν τις κάτωθι απαιτήσεις και δη να*

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

διαθέτουν - δηλώσουν στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) όλα τα ακόλουθα, δηλ.: α) Κατά τη διάρκεια της τελευταίας δεκαετίας από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής αιτήσεων συμμετοχής (επί σκοπώ διασφάλισης του μέγιστου δυνατού ανταγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη του προπεριγραφέντος χαρακτήρα του δημοπρατούμενου αντικειμένου) να έχουν εκτελέσει ή να έχουν εν ενεργεία, για χρονικό διάστημα τουλάχιστον δύο (2) ετών, την επιτυχή λειτουργία και συντήρηση ... (...) τουλάχιστον μονάδα αντίστροφης όσμωσης, ελάχιστης δυναμικότητας ... m³/ημέρα, η οποία επεξεργάζεται στραγγίσματα από Χώρο Υγειονομικής Ταφής .../Υ ή .../Υ - ...(...), καθώς και ... (...) τουλάχιστον μονάδα εξάτμισης, ελάχιστης δυναμικότητας 50 m³/ημέρα, που επεξεργάζεται άλμη (συμπύκνωμα) από τη διεργασία της αντίστροφης όσμωσης για την επεξεργασία στραγγισμάτων από Χώρο Υγειονομικής Ταφής .../Υ ή .../Υ - ...(...). Η εμπειρία στην λειτουργία και συντήρηση των μονάδων αντίστροφης όσμωσης και των μονάδων εξάτμισης μπορεί να προκύπτει είτε από την ίδια είτε από διαφορετικές εγκαταστάσεις, αρκεί να ικανοποιούνται οι παραπάνω προϋποθέσεις. Σε περίπτωση που η παραπάνω τεχνική και επαγγελματική ικανότητα προέρχεται από συμβάσεις που έχουν συναφθεί από Κοινοπραξία ή σύμπραξη προσώπων των οποίων μέλος είναι ο συμμετέχων, ο τελευταίος, θεωρείται ότι έχει αποκτήσει τη σχετική ικανότητα επί του συνολικού αντικειμένου της σχετικής σύμβασης, εφόσον κατά την εκτέλεση της σχετικής σύμβασης δεν υπήρξε επιμερισμός των εργασιών μεταξύ των μελών της κοινοπραξίας ή της σύμπραξης (βλ. ενδεικτικώς ΣτΕ ΕΑ 949/2011). Το γεγονός του επιμερισμού θα πρέπει να προκύπτει από τα έγγραφα σύστασης της κοινοπραξίας ή της σύμπραξης».

10. Επειδή, το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του Ν. 4412/2016 ορίζει στην παράγραφο 5 ότι «Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών», στο δε Μέρος II του Παραρτήματος XII ορίζονται τα εξής:

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

«Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: i) κατάλογος των εργασιών που εκτελέστηκαν την τελευταία πενταετία, κατά μέγιστο όριο, συνοδευόμενος από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των σημαντικότερων εργασιών όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών εργασιών που εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία πενταετία, ii) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία».

11. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των προδιαληφθέντων διατάξεων στο Μέρος... του Παραρτήματος XII του Ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή δύναται, όπου κρίνει ότι είναι απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, να θέτει χρονικό διάστημα περί ύπαρξης εμπειρίας πέραν της 3ετίας. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή λαμβάνοντας υπόψη το χαρακτήρα του δημοπρατούμενου αντικειμένου, έκρινε ότι είναι απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, όπως σαφώς έχει αποτυπώσει την κρίση της αυτή στο κείμενο της Διακήρυξης με τη φράση εντός παρενθέσεως *«επί σκοπώ διασφάλισης του μέγιστου δυνατού ανταγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη του προπεριγραφέντος χαρακτήρα του δημοπρατούμενου αντικειμένου»*, να απαιτήσει την ύπαρξη εμπειρίας σε βάθος 10ετίας. Συνεπώς, ο υπόψη όρος της Διακήρυξης περί ύπαρξης εμπειρίας σε βάθος ..., αφενός δεν απαγορεύεται από το Νόμο, αφετέρου δε, η αναθέτουσα αρχή συμπεριέλαβε στη Διακήρυξη την αιτιολογία – σκοπιμότητα της επιλογής αυτού του μεγαλύτερου χρονικού διαστήματος, το

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

οποίο και τελεί σε αναλογία με τη διάρκεια της υπό ανάθεση σύμβασης, η οποία, σε περίπτωση ενεργοποίησης του δικαιώματος προαίρεσης, είναι ... (...) έτη και ως εκ τούτου κρίνεται εύλογη, απορριπτομένου του περί του αντιθέτου ισχυρισμού της προσφεύγουσας ότι σε διακήρυξη του ίδιου αντικειμένου, που είχε δημοπρατηθεί το έτος 2016, σε διαγωνισμό του ίδιου φορέα, τα αντίστοιχα κριτήρια για την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων ζητούνταν σε βάθος τριετίας, ως αβάσιμο, δοθείσης και της αρχής της αυτοτέλειας εκάστης διαγωνιστικής διαδικασίας. Σε κάθε περίπτωση, η επέκταση του χρονικού διαστήματος της ζητούμενης εμπειρίας πέραν του χρονικού διαστήματος της τριετίας δε σημαίνει άνευ ετέρου ότι παρέχεται η δυνατότητα συμμετοχής υποψηφίων που δε διαθέτουν την απαιτούμενη εμπειρία που ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της υπό δημοπράτηση σύμβασης, πολλώ δε μάλλον ότι αυξάνονται οι πιθανότητες να ανατεθεί σε κάποιον από αυτούς η υπόψη σύμβαση, ώστε να πλήττεται το δημόσιο συμφέρον - την επίκληση του οποίου απαραδέκτως κάνει η προσφεύγουσα ως τρίτος -, όπως αναπόδεικτα προβάλλει η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, δεν αποδεικνύεται ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας πώς με τον εν λόγω όρο φωτογραφίζονται αναδόχοι που εν γνώσει της αναθέτουσας αρχής έχουν αποκομίσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας δεκαετίας οποτεδήποτε την απαιτούμενη εμπειρία που ορίζει η Διακήρυξη, ενώ ωστόσο, απορριπτέος ως αβάσιμος και σε κάθε περίπτωση ως αναπόδεικτος τυγχάνει και ο ισχυρισμός της ότι διευρύνεται ο ανταγωνισμός επικίνδυνα σε βάρος της, αφού κατά λογική ακολουθία εφόσον, όπως η ίδια αναφέρει, πληροί την εν λόγω προϋπόθεση, έχει πλούσια εμπειρία σε παραδόσεις - εγκαταστάσεις – αναβαθμίσεις – λειτουργίες – συντηρήσεις παρόμοιων μονάδων σύγχρονης τεχνολογίας, και κατά την τελευταία τριετία, και γενικά είναι η πλέον κατάλληλη για την ανάληψη της υπόψη σύμβασης ως μέλος της Κοινοπραξίας λειτουργού της εγκατάστασης, που συνιστά το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, στο πλαίσιο σχετικού κοινοπρακτικού σχήματος, δεν υφίσταται επικίνδυνη διεύρυνση του ανταγωνισμού σε βάρος της. Συνεπώς, η προσφεύγουσα δεν αποδεικνύει συγκεκριμένη βλάβη της από τον εν λόγω όρο της Διακήρυξης που την αποκλείει ή καθιστά ουσιωδώς

