

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 21 Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Ειρήνη Αψοκάρδου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16.3.2020 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 326/17.3.2020 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην, επί της οδού, αριθμ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά τηςκαι (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της με αριθμ. πρωτ. 4.03.2020 απόφασης του Διοικητή περί έγκρισης των από 12.02.2020 και 27.02.2020 Πρακτικών της Επιτροπής διαγωνισμού περί ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

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

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφορά του καθώς και η παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να τον καλέσει προς παροχή διευκρινίσεων, να επαναξιολογηθεί η προσφορά του και να κατακυρωθούν σε αυτόν τα Τμήματα 2 και 3 του Διαγωνισμού για τα οποία υπέλαβε την πλέον συμφέρουσα προσφορά.

Αριθμός απόφασης: 508/2020

Με την παρέμβαση του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής του προσφεύγοντος έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.768 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 16.3.2020 πληρωμή στην και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περι αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 349.340,49 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την με υπ' αριθμ. Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «Παροχή υπηρεσιών αποκομιδής, μεταφοράς και διάθεσης ιατρικών αποβλήτων των υγειονομικών μονάδων αρμοδιότητας της, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 438.446,39 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε τέσσερα Τμήματα, ενώ προσφορές δύναται να κατατεθούν για ένα ή περισσότερα ή και το σύνολο των Τμημάτων.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 14.11.2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 8.1.2020 με

Αριθμός απόφασης: 508/2020

ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό

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

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 16.3.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 4.3.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό και εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά του καθώς και της παράλειψης της αναθέτουσας αρχής να τον καλέσει προς παροχή διευκρινίσεων.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων αιτείται επίσης να επαναξιολογηθεί η προσφορά του και να κατακυρωθούν σε αυτόν τα Τμήματα 2 και 3 του Διαγωνισμού για τα οποία υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα προσφορά, ωστόσο, τα εν λόγω αιτήματα απαραδέκτως προβάλλονται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει

Αριθμός απόφασης: 508/2020

την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

7. Επειδή την 17.3.2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους έτερους συμμετέχοντες δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμόν/2020 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 19.3.2020 απέστειλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

10. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 26.3.2020, ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 404/2020 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά του, έχει αναδειχτεί δεύτερος κατά σειρά μειοδοσίας σε όλα τα Τμήματα του διαγωνισμού και επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος.

11. Επειδή ο προσφεύγων στις 16.4.2020 κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Το ως άνω υπόμνημα κατατέθηκε εμπροθέσμως σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019), δοθέντος ότι η συζήτηση για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ορίσθηκε στις 21.4.2020 και, ως εκ τούτου, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

Αριθμός απόφασης: 508/2020

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμό συστήματος και προσφορές τους. Με το από 12.02.2020 Πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος διότι «... διαπίστωσε ότι για την απαίτηση των τεχνικών προδιαγραφών στο άρθρο Β.3.1 της 06/2019 Διακήρυξης έχει κατατεθεί στο ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «25. Άδεια μεταφοράς» το έγγραφο της ανανέωσης άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων της εταιρείας με ημερομηνία 12-11-2018 όπου δεν περιλαμβάνεται ο κωδικός ΕΚΑ —*: διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες. Σύμφωνα με το άρθρο Β.3.1 του Παραρτήματος Ι, των Τεχνικών Προδιαγραφών του υπ' αριθμ. ηλεκτρονικού Διαγωνισμού της υπ. αριθ. Διακήρυξης (αριθμ. πρωτ./14-11-2019) της: «Ο ανάδοχος πρέπει να διαθέτει για τη συλλογή μεταφορά των ΕΑΥΜ που προορίζονται για επεξεργασία σχετική άδεια από τις αρμόδιες αρχές, που πρέπει να κατατεθεί με την προσφορά του. Η άδεια θα πρέπει να περιλαμβάνει όλους τους κωδικούς ΕΚΑ των παραγόμενων αποβλήτων που παραλαμβάνει και μεταφέρει ο ανάδοχος. Σε περίπτωση που η μεταφορά γίνεται διαμέσου περισσοτέρων της μίας Περιφερειών, τότε απαιτείται διαπεριφερειακή άδεια συλλογής, μεταφοράς επικινδύνων αποβλήτων, όπου περιλαμβάνονται οι περιφέρειες μέσα στις οποίες και διαμέσου των οποίων θα εκτελεστεί το έργο (να κατατεθεί με την προσφορά). Ο κωδικός ΕΚΑ για τα ΕΑΑΜ και ΜΕΑ είναι :*. Ειδικότερα για την μεταφορά υγρών αργυρούχων αποβλήτων ΑΕΑ (π.χ. απόβλητα από ακτινολογικά εργαστήρια κλπ) οι κωδικοί ΕΚΑ είναι: —*: διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες —*: διαλύματα σταθεροποιητή —*: διαλύματα ξεπλύματος και

Αριθμός απόφασης: 508/2020

διαλύματα ξεπλύματος σταθεροποιητή —*: απόβλητα που περιέχουν άργυρο από επιτόπου επεξεργασία φωτογραφικών αποβλήτων —*: απόβλητα που περιέχουν άργυρο από επιτόπου επεξεργασία φωτογραφικών αποβλήτων. Για την περίπτωση που ο ανάδοχος μεταφέρει απόβλητα (ΑΕΑ) που περιέχουν υδράργυρο ή άλλους επικίνδυνους διαλύτες (αμαλγάματα οδοντιατρικής, άλλα βαρέα μέταλλα, επικίνδυνες οργανικές ενώσεις) οι αντίστοιχοι κωδικοί ΕΚΑ: —*: χημικές ουσίες που αποτελούνται από ή περιέχουν επικίνδυνες ουσίες —*: αμαλγάματα οδοντιατρικής . Οι επιμέρους κωδικοί ΕΚΑ για μεταφορά ΕΑΥΜ αναφέρονται στην ΚΥΑ/2016 (ΦΕΚ 4326/Β/16)». Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε, μεταξύ άλλων, το ως άνω Πρακτικό.

14. Επειδή ο προσφεύγων με την υπό εξέταση προσφυγή του υποστηρίζει ότι :«[...] 2. Λόγοι Προσφυγής Το αληθές περιεχόμενο της υπ' αριθμ./12.11.2018 ανανέωσης άδειας, σε συνδυασμό με την υπ' αριθμ./10.03.2020 διορθωτική πράξη.

2.1.1 Κατά το στάδιο ανοίγματος των οικονομικών προσφορών αντιληφθήκαμε ότι στην άδεια που καταθέσαμε δεν συμπεριλαμβανόταν ο παραπάνω κωδικός ΕΚΑ*. Θα πρέπει να επισημανθεί, ότι η συγκεκριμένη άδεια αποτελούσε Ανανέωση της υπ' αριθμ. Πρωτ./26.11.2013 Άδειας Συλλογής και Μεταφοράς ΕΑΥΜ, στην οποία συμπεριλαμβανόταν ο παραλειφθείς κωδικός, ενώ άλλωστε το περιεχόμενο που όφειλε να έχει η εν λόγω άδεια προέκυπτε σαφώς και από τη Θεωρημένη Μελέτη Οργάνωσης Δικτύου Συλλογής και Μεταφοράς ΕΑΥΜ την οποία υπέβαλε η εταιρεία μας και η οποία συνόδευε την αίτηση, ήτοι περιεχόμενο συμπεριλαμβάνον τον παραπάνω κωδικό ΕΚΑ*.

2.1.2 Απευθυνόμενοι στην υπηρεσία του που εξέδωσε την άδεια και αφού διαπιστώσαμε ότι ο συγκεκριμένος κωδικός πράγματι δεν είχε συμπεριληφθεί στην εκδοθείσα άδεια εκ παραδρομής του Υπουργείου, προέβημεν σε αίτημα για την έκδοση ορθής επανάληψης της εν λόγω πράξης, η οποία θα διόρθωνε το προηγούμενο σφάλμα της υπηρεσίας και θα

Αριθμός απόφασης: 508/2020

αποδεικνυε ότι η άδειά μας ήταν σύμφωνη με τους όρους και τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης. Άμεσα ανταποκρινόμενοι στο σχετικό αίτημά μας, η υπηρεσία, αφού αναγνώρισε ρητά το σφάλμα της, εξέδωσε στις 10/03/2020 την υπ' αριθμ./10.03.2020 ορθή τροποποίηση της άδειας, στην οποία αντικαθίσταται το Παράρτημα με τους κωδικούς με τη μοναδική αλλαγή να συνίσταται στην προσθήκη του εκ παραδρομής παραλειφθέντος κωδικού ΕΚΑ -*. Μάλιστα, όπως προκύπτει ρητά από το περιεχόμενο της πράξης αυτής, μοναδική τροποποίηση σε σχέση με την υπ' αριθμ./12.11.2018 ανανέωση άδειας, αποτελεί η προσθήκη του εκ παραδρομής παραληφθέντος κωδικού ΕΚΑ -* στον πίνακα που εμπεριέχεται στο Παράρτημα. Όπως δε αναγράφεται στην ίδια την διορθωτική πράξη, «κατά τα λοιπά ισχύουν τα οριζόμενα στην υπ' αρ./12.11.2018 άδεια συλλογής και μεταφοράς ΕΑΥΜ. Η παρούσα άδεια ισχύει μέχρι 11.11.2023, ημερομηνία λήξης ισχύος της τροποποιούμενης άδειας» κωδικός, ενώ άλλωστε το περιεχόμενο που όφειλε να έχει η εν λόγω άδεια προέκυπτε σαφώς και από τη Θεωρημένη Μελέτη Οργάνωσης Δικτύου Συλλογής και Μεταφοράς ΕΑΥΜ την οποία υπέβαλε η εταιρεία μας και η οποία συνόδευε την αίτηση, ήτοι περιεχόμενο συμπεριλαμβάνον τον παραπάνω κωδικό ΕΚΑ*.

2.1.3 Λαμβανομένων δε υπόψη τόσο του ιδίου του περιεχομένου της υπ' αριθμ./10.03.2020 πράξης, όσο και των συνθηκών υπό τις οποίες εκδόθηκε, προκύπτει ότι η εν λόγω πράξη αποτελεί στην ουσία «ορθή επανάληψη» της/12.11.2018 άδειας και όχι νέα τροποποιητική πράξη. Αυτό προκύπτει σαφώς, τόσο από το γεγονός ότι η νέα πράξη απλά προσθέτει τον ένα κωδικό που εκ παραδρομής είχε παραλειφθεί, χωρίς να τροποποιεί κανέναν άλλο στοιχείο, αλλά και από το χρονικό διάστημα ισχύος της, που παραμένει αυτό της ημερομηνίας λήξης της προηγούμενης άδειας.