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

δυσχερή την (λυσιτελή) συμμετοχή της στο διαγωνισμό (βλ. ΣΤΕ ΕΑ 86/2018, 12-15/2018 Ολομ., πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 1 Ολομ. 48/2016) και πώς κωλύεται να υποβάλει λυσιτελή αίτηση συμμετοχής (ΣΤΕ 2068/2008, 4022/2006), είτε προδιαγράφεται (ά...α ή έμ...α) εις βάρος της το αποτέλεσμα του, λόγω αδυναμίας της να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις (βλ. ΣΤΕ ΕΑ 86/2018, 12-15/2018 Ολομ. - πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ Ολομ. 148/2016)», μη θεμελιώνοντας ούτως το ειδικό έννομο συμφέρον της να προβάλλει το σχετικό λόγο Προσφυγής. Αντιθέτως δε, προκύπτει ότι σκοπεί δια της άσκησης της Προσφυγής της να περιορίσει τον ανταγωνισμό ώστε να αυξήσει τις πιθανότητες, αν όχι να εξασφαλίσει εκ προοιμίου την κατακύρωση του διαγωνισμού σε αυτήν. Κατ' ακολουθίαν, ο υπόψη λόγος της Προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος - αφού ο όρος αυτός ...της Διακήρυξης είναι νόμιμος, ως ανάλογος προς το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και αιτιολογείται επαρκώς η αιτία θέσπισής του - ενώ και σε κάθε περίπτωση ως απαράδεκτος, λόγω έλλειψης έννομου συμφέροντος της προσφεύγουσας.

12. Επειδή, με τον υπό Α2 λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι είναι ασύνδετα τα τιθέντα κριτήρια επιλογής με το αντικείμενο της συγκεκριμένης σύμβασης, επειδή δεν προβλέφθηκε εμπειρία σε συστήματα ... (...), κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της .

13. Επειδή, σύμφωνα με τον ως άνω (βλ. σκέψη 9 της παρούσας) όρο ...«*Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα*» της Διακήρυξης, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς πρέπει να αποδείξουν *«την επιτυχή λειτουργία και συντήρηση ... (...) τουλάχιστον μονάδας αντίστροφης όσμωσης, ελάχιστης δυναμικότητας ... m³/ημέρα, η οποία επεξεργάζεται στραγγίσματα από Χώρο Υγειονομικής Ταφής .../Υ ή .../Υ - ...(ΜΕΑ), καθώς και μίας (1) τουλάχιστον μονάδας εξάτμισης, ελάχιστης δυναμικότητας ...m³/ημέρα, που επεξεργάζεται άλμη (συμπύκνωμα) από τη διεργασία της αντίστροφης όσμωσης για την επεξεργασία στραγγισμάτων από Χώρο Υγειονομικής Ταφής .../Υ ή .../Υ – ...(ΜΕΑ)»*. Περαιτέρω, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ... «*ΣΥΝΟΠΤΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ – ΕΛΑΧΙΣΤΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ*

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

των Τευχών Δημοπράτησης» ορίζεται ότι «[...] Στα πλαίσια του έργου «Κατασκευή ...(ΤΜΗΜΑ ...) ...» κατασκευάστηκε εγκατάσταση επεξεργασίας ... δυναμικότητας ... κυβικών μέτρων ανά ημέρα και τέθηκε σε λειτουργία τον Οκτώβριο του 2005. Με τη Σύμβαση ...«Υπηρεσίες λειτουργίας - συντήρησης - Μονάδας Επεξεργασίας ... του ... (τμήμα ...) ...και του ... Α' Φάση του 2ου τμήματος του» η ως άνω εγκατάσταση λειτούργησε αποδοτικά και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της κείμενης νομοθεσίας από το Μάρτιο του 2010 μέχρι το Μάρτιο του 2015. Με τη Σύμβαση ...«Υπηρεσίες Επέκτασης – Λειτουργίας – Συντήρησης Μονάδας Επεξεργασίας ... του ... (Τμήμα ΙΙ) ...και του ... Α' Φάση του 2ου Τμήματος του» η ως άνω εγκατάσταση επεκτάθηκε και λειτουργεί αποδοτικά και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της κείμενης νομοθεσίας από το Ιούλιο του 2018 και η λειτουργία αυτής προβλέπεται μέχρι την εγκατάσταση νέου αναδόχου στα πλαίσια της παρούσας Σύμβασης....». Αντίστοιχα «[...] στα πλαίσια του έργου «Κατασκευή Α' Φάσης ...ουστη θέση ... του Δήμου ...» κατασκευάστηκε εγκατάσταση επεξεργασίας ... που περιλάμβανε μία μονάδα αντίστροφης όσμωσης και τέθηκε σε λειτουργία τον Ιούνιο του 2008. Με τη Σύμβαση ...«Υπηρεσίες λειτουργίας - συντήρησης - Μονάδας Επεξεργασίας ... του ... (τμήμα ΙΙ) ...και του ... Α' Φάση του 2ου τμήματος του» η ως άνω εγκατάσταση λειτούργησε σύμφωνα με τις απαιτήσεις της κείμενης νομοθεσίας από το Μάρτιο του 2010 μέχρι το Μάρτιο του 2015 [...]» και κατωτέρω «[...] η ως άνω εγκατάσταση επεκτάθηκε στα ... κυβικά μέτρα ανά ημέρα και λειτουργεί σύμφωνα με τις απαιτήσεις της κείμενης νομοθεσίας από το Ιούλιο του 2018 [...]».

13. Επειδή, είναι στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής να διαμορφώσει τα κριτήρια και τα μέσα απόδειξης της ελάχιστης απαιτούμενης τεχνικής ικανότητας των υποψηφίων, ώστε αυτά να σχετίζονται με την ορθή και αποτελεσματική εκτέλεση της σύμβασης και να μην άγουν σε υπέρμετρο περιορισμό του δικαιώματος πρόσβασης στον διαγωνισμό, ώστε να διασφαλίζεται η ανάπτυξη ανταγωνισμού και η επιλογή της βέλτιστης προσφοράς, κατά τα προλεχθέντα. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

αιτιολογεί, συμπληρωματικώς με τις απόψεις της, ότι οι μονάδες όσμωσης και εξάτμισης αποτελούν τα κύρια μέρη μιας Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων - επομένως τελούν σε αναλογία με την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης - και ότι δεν υφίσταται ειδική απαίτηση για την εγκατάσταση συστήματος μεμβρανών ... (...), καθώς, αφενός μεν, όπως αναφέρεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ...ΣΥΝΟΠΤΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ – ΕΛΑΧΙΣΤΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ των Τευχών Δημοπράτησης (βλ. προηγούμενη σκέψη), οι υφιστάμενες εγκαταστάσεις επεξεργασίας στραγγισμάτων, από κατασκευής τους μέχρι και σήμερα, λειτουργούν ικανοποιητικά σε βαθμό ποιότητας, κατάλληλη για άρδευση σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία και σύμφωνα με τις απαιτήσεις των Τευχών Δημοπράτησης της παροχής υπηρεσιών, αφετέρου δε, το σύστημα μεμβρανών ... (...) δεν εγκαταστάθηκε στη ...του ... (τμήμα II) ..., πλην όμως, επιτυγχάνεται ο ζητούμενος βαθμός επεξεργασίας των ..., αλλά και όπου εγκαταστάθηκε το σύστημα μεμβρανών ... (...) στο πλαίσιο της σύμβασης ...«Υπηρεσίες Επέκτασης – Λειτουργίας – Συντήρησης Μονάδας Επεξεργασίας ... του ... (Τμήμα ...) ...και τουΦάση του ... Τμήματος του» στη ...του ... Φάση του ... τμήματος του, ως κύρια διεργασία παρέμεινε η επεξεργασία μέσω της αντίστροφης όσμωσης, η οποία διασφαλίζει την ποιότητα εκροής. Περαιτέρω, επαρκώς αιτιολογεί η αναθέτουσα αρχή ότι ο διαχωρισμός που συντελείται με τη διεργασία της αντίστροφης όσμωσης είναι δυσκολότερο εγχείρημα από το διαχωρισμό που συντελείται μέσω της υπερδιήθησης, καθώς στην περίπτωση της υπερδιήθησης ο διαχωρισμός αναφέρεται σε συγκράτηση αιωρούμενων στερεών, βακτηριδίων και ιών, ενώ στη περίπτωση της όσμωσης επιτυγχάνεται διαχωρισμός σε επίπεδο ιόντων που είναι τάξεις μεγέθους μικρότερα από τα αιωρούμενα στερεά, τα βακτηρίδια και τους ιούς. Αναφορικά δε, με την επικαλούμενη από την προσφεύγουσα διοικητική πρακτική άλλων αναθετουσών αρχών σε παρεμφερείς περιπτώσεις να απαιτούν από τους υποψήφιους αναδόχους να έχουν εμπειρία ειδικώς στη λειτουργία συστήματος μεμβρανών ..., δεν προκύπτει ότι υφίστανται λόγοι εφαρμογής αυτής άνευ ετέρου και στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία - ενόψει και της αυτοτέλειας των διαγωνισμών - αφού,

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

όπως η αναθέτουσα αρχή αιτιολογεί με τις απόψεις της, οι επικαλούμενες από την προσφεύγουσα περιπτώσεις αφορούν απλούστερες εγκαταστάσεις επεξεργασίας ... που καλούνται να διαχειριστούν εποχιακά μερικές δεκάδες κυβικών ... ανά ημέρα και δεν είναι συγκρίσι... ποσοτικά και τεχνολογικά με τις απαιτήσεις της υπό ανάθεση σύμβασης. Σε κάθε περίπτωση, στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία ο κάθε διαγωνιζόμενος προτείνει τη δική του τεχνική λύση, η οποία πρέπει να τηρεί τις ελάχιστες απαιτήσεις των τευχών δημοπράτησης, επομένως είναι αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι ο υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να έχει λειτουργήσει, αξιοποιήσει και εγκαταστήσει συστήματα διαχωρισμού βιομάζας με μεμβράνες ... (...) όμοια με το υφιστάμενο και ότι θα πρέπει να τεθεί αντίστοιχη απαίτηση τεχνικής ικανότητας. Συνεπώς, ο υπόψη λόγος Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος και σε κάθε περίπτωση ως απαράδεκτος στο μέτρο που, υπό τη μορφή της αμφισβήτησης της νομιμότητας του συγκεκριμένου όρου της Διακήρυξης, η προσφεύγουσα σκοπεί στο να προβλεφθεί στη Διακήρυξη εμπειρία σε συστήματα μεμβρανών ... (...), την οποία αυτή διαθέτει (ΣΤΕ ΕΑ 189/2015, ΔΕφΑΘ 491/2011), ώστε να περιοριστεί ο ανταγωνισμός σε τέτοιο βαθμό που να αυξηθούν οι πιθανότητες να της ανατεθεί η σύμβαση.

14. Επειδή, με τον υπό Βι λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η Διακήρυξη πάσχει επειδή προκαλείται σύγχυση ανάμεσα στα κριτήρια ανάθεσης της παρ. ... και στα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, και συγκεκριμένα ανάμεσα στο κριτήριο... και στο κριτήριο ... της παρ. ..β'.