2.1.4 Πράγματι, η εκδοθείσα στις 10.03.2020 διορθωτική πράξη, είχε τον μοναδικό σκοπό της αποκατάστασης του εκ παραδρομής σφάλματος της προηγούμενης άδειας. Αυτό δε προκύπτει σαφώς, από το γεγονός ότι το

Αριθμός απόφασης: 508/2020

περιεχόμενο μιας άδειας συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, περιλαμβάνει τους γενικούς όρους εκτέλεσης των εργασιών συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, ειδικές ρυθμίσεις της περιβαλλοντικής νομοθεσίας και διάφορες άλλες υποχρεώσεις που οφείλει να τηρεί η λαμβάνουσα την άδεια εταιρεία. Η χρονική ισχύς δε τέτοιας άδειας, ορίζεται στα 5 (πέντε) έτη από την ημερομηνία εκδόσεώς της. Ωστόσο, η υπ' αριθμ./10.03.2020 πράξη, δεν τροποποιεί κανέναν από τους ειδικούς όρους και προϋποθέσεις που ίσχυαν στην υπ' αριθμ./12.11.2018 άδεια, περιοριζόμενη αποκλειστικά στη διόρθωση του σφάλματος για το οποίο η αρμόδια υπηρεσία αναγνώρισε την ευθύνη. Άλλωστε, δεν θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι αποτελεί νέα άδεια, καθόσον ορίζεται ρητά ότι η ημερομηνία λήξης της είναι αυτή της τροποποιούμενης άδειας.

Δεδομένων των ανωτέρω, προκύπτει ότι η αληθής έννοια της υπ' αριθμ./10.03.2020 πράξης είναι ότι αυτή αποτελεί κατ' ουσίαν ορθή επανάληψη της/12.11.2018 άδειας, της οποίας διορθώνει το τυπικό εκ παραδρομής σφάλμα και προσδιορίζει ορθά το περιεχόμενο. Ως τέτοια δε, παράγει τα αποτελέσματα της αναδρομικά, ανατρέχοντας στον χρόνο έκδοσης της υπ' αρ./12.11.2018 Ανανέωσης άδειας συλλογής και μεταφοράς Ως εκ τούτου, η Αρχή Σας οφείλει να προβεί στη διαπίστωση, ότι η πλημμέλεια την οποία διέγνωσε η επιτροπή αξιολόγησης του Διαγωνισμού στην τεχνική προσφορά μας, δεν υφίσταται πια, καθώς στο Παράστημα της κατατεθείσας/12.11.2018 άδειας, συμπεριλαμβάνεται πλέον και ο κωδικός ΕΚΑ*, δυνάμει της με αναδρομική ισχύ υπ' αριθμ./10.03.2020 ορθής επανάληψης.

2.2. Η παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής να καλέσει την εταιρεία μας για διευκρίνιση - συμπλήρωση

2.2.1. Σε κάθε περίπτωση, ακόμα και στην αδόκητη περίπτωση που κριθεί από την Αρχή Σας ότι η υπ' αριθμ./10.03.2020 πράξη δεν αποτελεί ορθή επανάληψη της/12.11.2018 άδειας αλλά νέα αυτοτελή τροποποιητική πράξη, τότε και πάλι η προσβαλλόμενη θα πρέπει να ακυρωθεί,

Αριθμός απόφασης: 508/2020

δεδομένου ότι υπήρξε παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής να καλέσει την εταιρεία μας να υποβάλει διευκρινίσεις ή συμπληρώσεις επί του περιεχομένου της κατατεθείσας άδειας, όπως η υποχρέωση αυτή απορρέει από το αρ. 102 του Νόμου 4412/2016 (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), με τίτλο Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών και το άρθρο 18 του Ν.4412/2016.

2.2.3 Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτει ότι οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να καλούν τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς για διευκρίνιση ή συμπλήρωση του περιεχομένου των προσφορών τους, στο μέτρο που αυτό αφορά τυχόν ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση. Παράλληλα, ορίζεται ότι η προσκόμιση εγγράφων με σκοπό τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση της προσφοράς, θα πρέπει να αφορά μόνο στα ήδη υποβληθέντα έγγραφα και να μη γίνεται μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με όρους της διακήρυξης. Το όριο που θέτει ο νομοθέτης στη δυνατότητα διευκρίνισης - συμπλήρωσης, είναι να μην εισάγονται με αυτό τον τρόπο διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή αυτό να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης, ενώ σε κάθε περίπτωση δεν θα πρέπει να αλλοιώνεται ουσιωδώς το περιεχόμενο της προσφοράς και δεν θα πρέπει να προσδίδεται αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στον οικονομικό φορέα τον οποίο αφορά το συγκεκριμένο μέτρο.

2.2.4 Εφόσον τηρούνται οι ανωτέρω προϋποθέσεις, οι αναθέτοντες φορείς διατηρούν τη διακριτική ευχέρεια να καλούν τους υποψήφιους αναθέτοντες φορείς για διευκρινίσεις - συμπληρώσεις που αφορούν την προσφορά τους, ενώ η διακριτική ευχέρεια αυτή μετατρέπεται σε υποχρέωση, σε περίπτωση που επίκειται αποκλεισμός του υποψηφίου αναδόχου από τη διαδικασία, κατά τη ρητή πρόβλεψη της παρ. 5 του αρ. 102.

2.2.5 Δεδομένου ότι το ζήτημα της δυνατότητας διόρθωσης, συμπλήρωσης, διευκρίνισης κλπ των προσφορών διέπεται από μια περιπτωσιολογική

Αριθμός απόφασης: 508/2020

νομολογία του ΔΕΕ, η οποία χαρακτηρίζεται από την προσπάθεια του τελευταίου να ισορροπήσει ανάμεσα στην τήρηση των θεμελιωδών αρχών της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας, από τη μια μεριά, και της σκοπιμότητας να δοθεί στις αναθέτουσες αρχές η δυνατότητα να πετύχουν, τη βέλτιστη λύση για την ικανοποίηση των δημοσίων αναγκών σε αγαθά και υπηρεσίες, από την άλλη (Δημήτριος Γ. Ράικος, Ευαγγελία Γ.Βλάχου, Ευανθία Κ. Σαββίδη, Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο. Σχετικές διατάξεις - Νομολογία, σελ. 953, Ε. Βλάχου), θα πρέπει να διερευνηθεί το κατά πόσον στο πλαίσιο του παρόντος Διαγωνισμού η διαγνωθείσα πλημμέλεια στην τεχνική προσφορά της εταιρείας μας, δύναται να ενταχθεί στις περιπτώσεις για τις οποίες η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να μας είχε καλέσει για διευκρίνιση ή συμπλήρωση. Με άλλα λόγια, θα πρέπει να εξεταστεί, το κατά πόσον το "σφάλμα" στη τεχνική προσφορά της εταιρείας μας, ανήκε στην κατηγορία των περιπτώσεων που μπορούσε να ιαθεί, κατόπιν παροχής των αναγκαίων διευκρινίσεων ή συμπληρώσεων. Σε περίπτωση δε που η απάντηση είναι θετική, τότε, δεδομένου και του αποκλεισμού της εταιρείας μας, η Αναθέτουσα Αρχή θα είχε την υποχρέωση να μας καλέσει για συμπλήρωση του σφάλματος, δηλαδή για συμπλήρωση του κωδικού ΕΚΑ* στην άδεια που υποβάλαμε, ενώ παράλληλα η απόρριψη της προσφοράς μας θα αποτελεί παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας, που επιφέρει σαν αποτέλεσμα την ακύρωση της πράξης κατακύρωσης του Διαγωνισμού στην εταιρεία, ως προς τα τμήματα 2 και 3 του Διαγωνισμού και την κατακύρωση στην εταιρεία μας των ως άνω τμημάτων.

2.2.6. Όσον αφορά τις περιπτώσεις στις οποίες μπορεί να χαρακτηριστεί ότι μια έλλειψη ή σφάλμα στην προσφορά του υποψήφιου αναδόχου αποτελεί επουσιώδες σφάλμα, δυνάμενο να ιαθεί, η Αρχή Σας με την πρόσφατη απόφαση 288/2020 (σκ. 39) έκρινε ότι " ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρ. 102 παρ. 3 και του άρ. 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική

Αριθμός απόφασης: 508/2020

περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και αμφότερα με τη σειρά τους πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης η κατοχή της οποίας κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς δεν είναι αντικειμενικώς τεκμαιρόμενη ως βεβαία ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Αντίστροφα, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από το ίδιο το περιεχόμενο και αντικείμενο του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι ιδιαίτερα έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης, σύνηθες και ιδιαίτερα ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς και κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, ενώ το σφάλμα πρέπει να είναι τέτοιου είδους, ώστε η αναγωγή του σε απλή, εύλογη και συνήθη, άρα και συγγνωστή, παραδρομή θα πρέπει να είναι αντικειμενικά προφανής στην κρίση κάθε ευλόγως σκεπτόμενου τρίτου και δη των οργάνων αξιολόγησης, τα οποία ακριβώς για αυτόν τον λόγο έχουν την ευχέρεια κατά την ακριβώς παραπάνω κρίση τους και συνεπεία αυτής να καλέσουν κατ' άρ. 102 παρ. 1 τον οικονομικό φορέα για διευκρινίσεις. Περαιτέρω, κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος/έλλειψης, αποτελεί η τυχόν ασάφεια και ελλειπτικότητα των οικείων όρων της διακήρυξης (βλ και απόφαση με αρ. 253/2017 ΑΕΠΠ).

2.2.7 Ενόψει των ανωτέρω, προκύπτει ότι το επιτρεπτό ή μη της κλήσης για διευκρίνιση/συμπλήρωση, θα κριθεί από το κατά πόσον προσδίδεται με αυτό τον τρόπο πλεονέκτημα σε υποψήφιο ανάδοχο, κατά τρόπο που να παραβιάζει κάποια θεμελιώδη αρχή που διέπει το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων. Όπως δε έκρινε και η Αρχή Σας, τέτοιο πλεονέκτημα υπάρχει όταν η παροχή συμπλήρωσης έχει σαν αποτέλεσμα την ευνοϊκή μεταχείριση του συγκεκριμένου οικονομικού φορέα έναντι των λοιπών διαγωνιζομένων ή την υποβολή εναλλακτικής προσφοράς, το οποίο συμβαίνει όταν διαπιστώνεται η μεταβολή του αρχικού περιεχομένου της προσφοράς ή όταν παρέχεται η δυνατότητα επίκλησης ή/και υποβολής το πρώτον νέων νομικών και πραγματικών δεδομένων κλπ. Ιδιαίτέρως αξιολογείται δε και το γεγονός της δυνατότητας διάγνωσης του σχετικού σφάλματος από τα όργανα αξιολόγησης της αναθέτουσας αρχής.

2.2.8 Ωστόσο, η υπ¹ αριθμ./10.03.2020 διορθωτική πράξη που εξέδωσε το, όπως άλλωστε προκύπτει από το ίδιο της το περιεχόμενο, πρόκειται για ένα έγγραφο το οποίο προσθέτει στο Παράρτημα των ΕΑΥΜ έναν επιπλέον κωδικό και που σε καμία περίπτωση δεν θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι μεταβάλλει το αρχικό περιεχόμενο της προσφοράς ή ότι εισάγει ένα νέο στοιχείο που θα μπορούσε να επηρεάσει την κρίση της επιτροπής αξιολόγησης ή ότι σε κάθε περίπτωση μπορεί να προσδώσει το οποιοδήποτε πλεονέκτημα στην εταιρεία μας με τρόπο που να θίγει τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και του ανταγωνισμού. Άλλωστε, πρόκειται για ένα εντελώς συμπληρωματικό και εξαρτώμενο από το περιεχόμενο της προηγούμενης άδειας έγγραφο (αναγράφεται μόνο το Παράρτημα με τους κωδικούς των αποβλήτων και κατά τα λοιπά προβλέπεται ότι ισχύουν τα οριζόμενα στην/12.11.2018 άδεια).