15. Επειδή, ο όρος ...«Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της Διακήρυξης ορίζει ότι «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να πληρούν τις κάτωθι απαιτήσεις και δη να διαθέτουν - δηλώσουν στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) όλα τα ακόλουθα, δηλ.: α) ..., β) να διαθέτουν και να δηλώσουν στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), τα ονόματα και τα επαγγελματικά προσόντα, συμπεριλαμβανομένης της παρακάτω ζητούμενης εμπειρίας, αυτών που θα στελεχώσουν τις κατ'

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

ελάχιστον θέσεις ευθύνης για την εκτέλεση των υπηρεσιών, που συνοψίζονται παρακάτω: • Έναν (1) ... [...)], με τουλάχιστον ... έτη εμπειρίας σε λειτουργία ή/και συντήρηση εγκατάστασης επεξεργασίας/Υ ή .../Υ - ... (ΜΕΑ), η οποία περιλαμβάνει μονάδα αντίστροφης ώσμωσης. • Έναν (1) ... (ΠΕ), με τουλάχιστον ... έτη εμπειρίας σε περιβαλλοντική παρακολούθηση και λειτουργία εγκατάστασης επεξεργασίας/Υ ή .../Υ - ... (...), η οποία περιλαμβάνει μονάδα αντίστροφης ώσμωσης», ενώ το κριτήριο ανάθεσης ... «ΟΜΑΔΑ ΕΡΓΟΥ – ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΜΟΝΤΕΛΟΥ ΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ» στον όρο ... «Κριτήρια Ανάθεσης» της Διακήρυξης προβλέπει ότι «Εξετάζεται η σαφήνεια του οργανογράμματος καθώς και η επάρκεια - αποτελεσματικότητα του προσωπικού που δεσμεύεται να απασχολήσει ο ανάδοχος. Επίσης αξιολογείται η σαφήνεια παρουσίασης του προγράμματος λειτουργίας, του σχεδίου ασφάλειας και υγιεινής και του προγράμματος ποιότητας».

16. Επειδή, η διάταξη της παραγράφου 4 του άρθρου 75 «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «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 ποιότητας ...», ενώ στο Μέρος ... του Παραρτήματος ... του Προσαρτήματος ..., ορίζεται ότι «Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: [...] στ) αναφορά τίτλων σπουδών και επαγγελματικών προσόντων του παρόχου υπηρεσιών ή του εργολήπτη ή των διευθυντικών στελεχών της επιχείρησης, υπό την προϋπόθεση ότι δεν αξιολογούνται ως κριτήριο ανάθεσης». Περαιτέρω, το άρθρο 86 «Κριτήρια ανάθεσης των συμβάσεων (άρθρο 67 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ίδιου Νόμου προβλέπει ότι «2. Η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά κατά την κρίση της αναθέτουσας αρχής προσδιορίζεται βάσει της τιμής ή του κόστους, με χρήση προσέγγισης κόστους - αποτελεσματικότητας,

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

όπως της κοστολόγησης του κύκλου ζωής, σύμφωνα με το άρθρο 87 και μπορεί να περιλαμβάνει τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει κριτηρίων, συμπεριλαμβανομένων, μεταξύ άλλων, ποιοτικών, περιβαλλοντικών ή/και κοινωνικών πτυχών που συνδέονται με το αντικείμενο της συγκεκριμένης δημόσιας σύμβασης. Στα κριτήρια αυτά μπορούν να περιλαμβάνονται, ιδίως: α) η ποιότητα, περιλαμβανομένης της τεχνικής αξίας, τα αισθητικά και λειτουργικά χαρακτηριστικά, η προσβασιμότητα, ο σχεδιασμός για όλους τους χρήστες, τα κοινωνικά, περιβαλλοντικά και καινοτόμα χαρακτηριστικά και η εμπορία και οι σχετικοί όροι, β) η οργάνωση, τα προσόντα και η εμπειρία του προσωπικού στο οποίο ανατίθεται η εκτέλεση της σύμβασης, στην περίπτωση που η ποιότητα του διατεθέντος προσωπικού μπορεί να έχει σημαντική επίδραση στο επίπεδο εκτέλεσης της σύμβασης, γ) η εξυπηρέτηση μετά την πώληση και η τεχνική υποστήριξη, δ) οι όροι παράδοσης, όπως η ημερομηνία παράδοσης, η διαδικασία και η προθεσμία παράδοσης ή η προθεσμία ολοκλήρωσης ή περαίωσης, ε) η παροχή της εγγύησης της παραγράφου 2 του άρθρου 72, στ) η προσαύξηση του προβλεπόμενου στα έγγραφα της σύμβασης χρόνου εγγύησης. [...] 5. Στα κριτήρια της παραγράφου 2 στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, μπορούν να περιλαμβάνονται επιπλέον και ιδίως η ορθότητα αντίληψης από τον οικονομικό φορέα του αντικειμένου και των απαιτήσεων της σύμβασης, η επιτυχής επισήμανση προβλημάτων κατά την υλοποίηση και η διαμόρφωση κατάλληλων προτάσεων για την επίλυσή τους, η επαρκής ανάλυση - εξειδίκευση της καταλληλότητας και αποτελεσματικότητας της μεθοδολογίας υλοποίησης και των απαραίτητων εργαλείων υποστήριξης της εφαρμογής της, καθώς και η αποτελεσματική επικοινωνία του οικονομικού φορέα με την αναθέτουσα αρχή, κατά το στάδιο της εκτέλεσης της σύμβασης, ο αποτελεσματικός προσδιορισμός - τεκμηρίωση των κρίσιμων παραγόντων επιτυχίας και παρουσίαση εναλλακτικών τρόπων διασφάλισης τους, η ορθολογική ανάλυση του αντικειμένου της σύμβασης σε ενότητες εργασιών και σύνδεσή τους με τα ελάχιστα απαιτούμενα παραδοτέα και το χρονοδιάγραμμα που περιγράφονται στις τεχνικές προδιαγραφές αυτού, η πληρότητα - επάρκεια του καθορισμού των περιεχομένων των προσφερομένων

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

παραδοτέων και τεκμηρίωση της διασφάλισης εφαρμοσιμότητας των λύσεων που προτείνονται, η καταλληλότητα του μοντέλου οργάνωσης της παροχής των υπηρεσιών, η επάρκεια και σαφήνεια κατανομής αρμοδιοτήτων στα μέλη της Ομάδας Έργου, τα επίπεδα διοίκησης».

17. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση των προρρηθισών διατάξεων της Διακήρυξης προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή έθεσε ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής αναφορικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι διαγωνιζόμενοι να αποδείξουν ότι διαθέτουν έναν (1) ... με τουλάχιστον τρία έτη εμπειρίας σε λειτουργία ή/και συντήρηση εγκατάστασης επεξεργασίας/Υ ή .../Υ - ...(...), η οποία περιλαμβάνει μονάδα αντίστροφης ... και έναν (1) ... (ΠΕ), με τουλάχιστον τρία έτη εμπειρίας σε περιβαλλοντική παρακολούθηση και λειτουργία εγκατάστασης επεξεργασίας/Υ ή .../Υ - ...(ΜΕΑ), η οποία περιλαμβάνει μονάδα αντίστροφης ώσμωσης. Ως δε, κριτήριο ανάθεσης προέβλεψε, μεταξύ άλλων, τη σαφήνεια του οργανογράμματος καθώς και την επάρκεια - αποτελεσματικότητα του συνόλου του προσωπικού - ήτοι, όχι μόνο αυτών που θα στελεχώσουν τις κατ' ελάχιστον θέσεις ευθύνης για την εκτέλεση των υπηρεσιών, δηλαδή των... - που δεσμεύεται να απασχολήσει ο ανάδοχος, ενώ αξιολογείται και η σαφήνεια παρουσίασης του προγράμματος λειτουργίας, του σχεδίου ασφάλειας και υγιεινής και του προγράμματος ποιότητας. Από τις ως άνω οριζόμενες προϋποθέσεις δεν προκύπτει ότι υφίσταται αλληλοεπικάλυψη μεταξύ των δύο κριτηρίων, καθώς, όπως αυτά διατυπώνονται σαφώς συνάγεται ότι έχουν τεθεί για την εξυπηρέτηση διαφορετικών σκοπών, ήτοι το μεν ως άνω κριτήριο ποιοτικής επιλογής προς απόδειξη ότι ο διαγωνιζόμενος διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν την υπό ανάθεση σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας, όπως ορίζει το ως άνω (βλ. αμέσως προηγούμενη σκέψη) άρθρο 75 παρ. 4 του Ν. 4412/2016, το δε, ως άνω κριτήριο ανάθεσης προς ανάδειξη της πλέον συμφέρουσας προσφοράς. Είναι δε, σαφές ότι με το ως άνω κριτήριο ανάθεσης δεν αξιολογείται η ζητούμενη εμπειρία του προσωπικού αλλά το οργανόγραμμα, ως οργανωτική δομή που περιέχει επίπεδα διοίκησης,

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

η επάρκεια των θέσεων που προβλέπονται καθώς και η σαφήνεια-αποτελεσματικότητα στον καθορισμό των καθηκόντων της ομάδας, κατ' αντιστοιχία με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 86 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 (βλ. αμέσως προηγούμενη σκέψη «[...] Στα κριτήρια της παραγράφου 2 στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, μπορούν να περιλαμβάνονται επιπλέον και ιδίως η καταλληλότητα του μοντέλου οργάνωσης της παροχής των υπηρεσιών, η επάρκεια και σαφήνεια κατανομής αρμοδιοτήτων στα μέλη της Ομάδας Έργου, τα επίπεδα διοίκησης»). Τούτων δοθέντων, ο υπόψη λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

18. Επειδή, με τον υπό Βii λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα παραπονείται ότι τα κριτήρια ανάθεσης είναι αόριστα και υποκειμενικά καθώς και ότι μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή απέκλινε από το σύνηθες όριο βαθμολόγησης, διακύμανσης από 100 έως 120, ορίζοντας εύρος διακύμανσης από 100 έως 150, διότι η χρήση του 150 ως μέγιστη βαθμολογία πριμοδοτεί τον «αρεστό» υποψήφιο, αφού υποβαθμίζεται η βαρύτητα του ποσοστού έκπτωσης της οικονομικής προσφοράς.

19. Επειδή το άρθρο 86 «Κριτήρια Ανάθεσης των συμβάσεων» του Ν. 4412/2016, πέραν των ως άνω αναφερόμενων στη σκέψη 16 της παρούσας, ορίζει ότι «13. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, όταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά δεν προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής ή του κόστους η βαθμολογία κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς. Η βαθμολογία είναι 100 βαθμοί για τις περιπτώσεις που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι του κριτηρίου. Η βαθμολογία αυτή αυξάνεται έως 120 βαθμούς, όταν υπερκαλύπτονται οι όροι του κριτηρίου. Η συνολική βαθμολογία της προσφοράς, όπως προκύπτει από τον τύπο της παραγράφου 11 κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ορίσει στα έγγραφα της σύμβασης μεγαλύτερο περιθώριο διακύμανσης από το αναφερόμενο στο πρώτο εδάφιο από 100 έως 150

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

βαθμούς, προσαρμόζοντας αναλόγως τους όρους της διαδικασίας σύναψης σύμβασης».

20. Επειδή, ο όρος ... «Κριτήρια ανάθεσης» της Διακήρυξης ορίζει ότι «Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής. 1. Η βαθμολόγηση κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 βαθμούς στην περίπτωση, που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών, αυξάνεται δε μέχρι τους 150 βαθμούς όταν υπερκαλύπτονται οι απαιτήσεις του συγκεκριμένου κριτηρίου. Κάθε κριτήριο αξιολόγησης βαθμολογείται αυτόνομα με βάση τα στοιχεία της προσφοράς. Λόγω της ειδικής φύσης του δημοπρατούμενου αντικείμενου και δεδομένου ότι η τεχνική προσφορά αποτελεί ιδιαίτερα κρίσιμο παράγοντα στην επίτευξη των επιδιώξεων της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτές αναλυτικά παρατίθενται στην παρούσα Διακήρυξη και στα Παραρτήματα αυτής, το περιθώριο διακύμανσης ορίζεται από 100 έως 150 βαθμούς. Η σταθμισμένη βαθμολογία του κάθε κριτηρίου θα προκύπτει από το γινόμενο του επιμέρους συντελεστή βαρύτητας επί τη βαθμολογία του, η δε συνολική βαθμολογία της προσφοράς θα προκύπτει από το άθροισμα των σταθμισμένων βαθμολογιών όλων των κριτηρίων. 2. Οι προσφορές των προσφερόντων, επί ποινή αποκλεισμού, θα καλύπτουν το σύνολο των ελάχιστων τεχνικών προδιαγραφών - απαιτήσεων του Παραρτήματος Ι καθώς και αυτών, που θα διαμορφωθούν πριν την υποβολή της τελικής προσφοράς του διαγωνιζόμενου και θα αξιολογηθούν με βάση τα παρακάτω κριτήρια, καθώς και τη σχετική στάθμισή τους. Η συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς υπολογίζεται με βάση τον παρακάτω τύπο : ...Κριτήρια με βαθμολογία μικρότερη από 100 βαθμούς (ήτοι που δεν καλύπτουν/παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές - απαιτήσεις της παρούσας) επιφέρουν την απόρριψη της προσφοράς. Οι τεχνικές προσφορές των οικονομικών φορέων θα αξιολογηθούν βάσει της ανάλυσης των κριτηρίων ανάθεσης στον πίνακα που ακολουθεί. ΚΡΙΤΗΡΙΟ: ...ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ: ΟΡΘΟΤΗΤΑ ΑΝΤΙΛΗΨΗΣ ΤΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ Αξιολογείται η αντίληψη του αντικειμένου της Σύμβασης αναφορικά με την ποσοτική και ποιοτική επίτευξη των στόχων αυτής, η μεγιστοποίηση ανάκτησης προϊόντων και η συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της Σύμβασης όπως αυτά περιγράφονται στα Τεύχη Δημοπράτησης. ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ: ...%, ΚΡΙΤΗΡΙΟ: ... ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ: ΠΡΟΤΑΣΗ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΕΛΛΕΙΨΕΩΝ- ΕΚΣΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΥ – ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗΣ ΥΦΙΣΤΑΜΕΝΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Αξιολογείται η πρόταση συμπλήρωσης ελλείψεων και αναβάθμισης του εξοπλισμού και ο τρόπος επίτευξης λειτουργικού εκσυγχρονισμού των υφιστάμενων Μονάδων Επεξεργασίας ... ως προς την αποδοτική λειτουργία τους. Επίσης αξιολογείται η πρόταση για τη μετεγκατάσταση της ... τουκαθώς και η διασφάλιση των απαιτούμενων ποιοτικών και ποσοτικών αποδόσεων του συνόλου των Μονάδων. Στο πλαίσιο των ανωτέρω, αξιολογείται η ποιότητα και λειτουργικότητα εξοπλισμού και υλικών ήτοι τα τεχνικά χαρακτηριστικά, η τεχνολογία και βιομηχανική στάθμη, η ποιότητα των υλικών και κατασκευής των νέων εγκαταστάσεων, η αποτελεσματικότητα και η αξιοπιστία των κατασκευαστικών οίκων του εξοπλισμού καθώς και η συμβατότητα του νέου εξοπλισμού με τον υφιστάμενο ως ενιαίο σύνολο, σύμφωνα με τις απαιτήσεις των Τευχών Δημοπράτησης. ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ: ...%, ΚΡΙΤΗΡΙΟ: ... ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ: ΠΛΗΡΟΤΗΤΑ – ΕΠΑΡΚΕΙΑ ΚΑΘΟΡΙΣΜΟΥ ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΩΝ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΛΥΣΕΩΝ ΚΑΙ ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗ ΔΙΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΕΦΑΡΜΟΣΙΜΟΤΗΤΑΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΛΥΣΕΩΝ Αξιολογείται η πληρότητα και η επάρκεια της προτεινόμενης λύσης ώστε να επιτυγχάνονται οι απαιτήσεις της σύμβασης. Επίσης αξιολογείται η τεκμηρίωση εφαρμογής της προτεινόμενης λύσης, η πληρότητα και σαφήνεια των τεχνικών εκθέσεων, υπολογισμών, σχεδίων και πληροφοριών Η/Μ εξοπλισμού συμπεριλαμβανομένου του προγράμματος συντήρησης των νέων και υφισταμένων εγκαταστάσεων καθώς και της διαθεσιμότητας των ανταλλακτικών για την απρόσκοπτη λειτουργία των μονάδων. ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ: ...%, ΚΡΙΤΗΡΙΟ: ... ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ: Εξετάζεται η σαφήνεια του οργανογράμματος καθώς και η επάρκεια - αποτελεσματικότητα του προσωπικού που δεσμεύεται να απασχολήσει ο

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

ανάδοχος. Επίσης αξιολογείται η σαφήνεια παρουσίασης του προγράμματος λειτουργίας, του σχεδίου ασφάλειας και υγιεινής και του προγράμματος ποιότητας. ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ: 10%, ΚΡΙΤΗΡΙΟ: ... ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ: Αξιολογείται το χρονοδιάγραμμα παροχής υπηρεσιών σύμφωνα με τα οριζόμενα και τις απαιτήσεις των Τευχών Δημοπράτησης. Επίσης αξιολογείται η ελαχιστοποίηση των διακοπών λειτουργίας των υφιστάμενων μονάδων κατά το στάδιο των εργασιών επαύξησης καθώς και η ελαχιστοποίηση του χρόνου για την επαναλειτουργία της ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ: 10%. Σε περίπτωση, που διαγωνιζόμενος παραλείψει, να συμπεριλάβει έστω και ένα στοιχείο από τα κατ' ελάχιστο ζητούμενα στα περιεχόμενα της προσφοράς, ή κάποιο εξ αυτών δεν ανταποκρίνεται στα αντιστοιχώς κατ' ελάχιστο ζητούμενα, θα αποκλείεται από τη διαγωνιστική διαδικασία. Ανά κριτήριο, ο διαγωνιζόμενος, που απλώς θα τηρεί τις ελάχιστες σχετικές απαιτήσεις των τευχών δημοπράτησης θα λάβει βαθμολογία ίση με 100. Ο διαγωνιζόμενος, που θα έχει τη συγκριτικά βέλτιστη σχετική τεχνική πρόταση θα βαθμολογηθεί με 150. Οι υπόλοιποι διαγωνιζόμενοι βαθμολογούνται με γραμμική παρεμβολή μεταξύ των τιμών Πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο της προσφερθείσας τιμής προς τη συνολική βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς (ήτοι αυτή στην οποία το Λ είναι ο μικρότερος αριθμός), σύμφωνα με τον τύπο που ακολουθεί. $\Lambda = \text{Προσφερθείσα τιμή} / \text{Συνολική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς}$.».

20. Επειδή, όπως προκύπτει εκ της συγκριτικής θεώρησης των τιθέμενων στην υπόψη Διακήρυξη κριτηρίων ανάθεσης και των προβλεπομένων ενδεικτικώς στο άρθρο 86 του Ν. 4412/2016 κατηγοριών κριτηρίων προς ανάδειξη της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, τα τιθέμενα στη Διακήρυξη κριτήρια συμπεριλαμβάνονται στα προβλεπόμενα στο Ν. 4412/2016 περί δημοσίων συμβάσεων. Ειδικότερα, το κριτήριο ...αναφέρεται την ορθότητα αντίληψης από τον οικονομικό φορέα του αντικειμένου και των απαιτήσεων της σύμβασης, το κριτήριο ... στην αντιμετώπιση προβλημάτων - συμπλήρωση ελλείψεων, το κριτήριο ... στην πληρότητα - επάρκεια του