2.2.9 Μάλιστα, η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η οποία ανάγεται σε θεμελιώδη παράγοντα για τον χαρακτηρισμό ενός σφάλματος στις περιπτώσεις στις οποίες δικαιολογείται ή επιβάλλεται η κλήση για διευκρίνιση/συμπλήρωση, επιτάσσει στην περίπτωση μας τον χαρακτηρισμό

Αριθμός απόφασης: 508/2020

της έλλειψης του κωδικού ΕΚΑ -* από την αρχικώς υποβληθείσα άδεια, ως επουσιώδους πλημμέλεια που ανήκει στο ρυθμιστικό πεδίο του αρ. 102. Αυτό συμβαίνει διότι, ο ενδεχόμενος αποκλεισμός της εταιρείας μας από τον Διαγωνισμό εξ αυτού και μόνο του λόγου, θα είχε ως συνέπεια τον αποκλεισμό ενός υποψηφίου αναδόχου για σφάλμα της Διοίκησης (εν προκειμένω της αρμόδιας Υπηρεσίας του), γεγονός που θα συνιστούσε δυσμενή μεταχείριση της εταιρείας μας σε σχέση με τους λοιπούς υποψηφίους αναδόχους, δεδομένου ότι η εταιρεία μας συμμετείχε νομότυπα και ακολούθησε πιστά τις διατάξεις και τις οδηγίες της Διακήρυξης, τις απαιτήσεις της οποίας πληρούσε. Μάλιστα, από το συνδυασμό των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της Χρηστής Διοίκησης, προκύπτει ότι η ratio του αρ. 102 είναι να μην αποκλείεται διαγωνιζόμενος για επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα, κάτι το οποίο ισχύει ακόμα περισσότερο, όταν η ευθύνη για το σφάλμα δεν βαρύνει τον ίδιο τον διαγωνιζόμενο, αλλά ένα όργανο της Διοίκησης.

2.2.10 Αυτό μάλιστα έκρινε και το ΔΕφΘεσσαλ στην πρόσφατη 3/2019 απόφασή του με παρόμοια πραγματικά περιστατικά, κατά την οποία κρίθηκε ότι (σκ. 12) «ασάφεια ως προς το περιεχόμενο της προσφοράς της Εταιρείας, η οποία, όμως, κρίνεται από το Δικαστήριο θεραπεύσιμη και, επομένως, επιτρεπτός σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και τη διαδικασία που διαγράφεται σε αυτές μπορούσε να διευκρινιστεί και να αποσαφηνιστεί, ακόμη δε και με την προσκόμιση νέων εγγράφων ικανών να αποδείξουν... Συνεπώς, λόγω της προαναφερόμενης ασάφειας, η οποία συνδέεται με το περιεχόμενο εγγράφου που απαιτείται από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, η αναθέτουσα αρχή φαίνεται ότι δεν μπορούσε, σύμφωνα με τη διάταξη της § 5 του προαναφερόμενου άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, να απορρίψει την τεχνική προσφορά της Εταιρείας, όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλονται από την αιτούσα δεν πιθανολογούνται ως βάσιμα. Περαιτέρω, όμως, κατά την κρίση του Δικαστηρίου, η παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να προβεί, προς άρση της υφιστάμενης αμφιβολίας, στην αναζήτηση από την

Εταιρεία σχετικών διευκρινίσεων, καθιστά την ... /2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος της που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της πιο πάνω εταιρείας και στην κατακύρωση στην τελευταία του διαγωνισμού για την Ομάδα Ζ, μη επαρκώς αιτιολογημένη αλλά και αντίθετη στις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και ως εκ τούτων μη νόμιμη».

2.2.11 Όπως αναλύθηκε ανωτέρω, η διαδικασία που ακολούθησε η εταιρεία μας μόλις αντιλήφθηκε το τυπικό σφάλμα που προέκυψε εκ παραδρομής του, ήταν το να ζητήσει τη διόρθωση αυτού. Άμεσα ανταποκρινόμενοι στο αίτημά μας και αναγνωρίζοντας το λάθος τους, η αρμόδια Υπηρεσία εξέδωσε την υπ' αριθμ./10.03.2020 πράξη που προσθέτει τον κωδικό ΕΚΑ -* στο κείμενο της άδειας (δηλαδή κωδικό που όφειλε το Υπουργείο να είχε εξ αρχής συμπεριλάβει στην άδεια της εταιρείας μας), και την οποία έχουμε ήδη αναρτήσει στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Η διαδικασία αυτή, καταδεικνύει ακριβώς το τι θα έπρεπε να είχε γίνει με πρωτοβουλία της Αναθέτουσας Αρχής και κατ' εφαρμογήν του αρ. 102 του Ν.4412/2016, δηλαδή να μας καλέσει να συμπληρώσουμε το τυπικό πρόδηλο σφάλμα στην άδεια που μας χορήγησε το Υπουργείο, μέσω της άμεσης προσκόμισης του διορθωτικού εγγράφου.

2.2.12 Άλλωστε, όπως έκρινε η Αρχή Σας με την απόφαση 288/2020 (σκ.39), για την υπαγωγή του σφάλματος στις περιπτώσεις του αρ. 102, αξιολογείται ιδιαίτερος το κατά πόσον η ίδια η αναθέτουσα αρχή δύναται να αντιληφθεί ότι επρόκειτο για τυπικό σφάλμα που προέκυψε εκ παραδρομής. Εν προκειμένω, η Αναθέτουσα Αρχή έχοντας μακρά εμπειρία στη διεξαγωγή διαγωνισμών με αντικείμενο την Παροχή Υπηρεσιών Αποκομιδής, Μεταφοράς και Διάθεσης Ιατρικών Αποβλήτων των Υγειονομικών Μονάδων όφειλε να αναγνωρίσει ότι η έλλειψη του κωδικού ΕΚΑ* οφειλόταν σε τυπικό σφάλμα. Μάλιστα, ο συγκεκριμένος κωδικός ανήκει στην κατηγορία αποβλήτων «Διαλύτες που χρησιμοποιούνται στα ακτινολογικά εργαστήρια», τα οποία αποτελούν ομάδα στο σύνολό τους, όπως άλλωστε προκύπτει τόσο από τη θεωρημένη μελέτη

Αριθμός απόφασης: 508/2020

που συνόδευε την αίτηση της εταιρείας μας για ανανέωση της άδειας, όσο και από το περιεχόμενο της προηγούμενης άδειας. Άλλωστε, η εταιρεία μας έχει συνεργαστεί στο παρελθόν με την Αναθέτουσα Αρχή, έχοντας συνάψει αντίστοιχες συμβάσεις, κατόπιν προκήρυξης διαγωνισμού με το ίδιο αντικείμενο, όπως άλλωστε προκύπτει από τις βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που μας έχει χορηγήσει η ίδια η Αναθέτουσα Αρχή και τις οποίες έχουμε καταθέσει στον ηλεκτρονικό τόπο του Διαγωνισμού. Ενόψει των ανωτέρω, προκύπτει τόσο ότι η επιτροπή αξιολόγησης γνώριζε ή όφειλε να γνωρίζει ότι οι συγκεκριμένοι κωδικοί (.....*,*,*,* και *) αναφέρονται όλοι μαζί σαν ομάδα και, συνεπώς, η έλλειψη ενός μόνο εκ των κωδικών αυτών από την άδεια και η συμπερίληψη των λοιπών είναι αδύνατη, όσο και ότι η εταιρεία μας διαχειρίζεται τα απόβλητα με τους συγκεκριμένους κωδικούς».

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ισχυρίζεται τα κάτωθι: «[...] Β) Σύμφωνα με την παράγραφο 1 & 2 του άρθρου 102 του Ν.4412/2016: «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης.... που αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή

Αριθμός απόφασης: 508/2020

βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της 6 δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

Γ) Στην άδεια συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων της εταιρείας με ημερομηνία 12-11- 2018 δεν περιλαμβάνεται ο κωδικός ΕΚΑ —*: που αφορά διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες που παράγονται στις υγειονομικές μονάδες αρμοδιότητας της που διαθέτουν ακτινολογικά μηχανήματα. Η έλλειψη του συγκεκριμένου κωδικού ΕΚΑ αποκλείει αυτομάτως την μεταφορά των συγκεκριμένων αποβλήτων από τις υγειονομικές μονάδες και αποτελεί ουσιώδη έλλειψη η οποία επιφέρει έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενο της αφού βάσει του κατατεθειμένου εγγράφου δεν νομιμοποιείται η εταιρεία να μεταφέρει τα συγκεκριμένα ιατρικά απόβλητα.

Δ) Η άδεια συλλογής και μεταφοράς των ΕΑΥΜ και η αναγραφή σε αυτήν των κωδικών των αποβλήτων ΕΚΑ αποτελεί το πρώτο και βασικότερο έγγραφο που απαιτείται να κατατεθεί με την τεχνική προσφορά του κάθε οικονομικού φορέα σύμφωνα με την Διακήρυξη.

Ε) Το έγγραφο με ημερομηνία 12-11-2018 της ανανέωσης άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων της εταιρείας και η κατοπινή έκδοση τροποποίησης της συγκεκριμένης άδειας μετά την έκδοση της υπ' αριθμ. 1833/4-3-2020 αποφάσεως της Διοίκησης της για ανάδειξη προσωρινού αναδόχου ανέδειξε την σοβαρή έλλειψη συμμόρφωσης με τους όρους της Διακήρυξης αλλά και του γεγονότος ότι η από την 12η-11-2018 εκδοθείσα ανανέωση άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων έως την καταληκτική ημερομηνία της ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών που ήταν η 28η-2-2020 μεσολάβησε

Αριθμός απόφασης: 508/2020

ένα αρκετό μεγάλο χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο συγκεκριμένος οικονομικός φορέας θα μπορούσε να προβεί στην τροποποίηση της συγκεκριμένης άδειας.

ΣΤ) Η μη αποδοχή της τροποποίησης της συγκεκριμένης κατετεθείσας άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων με ημερομηνία 10-03-2020 της εταιρείας από την Αναθέτουσα Αρχή είναι σύμφωνη με την συνέπεια της ως προς την ίση μεταχείριση όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό

16. Επειδή ο παρεμβαίνων προβάλλει τα ακόλουθα : « [...] Επί των λόγων της προσφυγής : 1.α Οφείλουμε προεισαγωγικά να αναφέρουμε ότι, όπως προκύπτει από τους όρους της διακήρυξης, και ιδίως αυτούς, στους οποίους κάνουμε κατωτέρω ειδικότερη αναφορά, οι διατάξεις του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού που αφορούν την υποβολή των απαιτούμενων για την αξιολόγηση των προσφορών δικαιολογητικών συμμετοχές, καθώς και την ανταπόκριση των προσφορών στις τεχνικές προδιαγραφές, αποτελούν παράβατους (άλλως, ουσιώδεις) όρους, απόκλιση από τους οποίους επιφέρει απόρριψη της προσφοράς, στην οποία είναι υποχρεωμένη να προβεί η Διοίκηση, αφού, όπως γίνεται δεκτό, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που εκτός από τους συμμετέχοντες, δεσμεύει (και) την αναθέτουσα Αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό (αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης, ΕΑ ΣτΕ 18, 53/2011 κ.ά., ΑΕΠΠ 56, 64, 88, 90/2019 κ.ά.).