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

καθορισμού των περιεχομένων των προσφερομένων λύσεων, το κριτήριο ... στην καταλληλότητα του μοντέλου οργάνωσης της παροχής των υπηρεσιών και της σαφήνειας του οργανογράμματος και το κριτήριο ... στο χρονοδιάγραμμα και τη σύνδεσή του με ορθολογική ανάλυση του αντικειμένου της σύμβασης. Έτι περαιτέρω, με το κριτήριο ... αξιολογείται η αντίληψη του αντικειμένου της σύμβασης αναφορικά με την ποσοτική και ποιοτική επίτευξη των στόχων αυτής, η μεγιστοποίηση ανάκτησης προϊόντων και η συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της σύμβασης όπως αυτά περιγράφονται στα Τεύχη Δημοπράτησης. Οι στόχοι και το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης παρουσιάζονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ... «ΣΥΝΟΠΤΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ – ΕΛΑΧΙΣΤΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ», το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο προσάρτημα της Διακήρυξης και είναι η επαύξηση της δυναμικότητας επεξεργασίας των μονάδων επεξεργασίας ... από τα ... στα ... m³ ανά ημέρα (σελ. ...,...), η ανάκτηση καθαρού νερού για άρδευση σε ποσοστό μεγαλύτερο ή ίσο του ... των εισερχομένων ..., ο περιορισμός των παραπροϊόντων της επεξεργασίας σε ποσοστό μικρότερο ή ίσο του ... των εισερχομένων ... (σελ. ...,...), προσδιορίζεται το διαθέσιμο θερμικό φορτίο για τη λειτουργία των υφιστάμενων μονάδων (σελ. ...), η διαχείριση όλων των παραγομένων προϊόντων και αποβλήτων (σελ. ... καθώς και η μετεγκατάσταση της Μονάδας Επεξεργασίας ... του ...σε κατάλληλο εντός της ...χώρο μετεγκατάσταση χωρίς μεταβολή της δυναμικότητας των μονάδων καθώς και οι προβλεπόμενες υπηρεσίες λειτουργίας, συντήρησης και αποκατάστασης βλαβών των υφιστάμενων και των νέων εγκαταστάσεων. Με το κριτήριο ... αξιολογείται η πρόταση συμπλήρωσης ελλείψεων και αναβάθμισης του εξοπλισμού και ο τρόπος επίτευξης λειτουργικού εκσυγχρονισμού των υφιστάμενων Μονάδων Επεξεργασίας ... ως προς την αποδοτική λειτουργία τους. Επίσης αξιολογείται η πρόταση για τη μετεγκατάσταση της ... τουκαθώς και η διασφάλιση των απαιτούμενων ποιοτικών και ποσοτικών αποδόσεων του συνόλου των Μονάδων. Στο πλαίσιο των ανωτέρω, αξιολογείται η ποιότητα και λειτουργικότητα εξοπλισμού και υλικών ήτοι τα τεχνικά χαρακτηριστικά, η τεχνολογία και βιομηχανική στάθμη, η ποιότητα των

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

υλικών και κατασκευής των νέων εγκαταστάσεων, η αποτελεσματικότητα και η αξιοπιστία των κατασκευαστικών οίκων του εξοπλισμού καθώς και η συμβατότητα του νέου εξοπλισμού με τον υφιστάμενο ως ενιαίο σύνολο, σύμφωνα με τις απαιτήσεις των Τευχών Δημοπράτησης. Η πρόταση συμπλήρωσης ελλείψεων έγκειται στην κρίση κάθε διαγωνιζόμενου βάσει της τεχνογνωσίας του που θα χρησιμοποιήσει για τη σύνταξη της τεχνικής του προσφοράς. Με το κριτήριο ... αξιολογείται η πληρότητα και η επάρκεια της προτεινόμενης λύσης ώστε να επιτυγχάνονται οι απαιτήσεις της σύμβασης. Επίσης αξιολογείται η τεκμηρίωση εφαρμογής της προτεινόμενης λύσης, η πληρότητα και σαφήνεια των τεχνικών εκθέσεων, υπολογισμών, σχεδίων και πληροφοριών Η/Μ εξοπλισμού συμπεριλαμβανομένου του προγράμματος συντήρησης των νέων και υφισταμένων εγκαταστάσεων καθώς και της διαθεσιμότητας των ανταλλακτικών για την απρόσκοπτη λειτουργία των μονάδων. Με το κριτήριο ... εξετάζεται η σαφήνεια του οργανογράμματος καθώς και η επάρκεια - αποτελεσματικότητα του προσωπικού που δεσμεύεται να απασχολήσει ο ανάδοχος. Επίσης αξιολογείται η σαφήνεια παρουσίασης του προγράμματος λειτουργίας, του σχεδίου ασφάλειας και υγιεινής και του προγράμματος ποιότητας. Με το κριτήριο ... αξιολογείται το χρονοδιάγραμμα παροχής υπηρεσιών σύμφωνα με τα οριζόμενα και τις απαιτήσεις των Τευχών Δημοπράτησης. Επίσης αξιολογείται η ελαχιστοποίηση των διακοπών λειτουργίας των υφιστάμενων μονάδων κατά το στάδιο των εργασιών επαύξησης καθώς και η ελαχιστοποίηση του χρόνου για την επαναλειτουργία της Είναι προφανές δε, εκ της γραμματικής διατύπωσης του εν λόγω κριτηρίου ότι δεν αξιολογείται με αυτό ο συνολικός χρόνος παροχής υπηρεσιών, ο οποίος φυσικά είναι ίδιος για όλους τους υποψηφίους - όπως αβασίμως υπολαμβάνει η προσφεύγουσα - αλλά το χρονοδιάγραμμα της παροχής υπηρεσιών, ήτοι η αλληλουχία και τεκμηρίωση του απαιτούμενου χρόνου και των προθεσμιών κάθε απαραίτητης εργασίας και η ελαχιστοποίηση των διακοπών λειτουργίας των υφιστάμενων μονάδων κατά το στάδιο των εργασιών επαύξησης και η ελαχιστοποίηση του χρόνου για την επαναλειτουργία της Εκ των ως άνω περιγραφών δεν προκύπτει ότι τα κριτήρια ανάθεσης είναι