Εξάλλου, σε κάθε περίπτωση, οι σχετικοί με την υποβολή των ζητούμενων στοιχείων και την κατάρτιση των τεχνικών προσφορών όροι της διακήρυξης αποτελούν έκφραση της αρχής της τυπικότητας. η οποία, όπως αναφέρθηκε, διέπει τον τρόπο σύνταξης εν γένει των προσφορών στα πλαίσια των διαδικασιών διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών και εξυπηρετεί, μεταξύ άλλων, τις ανάγκες διαφάνειας της διαδικασίας, ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησης των προσφορών αλλά και σύγκρισης αυτών μεταξύ τους, αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών κ.λπ. (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 79/2009, 1285/2008, 1229/2007), επιβάλλει δε (η εν λόγω αρχή) τη σύνταξη

Αριθμός απόφασης: 508/2020

των προσφορών σύμφωνα με τις υποδείξεις της αναθέτουσας Αρχής (ΕΑΣΤΕ 816/2007, 26/2007). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά ότι οι απαιτήσεις αυτές τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007, ΑΕΠΠ 1, 2, 5, 9/2019 κ.ά.).

β. Σύμφωνα, λοιπόν, με τα ανωτέρω, καθίσταται πρόδηλο ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων πρέπει να συμμορφώνονται με τους όρους της διακήρυξης και τα λοιπά συμβατικά τεύχη, ενώ έκαστος εκ των ενδιαφερομένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, υπέχει αυξημένο καθήκον επιμέλειας. προκειμένου να διαμορφώσει την τεχνική του προσφορά σε πλήρη συμμόρφωση προς τους θεσπισθέντες όρους, σύμφωνα με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Εξάλλου, ενόψει, τόσο, της αρχής της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς και της καταρχήν αυτοτέλειας κάθε διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή, σε κάθε περίπτωση, δεν μπορεί να υποκαταστήσει τυχόν ελλείψεις απαιτούμενου από την προκήρυξη στοιχείου, ανατρέχοντας σε άλλα έγγραφα που περιλαμβάνονται στην υποβληθείσα προσφορά, είτε ανατρέχοντας σε προηγούμενους διαγωνισμούς, στους οποίους είχε συμμετάσχει ο προσφέρων (ΕΑΣΤΕ 668/2009, 1065/2007, 2/2006, ΣΤΕ 2660/2004, βλ. και Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, γ' έκδοση 2019, σελ. 388).

2.α. Στην προκειμένη περίπτωση, σύμφωνα με τη διακήρυξη του διαγωνισμού, προβλέπεται η υποχρεωτική διαχείριση από τον ανάδοχο (για οποιοδήποτε από τα τμήματα της σύμβασης), όλων ανεξαιρέτως των κατηγοριών των παραγόμενων **Επικινδύνων Αποβλήτων Υγειονομικών Μονάδων (ΕΑΥΜ)**, και συγκεκριμένα:

(α) της κατηγορίας των **Επικινδύνων Αποβλήτων Αμιγώς Μολυσματικών (ΕΑΑΜ)**,

(β) της κατηγορίας των **Μικτών Επικινδύνων Αποβλήτων (ΜΕΑ)**, και

(γ) της κατηγορίας των **Άλλων Επικινδύνων Αποβλήτων (ΑΕΑ)**.

Αριθμός απόφασης: 508/2020

Ειδικότερα για την μεταφορά υγρών αργυρούχων αποβλήτων ΑΕΑ (π.χ. β. Σύμφωνα, λοιπόν, με την παρ. Β.3.1 του Τμήματος, με τις τεχνικές προδιαγραφές προσδιορίζονται με σαφήνεια οι κωδικοί ΕΚΑ για κάθε μία από τις τρεις κατηγορίες αποβλήτων που θα πρέπει να μπορεί νομίμως να διαχειριστεί κάθε υποψήφιος ανάδοχος, καταθέτοντας τις απαιτούμενες άδειες και δικαιολογητικά συμμετοχής που θέτει η διακήρυξη. Συγκεκριμένα, η διακήρυξη αναφέρεται στη διαχείριση των κάτωθι κατηγοριών αποβλήτων και κωδικών ΕΚΑ:

(α) *Επικίνδυνα Απόβλητα Αμιγώς Μολυσματικά (ΕΑΑΜ):*

- αμιγώς μολυσματικά απόβλητα με κωδικό ΕΚΑ* ,

(β) *Μικτά Επικίνδυνα Απόβλητα (ΜΕΑ):*

- μικτά απόβλητα μολυσματικά και τοξικά με κωδικό ΕΚΑ*

(γ) *Άλλα Επικίνδυνα Απόβλητα (ΑΕΑ):*

(i) απόβλητα με επικίνδυνους διαλύτες (υγρά χημικά ΑΕΑ με βαρέα μέταλλα και επικίνδυνες οργανικές ενώσεις) με κωδικό ΕΚΑ* ,

(ii) ακτινολογικά απόβλητα (υγρά αργυρούχα απόβλητα ΑΕΑ από ακτινολογικά εργαστήρια) με κωδικούς ΕΚΑ* ,* ,* ,* και* , και

(iii) απόβλητα υδραργύρου (αμαλλάματα οδοντιατρικής τα οποία είναι απόβλητα ΑΕΑ που περιέχουν υδράργυρο) με κωδικό ΕΚΑ* .

Συνεπώς, εκτός των δύο πρώτων κατηγοριών αποβλήτων (ΕΑΑΜ και ΜΕΑ), στη διακήρυξη περιλαμβάνεται και η κατηγορία των Άλλων Επικινδύνων Αποβλήτων (ΑΕΑ) που θα παράγονται από όλες τις Υγειονομικές Μονάδες Δομών Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας (Κέντρα Υγείας, Τοπικές Μονάδες Υγείας και Περιφερειακά Ιατρεία) της Υγειονομικής Περιφέρειας - - και Για τη συγκεκριμένη δε κατηγορία αποβλήτων, απαιτείται, μεταξύ άλλων, να διαθέτει ο εκάστοτε υποψήφιος ανάδοχος, πιστοποιητικό που να αποδεικνύει, εκτός άλλων, την ικανότητα διαχείρισης των αποβλήτων με τον κωδικό ΕΚΑ* , ήτοι διαλυμάτων εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες.

Αριθμός απόφασης: 508/2020

γ. Παρά ταύτα, η εταιρία «», όπως άλλωστε και η ίδια συνομολογεί με την υπό κρίση προδικαστική της προσφυγή «είχε από το 2013 λάβει την υπ' αριθ./26-11-2013 άδεια συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων (ΕΥΑΜ), αμιγώς μολυσματικών (ΕΑΑΜ) και μικτών επικίνδυνων (ΑΕΑ). Στη συγκεκριμένη άδεια με πενταετή χρονική ισχύ, συμπεριλαμβανόταν, μεταξύ άλλων, Παράρτημα με τους κωδικούς των ΕΥΑΜ που διαχειρίζεται η εταιρία, μεταξύ των οποίων συμπεριλαμβανόταν και τα απόβλητα με κωδικό ΕΚΑ -*. Αφού έληξε η χρονική ισχύς της εν λόγω άδειας, η εταιρία αιτήθηκε την ανανέωσή της.... Ωστόσο, στην εκδοθείσα/12-11-2018 ανανέωση άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων, δε συμπεριλαμβανόταν στο κατάλογο των αποβλήτων του Παραρτήματος, ο κωδικός ΕΚΑ -*...». Τούτο έγινε αντιληπτό από την εν λόγω εταιρία, κατά τα λεγόμενά της, κατά το στάδιο ανοίγματος των οικονομικών προσφορών του υπό κρίση διαγωνισμού, οπότε και απευθύνθηκε στην αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου καιπου είχε εκδώσει την εν λόγω άδεια, η οποία προέβη στην έκδοση της υπ' αριθ./ 10-3-2020 διορθωτικής απόφασης, με την οποία προστέθηκε στο (αντικατασταθέν) παράρτημα της άδειας και ο κωδικός ΕΚΑ -*.

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η εταιρία «», κατά παράβαση των ανωτέρω επί ποινή αποκλεισμού τεθέντων όρων της διακήρυξης, δεν διέθετε άδεια συλλογής - μεταφοράς αποβλήτων του κωδικού ΕΚΑ -* (διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες) κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, για το λόγο δε αυτό ορθώς αποφασίστηκε η απόρριψη της τεχνικής της προσφοράς, ως μη συμμορφούμενης προς τους όρους της διακήρυξης.

3.α. Περαιτέρω, όσον αφορά τα προβαλλόμενα περί της δυνατότητας υποβολή συμπληρωματικών - διευκρινιστικών στοιχείων προς αναπλήρωση της ανωτέρω πλημμέλειας της τεχνικής προσφοράς της εν λόγω εταιρίας, οφείλουμε να σημειώσουμε τα κάτωθι:

β. Όπως προκύπτει από το άρθρο 102, με τις οποίες σκοπείται η διάσωση προσφορών που πάσχουν από πρόδηλα τυπικά σφάλματα ή επουσιώδεις πλημμέλειες, η αναθέτουσα Αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες, ήσσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα, τα οποία, κατά την κρίση της αναθέτουσας Αρχής, θα μπορούσαν να θεραπευθούν. Η συμπλήρωση ή διευκρίνιση δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια τη μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση η συμπλήρωσή, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων η δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. Τούτο, διότι μέσω της κατά τα άνω δυνατότητας της αναθέτουσας Αρχής, δεν πρέπει να επιφυλάσσεται διακριτική μεταχείριση υπέρ ή εις βάρος ορισμένων οικονομικών φορέων, έναντι των υπολοίπων [για τα ανωτέρω, δείτε ενδεικτικώς Α. Παπασταμάτη, σε Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 - Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή (επιμ. Ε.-Ε. Κουλουμπίνη, Η. Μάζου, Ι. Κίτσου), σελ. 383 επ., ομοίως, Θ. Γναρδέλλη, ό.π., σελ. 106].

γ. Εν προκειμένω, όπως ήδη αναφέρθηκε πιο πάνω ανωτέρω, στην προσκομισθείσα από την εταιρία «» υπ' αριθ./12-11-2018 απόφαση του Υπουργείου (Δ/σης Διαχείρισης Αποβλήτων και Περιβαλλοντικών Πιστοποιήσεων) περί ανανέωσης της άδειάς της συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων, «δε συμπεριλαμβανόταν στο κατάλογο των αποβλήτων του Παραρτήματος, ο κωδικός ΕΚΑ - *...». Η εν λόγω εταιρία αντιλήφθηκε την έλλειψη αυτή, κατά τα λεγόμενά της, στο στάδιο αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών του προκείμενου διαγωνισμού (τούτο δε, παρότι η ανανέωση της άδειας είχε λάβει χώρα από την 12-11-2018), και απευθύνθηκε κατόπιν τούτου στην αρμόδια υπηρεσία του Υπουργείου, η οποία και εξέδωσε την υπ' αριθ. πρωτ./ 10-3-2020 διορθωτική απόφαση,

Αριθμός απόφασης: 508/2020

αντικαθιστώντας το παράρτημα της ως άνω υπ' αριθ./12-11-2018 απόφασης, στο οποίο περιλήφθηκε και ο κωδικός ΕΚΑ -

δ. Ήδη, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η εταιρία «» υποστηρίζει ότι η εκδοθείσα κατά τα άνω τροποποιητική απόφαση του Υπουργείου, θεραπεύει την πιο πάνω έλλειψη, καθώς συνιστά διόρθωση ήδη υποβληθέντος δικαιολογητικού, χωρίς τούτο να αντικαθίσταται από νέο έγγραφο.

Ανεξαρτήτως του ότι η προσφεύγουσα, όπως η ίδια συνομολογεί, δεν επέδειξε, επί δεκατέσσερις περίπου μήνες, στοιχειώδη επιμέλεια προκειμένου να ελέγξει αν η απόφαση ανανέωσης της άδειας συλλογής και μεταφοράς ΕΑΥΜ περιλάμβανε και τον πιο πάνω κωδικό, καθώς υπέβαλε σχετικό αίτημα για την διόρθωση της έλλειψης αυτής μόλις την επομένη της έκδοσης της ήδη προσβαλλόμενης απόφασης του κ. Διοικητή της, πρέπει κατά πρώτον να επισημάνουμε ότι, λαμβανομένου υπόψη του απολύτως σαφούς περιεχομένου της υπ' αριθ./12-11-2018 απόφασης του Υπουργείου, ως προς τους κωδικούς αριθμούς των αποβλήτων που μπορούσε να συλλέγει και να μεταφέρει η εταιρία «.....», η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού δεν είχε καμία υποχρέωση να καλέσει την εν λόγω εταιρία, προκειμένου να διευκρινίσει αν η άδεια περιλαμβάνει και τον κωδικό ΕΚΑ -(διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες).

Εκτός αυτού, πρέπει επίσης να σημειωθεί ότι, στην προαναφερθείσα υπ' αριθ. πρωτ./ 10-3-2020 διορθωτική απόφαση αναφέρονται επί λέξει τα εξής: «ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ την τροποποίηση της με αρ. πρ./12-11-2018 (ΑΔΑ:) άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων (ΕΑΥΜ) της εταιρείας « -», ως προς το Παράρτημα με τους κωδικούς ΕΚΑ των αποβλήτων, το οποίο αντικαθίσταται από το προσαρτώμενο στην παρούσα απόφαση Παράρτημα. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα οριζόμενα στην υπ' αρ./12- 11-2018 (ΑΔΑ:) άδεια. Η παρούσα άδεια ισχύει μέχρι 11-11-2023, ημερομηνία λήξης ισχύος της τροποποιούμενης άδειας». Από τη σαφή

Αριθμός απόφασης: 508/2020

διατύπωση της ως άνω απόφασης, προκύπτει ότι, σύμφωνα και με τη γενική αρχή της μη αναδρομικής ισχύος των ατομικών διοικητικών πράξεων (Ε. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, έκδ. ιε', 2017, τ. Ι, σελ. 161, βλ. και ΣΤΕ 3000/1983, 4306/1985, 2359/1988, 669/1995), η απόφαση αυτή ενεργεί μόνον για το μέλλον (*ex nunc*) και δεν έχει αναδρομική ισχύ, για το λόγο δε αυτό, εφόσον δεν ανατρέχει στο παρελθόν, η προσθήκη του κωδικού ΕΚΑ - 09 01 03 στο αντικατασταθέν παράρτημα της ως άνω υπ" αριθ. 65538/2578/ 12-11-2018 απόφασης του Υπουργείου και, δεν ιστορεί να θεραπεύσει τη σχετικά έλλειψη της προσφοράς της εταιρίας «», εφόσον κατά το χρόνο υποβολής της, η ως άνω απόφαση δεν περιελάμβανε και τον επίμαχο κωδικό. Επομένως, είναι απορριπτέος και υπό το πρίσμα αυτό ο σχετικός λόγος της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

4. Συμπερασματικά, από όλα τα παραπάνω καθίσταται πρόδηλο ότι το σύνολο των αιτιάσεων που προβάλλει με την προδικαστική της προσφυγή η εταιρία «», στερείται νομικής και ουσιαστικής βασιμότητας και για το λόγο αυτό πρέπει να απορριφθούν.»

17. Επειδή ο προσφεύγων με το υπόμνημά του ισχυρίζεται τα ακόλουθα : « 1.1. Όσον αφορά το κεντρικό ζήτημα που έθιξε η εταιρεία μας, σχετικά με την άρση της πλημμέλειας της υπ' αριθμ./12.11.2018 ανανέωσης άδειας που κατέθεσε η εταιρεία μας, δυνάμει της υπ' αριθμ./10.03.2020 διορθωτικής πράξης, η Αναθέτουσα Αρχή δεν εκφέρει καμία άποψη. Έτσι, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι μολονότι κατά τη διάρκεια αξιολόγησης των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή διέγνωσε την, οφειλόμενη στην αρμόδια υπηρεσία του, εκ παραδρομής παράλειψη αναγραφής του κωδικού ΕΚΑ –* στον πίνακα του Παραρτήματος, ωστόσο, κατόπιν της διορθωτικής πράξης που εξέδωσε η ίδια υπηρεσία και που έχει τον χαρακτήρα της ορθής επανάληψης, όπως εκτίθεται αναλυτικά στην παρ. 2.1 της προσφυγής μας, η παράβλεψη αυτή έχει ιαθεί με αναδρομική ισχύ, με αποτέλεσμα η άδεια που κατέθεσε η εταιρεία μας να πληροί πλήρως τις προϋποθέσεις της διακήρυξης. 1.2. Σε κάθε περίπτωση, όπως αναλύεται στην

παρ. 2.2 της προσφυγής μας, η Αναθέτουσα Αρχή είχε υποχρέωση να μας καλέσει για διευκρίνιση – συμπλήρωση του περιεχομένου της προσφοράς μας, κατά το αρ. 102 του Ν.4412/2016, όπως είχε σχετική υποχρέωση, λόγω και του επικείμενου αποκλεισμού μας από τη διαδικασία. Άλλωστε, η έννοια της ως άνω διάταξης είναι να δίνεται στους οικονομικούς φορείς η δυνατότητα συμπλήρωσης τυπικών σφαλμάτων, δυνατότητα που πρέπει να παρέχεται έτι περαιτέρω, όταν για τα σφάλματα αυτά ευθύνεται η Διοίκηση και όχι οι συμμετέχοντες, γεγονός που γνώριζε η Αναθέτουσα Αρχή από τις προηγούμενες διαγωνιστικές διαδικασίες αλλά και τις συμβάσεις που είχε συνάψει με την εταιρεία μας. 2. Ενόψει των ανωτέρω προκύπτει ότι η εταιρεία μας αποκλείστηκε από τη διαγωνιστική διαδικασία αποκλειστικά και μόνο λόγω του εκ παραδρομής σφάλματος της αρμόδιας υπηρεσίας του Εξ αυτού του σφάλματος, η εταιρεία μας υπέστη προφανή ζημία, δεδομένου ότι η προσφορά μας ήταν οικονομικότερη από αυτή της αναδόχου ως προς τα τμήματα 2 και 3 του Διαγωνισμού. Προκειμένου, λοιπόν, να αρθεί η παράνομη πράξη της Διοίκησης που ζημιώνει την εταιρεία μας, η Αρχή Σας θα πρέπει να ακυρώσει την πράξη με την οποία απορρίπτεται η προσφορά μας αίροντας έτσι και τα έννομα αποτελέσματα της παράνομης ζημιογόνου πράξης της αρμόδιας υπηρεσίας του».

18. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «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. [...]».

19. Επειδή το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : [...] ια) τα τεχνικά

Αριθμός απόφασης: 508/2020

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, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [.....]».

19. Επειδή το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της [...]».

20. Επειδή το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...]».

21. Επειδή το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « ...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

22. Επειδή το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της

διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσοнос σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

23. Επειδή το άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

Αριθμός απόφασης: 508/2020

24. Επειδή του άρθρο 360 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

25. Επειδή στο άρθρο 23 του ν. 4042/2012 ορίζεται ότι : « 1. Κάθε οργανισμός ή επιχείρηση που προτίθεται να προβεί σε εκτέλεση εργασιών επεξεργασίας υποχρεούται πριν από την έναρξη εργασιών να λάβει: α) Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων (Α.Ε.Π.Ο.), σύμφωνα με τα άρθρα 3, 4 και 5 του ν. 1650/ 1986, όπως τροποποιήθηκε με το ν. 3010/2003 (Α` 91) και το ν. 4014/2011 (Α` 209), η οποία να καλύπτει τις εργασίες αυτές. Ειδικότερα, στο περιεχόμενο της Μελέτης Περιβαλλοντικών Επιπτώσεων (Μ.Π.Ε.), εκτός από τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε αυτή, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 5 του ν. 1650/1986, όπως τροποποιήθηκε με το ν. 3010/2003 (Α` 91) και το ν. 4014/2011 (Α` 209), αποτυπώνεται τεκμηριωμένα η διαχείριση αποβλήτων με έμφαση στην ποιοτική και ποσοτική σύσταση των αποβλήτων που παράγονται ή υποβάλλονται σε εργασίες επεξεργασίας, καθώς και πλήρη διαστασιολόγηση των εγκαταστάσεων επεξεργασίας. Οι περιβαλλοντικοί όροι που αφορούν στις εργασίες επεξεργασίας αποβλήτων αποτελούν αυτοτελές κεφάλαιο της Α.Ε.Π.Ο. και με αυτούς ορίζονται τουλάχιστον τα ακόλουθα: αα) Οι τύποι και οι ποσότητες αποβλήτων που μπορούν να υποβληθούν σε επεξεργασία. αβ) για κάθε τύπο επιτρεπόμενης εργασίας, οι τεχνικές και τυχόν άλλες απαιτήσεις που σχετίζονται με τη συγκεκριμένη εγκατάσταση αγ) τα μέτρα ασφάλειας και προφύλαξης που πρέπει να λαμβάνονται αδ) η μέθοδος που πρέπει να χρησιμοποιείται για κάθε τύπο εργασίας αε) οι εργασίες παρακολούθησης και

Αριθμός απόφασης: 508/2020

ελέγχου, οι οποίες είναι αναγκαίες αστ) οι αναγκαίες διατάξεις σχετικά με το κλείσιμο και τη μέριμνα μετά από την παύση λειτουργίας μιας εγκατάστασης.