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

αόριστα και εξάλλου η δυνατότητα συμπερίληψής τους στη Διακήρυξη προβλέπεται στο άρθρο 86 παρ.5 του ν.4412/2016, τυχόν δε ερωτήματα των συμμετεχόντων ως προς αυτά δύνανται παραδεκτά να διευκρινισθούν κατ' άρθρο κατ' άρθρο 67 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 πριν την υποβολή των προσφορών. Εφόσον δε, αυτά εφαρμόζονται κατά ενιαίο τρόπο για την αξιολόγηση των προσφορών όλων των διαγωνιζομένων, δε μπορεί να θεωρηθεί ότι εκ μόνης της θεσπίσεως των εν λόγω κριτηρίων προδιαγράφεται εκ προοιμίου εις βάρος της προσφεύγουσας το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, υπό την έννοια ότι ευνοούν ειδικώς συγκεκριμένο διαγωνιζόμενο ή ότι καθιστούν ουσιωδώς δυσχερή την εκ μέρους της υποβολή προσφοράς, ως αβασίμως υποστηρίζει, ενώ περαιτέρω δεν αποδεικνύεται βλάβη της προσφεύγουσας ώστε παραδεκτώς και με έννομο συμφέρον να προσβάλλει τις σχετικές διατάξεις της Διακήρυξης. Επέκεινα, αναφορικά με τον ορισμό ως ανώτατης βαθμολογίας των ...βαθμών αντί των ..., σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 13 του άρθρου 86 του Ν. 4412/2016 *«η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ορίσει στα έγγραφα της σύμβασης μεγαλύτερο περιθώριο διακύμανσης από το αναφερόμενο στο πρώτο εδάφιο από 100 έως 150 βαθμούς, προσαρμόζοντας αναλόγως τους όρους της διαδικασίας σύναψης σύμβασης»* και επομένως, αφενός είναι στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής ο ορισμός μεγαλύτερου περιθωρίου διακύμανσης της ελάχιστης και μέγιστης βαθμολόγησης, ως εν προκειμένω αυτή έκρινε σκόπιμο και το αιτιολόγησε *«λόγω της ειδικής φύσης του δημοπρατούμενου αντικειμένου και δεδομένου ότι η τεχνική προσφορά αποτελεί ιδιαίτερα κρίσιμο παράγοντα στην επίτευξη των επιδιώξεων της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτές αναλυτικά παρατίθενται στην παρούσα Διακήρυξη και στα Παραρτήματα αυτής»*, αφετέρου ο υπόψη ισχυρισμός της προσφεύγουσας προβάλλεται αορίστως και αναπόδεικτα όσον αφορά ότι ούτως πριμοδοτείται ο «αρεστός» υποψήφιος. Σε κάθε περίπτωση, ο καθορισμός της κλίμακας βαθμολόγησης, βάσει της οποίας θα αξιολογηθούν όλοι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς, δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι συνιστά, καθ' εαυτόν, όρο που καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη λυσιτελή συμμετοχή της προσφεύγουσας και συνεπώς δε θεμελιώνεται έννομο συμφέρον αυτής για την

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

προσβολή του. Μετά ταύτα, θα πρέπει να απορριφθεί ο λόγος αυτός της Προσφυγής και κατά τα δύο σκέλη του ως αβάσιμος και σε κάθε περίπτωση ως απαράδεκτος.

21. Επειδή, με τον υπό ...λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα διατείνεται ότι η υπόψη Διακήρυξη πρέπει να ακυρωθεί, διότι στην Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού δε συμμετέχει κάποιος εμπειρογνώμονας ούτε καν ηλεκτρολόγος ή μηχανολόγος, καίτοι το κύριο τμήμα των εγκαταστάσεων (τόσο των υφιστάμενων όσο και των προς επέκταση) αποτελείται από σύνθετο ηλεκτρομηχανολογικό εξοπλισμό και η υπηρεσία αφορά σε εξειδικευμένο περιβαλλοντικά αντικείμενο.

22. Επειδή, το άρθρο 221 «Όργανα διενέργειας διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Στο πλαίσιο των διαδικασιών σύναψης Δημοσίων συμβάσεων, τα όργανα που γνωμοδοτούν προς τα από φαινόμενα όργανα («γνωμοδοτικά όργανα») έχουν ιδίως τις ακόλουθες αρμοδιότητες: α) αξιολογούν τις προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής των προσφερόντων ή υποψηφίων, β) ελέγχουν την καταλληλότητα των προσφερόντων ή υποψηφίων για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, γ) ελέγχουν και αξιολογούν τις προσφορές, δ) στο πλαίσιο ανταγωνιστική διαδικασίας με διαπραγμάτευση, ανταγωνιστικού διαλόγου ή σύμπραξης καινοτομίας, διαπραγματεύονται με τους προσφέροντες ή υποψηφίους, [...]».

23. Επειδή, ως η ίδια προσφεύγουσα εξάλλου προβάλλει, εκ των ως άνω προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή δύναται να επιλέξει η ίδια τα μέλη της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, δίχως να υποχρεούται σε συγκεκριμένο τρόπο συγκρότησης αυτής ως προς τη σύνθεση αυτής και τις ειδικότητες των μελών που την απαρτίζουν. Περαιτέρω, ενόψει της αυτοτέλειας των διαγωνισμών τυγχάνει απορριπτέος ως απαράδεκτος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι σε προηγούμενο αντίστοιχο διαγωνισμό της ίδιας αναθέτουσας αρχής το έτος 2016 η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού

Αριθμός απόφασης: 498 / 2021

απαρτιζόταν και από μέλος ειδικότητας μηχανολόγου μηχανικού και, κατ' επέκταση, έπρεπε και στην επιτροπή διαγωνισμού του παρόντος διαγωνισμού να συμμετάσχουν μέλη των αντίστοιχων τουλάχιστον ειδικοτήτων, ενώ σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή αιτιολογεί, συμπληρωματικά με τις απόψεις της ότι, εν προκειμένω οι υπάλληλοι που συγκροτούν την Επιτροπή είναι έμπειρα στελέχη κατηγορίας με σημαντικότερη ενασχόληση στο εν λόγω αντικείμενο της επεξεργασίας των αποβλήτων. Άλλωστε, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνητική ευχέρεια να ζητήσει τη συνδρομή της Επιτροπής από τρίτους – τεχνικούς συμβούλους, ενώ και στη ... Φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας δύναται να συγκροτήσει ειδική επιτροπή για τη διενέργεια της ανταγωνιστικής διαπραγμάτευσης. Επομένως, ο υπόψη λόγος της Προσφυγής, πέραν της αοριστίας εκ της μη προβολής ειδικών ισχυρισμών σχετικών με τη βλάβη της προσφεύγουσας από μόνη τη σύνθεση της Επιτροπής με συνέπεια το απαράδεκτο αυτού, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

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

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 23 Φεβρουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 16 Μαρτίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Μιχαήλ Σοφιανός