β) Άδεια λειτουργίας, από την κατά περίπτωση αρμόδια αρχή, εφόσον η άδεια αυτή απαιτείται από την οικεία νομοθεσία, από τις κεντρικές υπηρεσίες των κ.λπ.), τις αρμόδιες υπηρεσίες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης και από τις αρμόδιες υπηρεσίες της Περιφέρειας και των Δήμων, σύμφωνα με τις αρμοδιότητες των προαναφερόμενων υπηρεσιών, όπως αυτές έχουν καθοριστεί. Στην Άδεια Λειτουργίας περιλαμβάνονται, εκτός από τα στοιχεία που απαιτούνται από την οικεία νομοθεσία, τουλάχιστον τα ακόλουθα: βα) Όλα τα απαραίτητα στοιχεία της εγκατάστασης ή της επιχείρησης. ββ) Οι εργασίες επεξεργασίας των αποβλήτων. βγ) Οι κωδικοί αποβλήτων σύμφωνα με τον ΕΚΑ που υπόκεινται στις προηγούμενες εργασίες. 2. Εάν η αρμόδια υπηρεσία θεωρεί ότι η προβλεπόμενη μέθοδος επεξεργασίας των αποβλήτων δεν είναι σύμφωνη προς το άρθρο 14 του παρόντος ή δεν είναι περιβαλλοντικά αποδεκτή για άλλους λόγους του παρόντος νόμου, αρνείται με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση της την έκδοση της εκάστοτε Α.Ε.Π.Ο [...] 4. Η συλλογή και μεταφορά αποβλήτων δεν υπόκειται σε έκδοση Α.Ε.Π.Ο. και άδεια λειτουργίας. Σε αυτές τις περιπτώσεις, εκδίδεται ενιαία άδεια συλλογής και μεταφοράς[...].»

26. Επειδή στην ΚΥΑ «Μέτρα και Όροι για τη Διαχείριση Αποβλήτων Υγειονομικών Μονάδων» (οικ.146163 ΦΕΚ Β΄ 1537/8.05.2012) προβλέπεται ότι « **ΑΡΘΡΟ 2** Για την εφαρμογή της παρούσας, πρόσθετα στους ορισμούς του άρθρου 11 του Νόμου 4042/2012 και ισχύουν οι παρακάτω ορισμοί: 1. **Απόβλητα Υγειονομικών Μονάδων (ΑΥΜ):** Τα απόβλητα που παράγονται από Υγειονομικές Μονάδες και αναφέρονται στον κατάλογο αποβλήτων του Παραρτήματος της Απόφασης 2000/532/ΕΚ της Επιτροπής της 3ης Μαΐου 2000, όπως εκάστοτε ισχύει. Τα ΑΥΜ περιλαμβάνουν τις παρακάτω κατηγορίες: i) Αστικά Στερεά Απόβλητα (ΑΣΑ) που προσομοιάζουν με τα οικιακά απόβλητα. ii) **Επικίνδυνα Απόβλητα Υγειονομικών Μονάδων (ΕΑΥΜ):**

Αριθμός απόφασης: 508/2020

α. *Επικίνδυνα Απόβλητα Αμιγώς Μολυσματικά (ΕΑΑΜ)*, τα οποία εκδηλώνουν μόνο την επικίνδυνη ιδιότητα H9 σύμφωνα με το παράρτημα III του άρθρου 60 του Νόμου 4042/2012. Ο όρος «*Επικίνδυνα Απόβλητα Αμιγώς Μολυσματικά (ΕΑΑΜ)*» αντικαθιστά τον όρο «*Επικίνδυνα Ιατρικά Απόβλητα αμιγώς μολυσματικού χαρακτήρα (ΕΙΑ - ΜΧ)*», ο οποίος προβλέπεται στην κοινή υπουργική απόφαση 37591/2031/2003 (ΦΕΚ Β` 1419).

β. *Μικτά Επικίνδυνα Απόβλητα (ΜΕΑ)*, τα οποία εκδηλώνουν την επικίνδυνη ιδιότητα H9 ταυτόχρονα με μία ή περισσότερες επικίνδυνες ιδιότητες σύμφωνα με το παράρτημα III του άρθρου 60 του Νόμου 4042/2012. Ο όρος «*Μικτά Επικίνδυνα Απόβλητα (ΜΕΑ)*» αντικαθιστά τον όρο «*Επικίνδυνα Ιατρικά Απόβλητα που έχουν ταυτόχρονα μολυσματικό και τοξικό χαρακτήρα (ΕΙΑ - ΜΤΧ)*», ο οποίος προβλέπεται στην κοινή υπουργική απόφαση 37591/2031/2003 (ΦΕΚ Β` 1419).

γ. *Άλλα Επικίνδυνα Απόβλητα (ΑΕΑ)*, τα οποία εκδηλώνουν μία τουλάχιστον επικίνδυνη ιδιότητα εκτός της ιδιότητας H9. Ο όρος «*Άλλα Επικίνδυνα Απόβλητα (ΑΕΑ)*» αντικαθιστά τον όρο «*Επικίνδυνα Ιατρικά Απόβλητα αμιγώς τοξικού χαρακτήρα (ΕΙΑ - ΤΧ)*», ο οποίος προβλέπεται στην κοινή υπουργική απόφαση 37591/2031/2003 (ΦΕΚ Β` 1419).

iii) *Ειδικά Ρεύματα Αποβλήτων: Ραδιενεργά, συσκευασίες με αέρια υπό πίεση, ρεύματα αποβλήτων εναλλακτικής διαχείρισης (μπαταρίες, απόβλητα ηλεκτρικού και ηλεκτρονικού εξοπλισμού (ΑΗΗΕ), απόβλητα έλαια, απόβλητα εκσκαφών, κατασκευών και κατεδαφίσεων).*

2. *Αποτέφρωση: Η θερμική επεξεργασία αποβλήτων, με ή χωρίς ανάκτηση της θερμότητας που εκλύεται κατά την καύση, συμπεριλαμβανομένης της αποτέφρωσης αποβλήτων με οξείδωση, καθώς και άλλων τεχνικών θερμικών επεξεργασιών όπως της πυρόλυσης της αεριοποίησης ή της τεχνικής πλάσματος, εφόσον οι ουσίες που προέρχονται από την επεξεργασία αυτή, στη συνέχεια, αποτεφρώνονται.*

Αριθμός απόφασης: 508/2020

3. Αποστείρωση: Κάθε μέθοδος επεξεργασίας αποβλήτων από υγειονομικές μονάδες που πετυχαίνει μείωση του μικροβιακού φορτίου των αποβλήτων σε επίπεδα παρόμοια με αυτά των οικιακών αποβλήτων.

ΆΡΘΡΟ 10 Α. Για την διαχείριση των ΕΑΥΜ εκδίδονται, κατά περίπτωση, οι εξής διοικητικές πράξεις: Α1. Απόφαση Έγκρισης Περιβαλλοντικών Όρων (ΑΕΠΟ) ή Πρότυπες Περιβαλλοντικές Δεσμεύσεις σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 8 του ν.4014/2011, όπου απαιτείται σύμφωνα με το ν.4014/2011 και την ΥΑ 1958/2012 όπως ισχύουν. [...]

Α2. Άδεια Συλλογής και μεταφοράς ΕΑΥΜ

1. Για τη συλλογή και μεταφορά ΕΑΥΜ εκτός των ΥΜ απαιτείται άδεια, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 4 του άρθρου 36 του Ν. 4042/2012.

2. Για τη χορήγηση της άδειας συλλογής και μεταφοράς ΕΑΥΜ απαιτείται υποβολή μελέτη οργάνωσης του δικτύου συλλογής και μεταφοράς, τα περιεχόμενα της οποίας εξειδικεύονται στις Γενικές Τεχνικές Προδιαγραφές του άρθρου 5 της παρούσας απόφασης.[...]

6. Περιεχόμενο της άδειας συλλογής και μεταφοράς

Η άδεια συλλογής και μεταφοράς πρέπει να περιλαμβάνει τουλάχιστον:

- τις κατηγορίες των ΕΑΥΜ
- τις ελάχιστες απαιτήσεις μέσων και διαδικασιών
- την οργάνωση του δικτύου συλλογής-μεταφοράς (συνοπτική περιγραφή)
- τις ληπτές προφυλάξεις στον τομέα της ασφάλειας
- τυχόν πρόσθετους όρους και περιορισμούς.

7. Ισχύς της άδειας συλλογής και μεταφοράς

α) Η άδεια συλλογής και μεταφοράς χορηγείται μέσα σε διάστημα 50 ημερών από την υποβολή όλων των απαιτούμενων στοιχείων από τον ενδιαφερόμενο. Το διάστημα για την χορήγηση της άδειας συλλογής και μεταφοράς μπορεί να παραταθεί με απόφαση του αρμοδίου για την έκδοση της άδειας οργάνου, σύμφωνα με τους όρους της παραγράφου 2 του άρθρου 4 του ν. 2690/1999, όπως ισχύει.

β) Η διάρκεια ισχύος της άδειας συλλογής και μεταφοράς είναι πενταετής και δύναται να ανανεώνεται πριν τη λήξη της πενταετίας. Για την ανανέωση της το φυσικό ή νομικό πρόσωπο που δραστηριοποιείται στη συλλογή-μεταφορά πρέπει να υποβάλει τα κάτωθι:

- μελέτη οργάνωσης του δικτύου συλλογής και μεταφοράς, εφ' όσον έχει επέλθει ουσιαστική μεταβολή. Η αλλαγή/προσθήκη των μέσων μεταφοράς ή των οδηγών δεν θεωρείται ουσιώδης μεταβολή.
- ασφαλιστήριο συμβόλαιο σε ισχύ ή εγγυητική επιστολή (όταν υφίσταται αναπροσαρμογή του ποσού) και το προβλεπόμενο παράβολο σύμφωνα με το εδάφιο 3 της παραγράφου Α2 του παρόντος άρθρου».

27. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: « [...]»

1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης
Αντικείμενο της σύμβασης είναι η Παροχή Υπηρεσιών Αποκομιδής, Μεταφοράς και Διάθεσης Ιατρικών Αποβλήτων των Υγειονομικών Μονάδων της

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV:

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

ΤΜΗΜΑ 1 : «», εκτιμώμενης αξίας 127.302,20 € πλέον ΦΠΑ 157.854,73 €

ΤΜΗΜΑ 2 : «», εκτιμώμενης αξίας 58.026,00 € πλέον ΦΠΑ 71.952,24 €

ΤΜΗΜΑ 3 : «», εκτιμώμενης αξίας 81.792,60 € πλέον ΦΠΑ 101.422,82 €

ΤΜΗΜΑ 4 : «.....», εκτιμώμενης αξίας 86.465,00 € πλέον ΦΠΑ 107.216,60 €

Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα ή για όλα τα τμήματα.[...]

2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο

“Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος 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 αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν [...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, δ) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της, [...] η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και

αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης

ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

Α. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΕΡΓΟΥ: «Αποκομιδή, μεταφορά, επεξεργασία και τελική διάθεση παραγόμενων Επικινδύνων Αποβλήτων Υγειονομικών Μονάδων (ΕΑΥΜ) από τα Κέντρα Υγείας, τις Τοπικές Μονάδες Υγείας και Περιφερειακά Ιατρεία αρμοδιότητας».

Β. ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ [...]

Β.3. Μεταφορά ΕΑΥΜ εκτός ΥΜ

Β.3.1. Ο ανάδοχος πρέπει να διαθέτει για τη συλλογή-μεταφορά των ΕΑΥΜ που προορίζονται για επεξεργασία σχετική άδεια από τις αρμόδιες αρχές, που πρέπει να κατατεθεί με την προσφορά του. Η άδεια θα πρέπει να περιλαμβάνει όλους τους κωδικούς ΕΚΑ των παραγόμενων αποβλήτων που παραλαμβάνει και μεταφέρει ο ανάδοχος. Σε περίπτωση που η μεταφορά γίνεται διαμέσου περισσότερων της μίας Περιφερειών, τότε απαιτείται διαπεριφερειακή άδεια συλλογής, μεταφοράς επικινδύνων αποβλήτων, όπου περιλαμβάνονται οι περιφέρειες μέσα στις οποίες και διαμέσου των οποίων θα εκτελεστεί το έργο (να κατατεθεί με την προσφορά).

Ο κωδικός ΕΚΑ για τα ΕΑΑΜ και ΜΕΑ είναι : ...*.

Ειδικότερα για την μεταφορά υγρών αργυρούχων αποβλήτων ΑΕΑ (π.χ. απόβλητα από ακτινολογικά εργαστήρια κλπ) οι κωδικοί ΕΚΑ είναι:

-*: διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες
-*: διαλύματα σταθεροποιητή
-*: διαλύματα ξεπλύματος και διαλύματα ξεπλύματος σταθεροποιητή
-*: απόβλητα που περιέχουν άργυρο από επιτόπου επεξεργασία φωτογραφικών αποβλήτων

Αριθμός απόφασης: 508/2020

—*: απόβλητα που περιέχουν άργυρο από επιτόπου επεξεργασία φωτογραφικών αποβλήτων

Για την περίπτωση που ο ανάδοχος μεταφέρει απόβλητα (ΑΕΑ) που περιέχουν υδράργυρο ή άλλους επικίνδυνους διαλύτες (αμαγάλματα οδοντιατρικής, άλλα βαρέα μέταλλα, επικίνδυνες οργανικές ενώσεις) οι αντίστοιχοι κωδικοί ΕΚΑ:

—*: χημικές ουσίες που αποτελούνται από ή περιέχουν επικίνδυνες ουσίες

—*: αμαγάλματα οδοντιατρικής

Οι επιμέρους κωδικοί ΕΚΑ για μεταφορά ΕΑΥΜ αναφέρονται στην ΚΥΑ 62952/2016 (ΦΕΚ 4326/Β/16).[...]

Γ. ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ

Όλα τα ανωτέρω στοιχεία προς απόδειξη εκπλήρωσης των όρων αποδοχής των διαγωνιζομένων (απαράβατοι όροι), πρέπει να περιληφθούν στο φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς.

Επισημαίνεται ότι : Η μη έγκαιρη και προσήκουσα υποβολή των ανωτέρω δικαιολογητικών συνιστά λόγο αποκλεισμού του προσφέροντα από τον διαγωνισμό. Όλα τα δικαιολογητικά υποβάλλονται σε ευκρινή φωτοαντίγραφα των πρωτοτύπων ή των ακριβών αντιγράφων των εγγράφων αυτών και όλα τα ξενόγλωσσα νομίμως μεταφρασμένα στη ελληνική γλώσσα. Η μη συμμόρφωση με τα παραπάνω (π.χ. μη αναφορά, ασαφής ή εσφαλμένη αναφορά) μπορεί να επιφέρει την ποινή του αποκλεισμού.[...]

28. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του

Αριθμός απόφασης: 508/2020

διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

29. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

30. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

31. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS *Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου

Αριθμός απόφασης: 508/2020

1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

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

33. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Απόφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ,

δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

34. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

35. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

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

37. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγματέυση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις

Αριθμός απόφασης: 508/2020

της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Εντούτοις, το Δικαστήριο έχει κρίνει επίσης ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις. Η δε αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Επιπροσθέτως η αναθέτουσα αρχή, κατά την άσκηση της ευχέρειας εκτιμήσεως που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, πρέπει να μεταχειρίζεται τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, κατά τρόπο ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρασ της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να εκληφθεί ως έχουσα αδικαιολογήτως περιαγάγει σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους τους οποίους αφορά η αίτηση αυτή (απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37, απόφαση της 6ης Νοεμβρίου 2014, Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU:C:2014:2345, σκέψη 43)». Η δε δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων εκ

Αριθμός απόφασης: 508/2020

μέρους του υποψηφίου, κατά τις παραγράφους 1 έως 4 του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, εάν επίκειται αποκλεισμός από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, σύμφωνα με την παράγραφο 5 του ίδιου άρθρου, χωρίς βέβαια να μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

38. Επειδή, κατά γενική αρχή του διοικητικού δικαίου, οι ατομικές διοικητικές πράξεις δεν έχουν αναδρομική ισχύ, ήτοι τα έννομα αποτελέσματά τους δεν μπορούν να ανατρέξουν σε χρόνο προγενέστερο από την έκδοσή τους. Κατ' εξαίρεση, αναγνωρίζεται η αναδρομική ισχύς αυτών στις εξής περιπτώσεις: α) εάν τούτο ρητά προβλέπεται από σχετική με την έκδοσή τους διάταξη νόμου ή σαφώς προκύπτει από αυτή, β) εάν εκδίδονται σε συμμόρφωση προς ακυρωτική απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας ή του αρμοδίου διοικητικού δικαστηρίου και γ) σε περίπτωση ανάκλησης παράνομης ατομικής διοικητικής πράξης (βλ. Ε.Σ. Ι Τμ. πράξεις 97/2002, 15/2003, 5, 260/2008, 63/2016, 296/2016).

39. Επειδή, όπως έχει κριθεί, διοικητική πράξη, έστω και αν εκδόθηκε με τον τίτλο ορθή επανάληψη της αρχικής απόφασης, εφόσον δεν περιορίστηκε σε απλή διόρθωση των γραφικών σφαλμάτων της αρχικής απόφασης αλλά επέφερε ουσιώδη μεταβολή στο περιεχόμενό της με την προσθήκη νέων στοιχείων αποτελεί κατά τούτο νέα εκτελεστή διοικητική πράξη (ΣτΕ 1422/2018). Αντιθέτως, όταν η ορθή επανάληψη περιορίζεται σε ορθή αναγραφή των εσφαλμένων στοιχείων της αρχικής απόφασης, χωρίς καμία τροποποίηση σε έτερα στοιχεία αυτής, στερείται εκτελεστού χαρακτήρα, εφόσον με την πράξη της ορθής επανάληψης η υπόθεση δεν αποτέλεσε αντικείμενο νέας έρευνας και κρίσης (ΔΕφΑθ 1251/2015).

Αριθμός απόφασης: 508/2020

40. Επειδή ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι δεν συντρέχει πλέον η πλημμέλεια που διαπίστωσε η Επιτροπή Διαγωνισμού ως προς την έλλειψη του κωδικού ΕΚΑ- από την υποβληθείσα με την τεχνική του προσφορά με αριθμ. πρωτ./12.11.2018 άδεια συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, καθώς με την με αριθμ. πρωτ./10.03.2020 πράξη προστέθηκε ο εκ παραδρομής παραληφθείς κωδικός, η δε πράξη αυτή συνιστά κατ' ουσίαν ορθή επανάληψη της άδειας και άρα παράγει τα έννομα αποτελέσματά της αναδρομικά ανατρέχοντας στο χρόνο έκδοσης της άδειας καλύπτοντας και τον χρόνο ισχύος της προσφοράς του.

41.Επειδή σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι, στο δε όρο Β.3.1 του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης τίθεται ως απαίτηση ότι ο διαγωνιζόμενος πρέπει να διαθέτει άδεια συλλογής και μεταφοράς των υγειονομικών αποβλήτων, η οποία θα περιλαμβάνει όλους τους κωδικούς αποβλήτων που παραλαμβάνει και μεταφέρει ο ανάδοχος. Περαιτέρω, στον ίδιο όρο παρατίθενται οι κωδικοί και των τριών κατηγοριών (ΕΑΑΜ, ΜΕΑ, ΑΕΑ) αποβλήτων τα οποία παράγονται στις υγειονομικές μονάδες της αναθέτουσας αρχής και θα πρέπει να συλλέγει και μεταφέρει ο ανάδοχος, μεταξύ των οποίων ως προς τα Αμιγώς Επικίνδυνα Απόβλητα (ΑΕΑ) αναφέρεται και ο κωδικός ΕΚΑ -..... διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες. Επομένως, εκ των ως άνω όρων συνάγεται σαφώς ότι ο συμμετέχων οφείλει να προσκομίσει με την τεχνική του προσφορά άδεια συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων στην οποία θα περιλαμβάνεται και ο κωδικός ΕΚΑ -..... Θα πρέπει να σημειωθεί ότι, όπως προβλέπεται ρητώς στους όρους 2.4.6 η) της διακήρυξης και Γ του Παραρτήματος Ι, η μη υποβολή του απαιτούμενου δικαιολογητικού συνιστά λόγο αποκλεισμού της προσφοράς.

Αριθμός απόφασης: 508/2020

42. Επειδή από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος προκύπτει ότι υπέβαλε την με αριθμ. πρωτ./12.11.2018 άδεια συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, η διάρκεια της οποίας λήγει, όπως αναφέρεται στον όρο Γ1 αυτής πέντε έτη από την ημερομηνία έκδοσής. Ωστόσο, στο Παράρτημα Ι της εν λόγω άδειας όπου παρατίθεται Πίνακας των Κωδικών υγειονομικών αποβλήτων του οποίους αυτή καλύπτει, δεν περιλαμβάνεται ο κωδικός ΕΚΑ - διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες, γεγονός το οποίο δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων.

43. Επειδή, κατόπιν έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης, ο προσφεύγων υπέβαλε το με αριθμ. πρωτ./5.03.2020 έγγραφο προς το αιτούμενος την έκδοση ορθής επανάληψης τροποποίησης αδείας με το ακόλουθο περιεχόμενο: *«Στο πλαίσιο της συμμετοχής της εταιρείας μας σε ηλεκτρονικό διαγωνισμό της για τη διαχείριση των ΕΑΥΜ των ΥΜ αρμοδιότητάς της, η εταιρεία μας όφειλε να υποβάλει σχετική άδεια, στην οποία να περιλαμβάνονται όλοι οι κωδικοί ΕΚΑ των παραγόμενων αποβλήτων που θα μεταφέρει ο ανάδοχος, σύμφωνα με την διακήρυξη, όπως προκύπτουν από τον Ευρωπαϊκό Κατάλογο Αποβλήτων – ΕΚΑ (Παράρτημα ΙΙ της ΚΥΑ/2016). Προς τούτο, η εταιρεία μας υπέβαλε την υπ'αριθμ.Πρωτ.: και ημ/νία: 12/11/2018 άδεια μας. Η εταιρεία μας (.....) έλαβε την εν λόγω άδεια κατόπιν ανανέωσης της με αρ. Πρωτ.: και ημ/νία 26-11-2013 άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων που είχαμε λάβει. Ο κατάλογος των κωδικών ΕΚΑ όφειλε να ταυτίζεται με την θεωρημένη μελέτη οργάνωσης δικτύου συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, στην οποία ρητά προσδιοριζόταν ότι θα έπρεπε να συμπεριλαμβάνονται τα απόβλητα με κωδικό*, τα οποία άλλωστε αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της ομάδας ΑΕΑ «Διαλύτες που χρησιμοποιούνται στα ακτινολογικά εργαστήρια». Σε κάθε περίπτωση, επρόκειτο για ανανέωση προηγούμενης άδειας στην οποία ήδη συμπεριλαμβάνονταν οι συγκεκριμένοι κωδικοί. Ωστόσο, η Υπηρεσία σας,*

Αριθμός απόφασης: 508/2020

προφανώς εκ παραδρομής, παρέλειψε να συμπεριλάβει στην χορηγηθείσα άδεια το απόβλητα με κωδικό*, κάτι το οποίο ζητείτο στο πλαίσιο υποβολής τεχνικής προσφοράς στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό της Με το παρόν, παρακαλούμε για την άμεση επίλυση του ζητήματος, με την έκδοση ορθής τροποποίησης της άδειας που θα συμπεριλαμβάνει στον κατάλογο των αποβλήτων που διαχειρίζεται η εταιρεία μας τον παραληφθέντα κωδικό*, σε συμφωνία με τη θεωρημένη μελέτη, προκειμένου αυτή να τεθεί υπόψη της Επιτροπής αξιολόγησης του προαναφερθέντος διαγωνισμού.».

44. Επειδή σε συνέχεια του ως άνω αιτήματος εκδόθηκε η με αριθμ. πρωτ./10.03.2020 (ΑΔΑ) πράξη που φέρει τίτλο «Τροποποίηση Άδειας» και στην οποία αναφέρονται τα ακόλουθα : « Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε την τροποποίηση της με αρ. πρ/12-11-2018 (ΑΔΑ:) άδειας συλλογής και μεταφοράς επικίνδυνων αποβλήτων υγειονομικών μονάδων (ΕΑΥΜ) της εταιρείας «.....-.....», ως προς το Παράρτημα με τους κωδικούς ΕΚΑ των αποβλήτων, το οποίο αντικαθίσταται από το προσαρτώμενο στην παρούσα απόφαση Παράρτημα. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα οριζόμενα στην υπ' αρ./12-11-2018 (ΑΔΑ:.....) άδεια. Η παρούσα άδεια ισχύει μέχρι 11-11-2023, ημερομηνία λήξης ισχύος της τροποποιούμενης άδειας». Στο δε προσαρτώμενο στην πράξη αυτή Παράρτημα περιλαμβάνεται ο κωδικός ΕΚΑ - διαλύματα εμφανιστηρίου με βάση διαλύτες. Η εν λόγω άδεια απεστάλη στον προσφεύγοντα με το από 11.03.2020 email της αρμόδιας υπηρεσίας του, στο οποίο αναφέρεται ότι η εν λόγω άδεια αποτελεί τροποποίηση της προηγούμενης στην οποία εκ παραδρομής δεν είχε συμπεριληφθεί ο επίμαχος κωδικός. Θα πρέπει να επισημανθεί ότι η νέα αυτή άδεια τέθηκε υπόψιν της αναθέτουσας αρχής από τον προσφεύγοντα δια της ανάρτησής του στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της επικοινωνίας την 11.03.2020, ήτοι μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης και πριν την κατάθεση της υπό εξέταση προσφυγής.

45. Επειδή, σύμφωνα και με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 39, ουδόλως προκύπτει από το περιεχόμενο της με αριθμ. πρωτ./10.03.2020 πράξης ότι συνιστά « ορθή επανάληψη» ή διόρθωση της με αριθμ. πρωτ./12.11.2018 άδειας συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, καθώς με αυτήν δεν διορθώνεται κάποιο εσφαλμένο στοιχείο της υποβληθείσας με την προσφορά του προσφεύγοντος άδειας αλλά επέρχεται ουσιώδης τροποποίηση αυτής, δια της προσθήκης ενός νέου κωδικού αποβλήτων που δεν είχε περιληφθεί πριν. Σημειωτέον ότι η τροποποιητική πράξη φέρει διαφορετικό ΑΔΑ από την από 12.11.2018 άδεια. Επιπροσθέτως, η εν λόγω τροποποιητική πράξη δεν προσδίδει αναδρομική ισχύ στην επελθούσα δια αυτής τροποποίηση και άρα, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 38, δεν μπορεί βασίμως να υποστηριχθεί ότι τα παραγόμενα εξ αυτής έννομα αποτελέσματα ανατρέχουν αναδρομικά στο χρόνο έκδοσης της από 12.11.2018 άδειας. Αλυσιτελώς δε ο προσφεύγων επικαλείται ότι η με αριθμ. πρωτ./12.11.2018 άδεια συνιστά ανανέωση της με αριθμ. πρωτ./26.11.2013 άδειας στο Παράρτημα της οποίας περιλαμβάνεται ο επίμαχος κωδικός, και, ως εκ τούτου, ως ανανέωση όφειλε το περιεχόμενό της να ταυτίζεται με την αρχική, καθώς, όπως προκύπτει από τα προσκομισθέντα με την προσφυγή έγγραφα, η από 12.11.2018 ανανέωση αδείας συνιστά νεότερη διοικητική πράξη, η οποία εκδόθηκε μετά την υποβολή νέας τροποποιημένης μελέτης από τον προσφεύγοντα και από την ημερομηνία εκδόσεώς της έπαυσε να ισχύει η από 26.11.2013 άδεια. Πέραν τούτου, και σύμφωνα με τις εκτεθείσες υπό σκέψεις 25-26 διατάξεις, η ανανέωση αδείας δύναται να διαφοροποιείται ως προς το περιεχόμενο από την αρχική άδεια, τούτο δε συντρέχει ιδίως με την υποβολή νέας μελέτης προς έκδοση της ανανέωσης, ήτοι ο ως άνω ισχυρισμός είναι, σε κάθε περίπτωση, και αβάσιμος. Ως εκ τούτου, και κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 28-36, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος λόγω μη απόδειξης της πλήρωσης της τεχνικής προδιαγραφής του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης περί κατοχής άδειας

Αριθμός απόφασης: 508/2020

συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων και για τον κωδικό ΕΚΑ - και, άρα, ο πρώτος λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

46. Επειδή με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ακόμη και αν ήθελε γίνει δεκτό ότι η με αριθμ. πρωτ./10.03.2020 πράξη δεν συνιστά «ορθή επανάληψη» της με αριθμ. πρωτ./12.11.2018 άδειας συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να τον καλέσει προς παροχή διευκρινίσεων κατ' εφαρμογήν του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, καθώς το νεότερο έγγραφο δεν μεταβάλλει το αρχικό περιεχόμενο της προσφοράς του, ούτε προσδίδει σε αυτόν ανταγωνιστικό πλεονέκτημα. Περαιτέρω, η έλλειψη μνείας του επίμαχου κωδικού από την υποβληθείσα με την προσφορά του άδεια αποτελεί επουσιώδης πλημμέλεια, τυχόν δε αποκλεισμός του οφειλόμενος σε σφάλμα της διοίκησης αντίκειται στις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της χρηστής διοίκησης. Σε κάθε περίπτωση, κατά τον προσφεύγοντα, η αναθέτουσα αρχή έχοντας μακρά εμπειρία στη διεξαγωγή αντίστοιχων διαγωνισμών όφειλε να αναγνωρίσει ότι η έλλειψη του κωδικού ΕΚΑ* οφειλόταν σε τυπικό σφάλμα, πολλώ δε μάλλον καθώς έχει συνάψει σχετικές συμβάσεις με τον προσφεύγοντα στο πλαίσιο έτερων διαγωνισμών. Πέραν τούτου, ο ελλείπων κωδικός ανήκει σε κατηγορία αποβλήτων τα οποία αποτελούν ομάδα στο σύνολό τους, όπως άλλωστε προκύπτει τόσο από τη θεωρημένη μελέτη που συνόδευε την αίτηση του για ανανέωση της άδειας, όσο και από το περιεχόμενο της προηγούμενης άδειας και, συνεπώς, η έλλειψη ενός μόνο εκ των κωδικών αυτών από την άδεια και η συμπερίληψη των λοιπών είναι αδύνατη.

47. Επειδή, όπως έχει ήδη προηγουμένως εκτεθεί, εκ των υποβληθέντων με την τεχνική προσφορά του προσφεύγοντος εγγράφων δεν αποδεικνύεται η πλήρωση της απαίτησης περί κατοχής άδειας συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων και για τον κωδικό ΕΚΑ - Ως εκ τούτου, εν προκειμένω δεν προκύπτει ασάφεια της απόδειξης της πλήρωσης προδιαγραφής βάσει των προσκομισθέντων με την προσφορά του εγγράφων,

Αριθμός απόφασης: 508/2020

η οποία θα εδύνατο να αρθεί δια της παροχής διευκρινίσεων, αλυσιτελώς δε ο προσφεύγων επικαλείται την υπ' αριθμ. ΔΕφΘεσ 3/2019 απόφαση, στην οποία κρίθηκε ότι είναι επιτρεπτή η υποβολή νέου εγγράφου προς άρση της ασάφειας των υποβληθέντων με την προσφορά εγγράφων, όταν όμως εξ αυτών καταρχήν συνάγεται η πλήρωση της προδιαγραφής. Επίσης, δοθέντος ότι η με αριθμ. πρωτ./10.03.2020 πράξη συνιστά τροποποίηση της με αριθμ. πρωτ./12.11.2018 άδειας συλλογής και μεταφοράς αποβλήτων ως προς τον επίμαχο κωδικό, τυχόν αποδοχή του προσφεύγοντος βάσει νέου εγγράφου που δεν είχε υποβληθεί με την προσφορά του και το οποίο απαιτούνταν επί ποινή αποκλεισμού, σύμφωνα και με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 37, συνιστά μη επιτρεπτή τροποποίηση αυτής που του προσδίδει ανταγωνιστικό πλεονέκτημα, παρά τα αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα. Σημειωτέον ότι η προσφορά του προσφεύγοντος δεν απορρίφθηκε λόγω σφάλματος της διοίκησης, διότι όπως βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, ως επιμελής υποψήφιος όφειλε ο προσφεύγων να ελέγξει πριν την υποβολή της προσφοράς του ότι επί τη βάση των εγγράφων που διαθέτει δύναται να συμμετάσχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας παραδεκτή προσφορά, το οποίο ουδόλως έπραξε καθώς σε αντίθετη περίπτωση θα είχε φροντίσει για την επίκαιρη τροποποίηση της άδειάς του ώστε να προσκομιστεί με την προσφορά του. Εξάλλου, σε κάθε περίπτωση, ακόμα και το εκ των υστέρων προσκομιζόμενο έγγραφο να λαμβάνονταν υπόψη από την αναθέτουσα αρχή, δεν έχει αναδρομική ισχύ ώστε να καλύψει τον κρίσιμο χρόνο της υποβολής της προσφοράς του. Η δε, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, επιτυχής εκτέλεση αντίστοιχων συμβάσεων με την ίδια αναθέτουσα αρχή κατόπιν αποδοχής της προσφοράς του στο πλαίσιο έτερων διαγωνισμών προβάλλεται απαραδέκτως βάσει της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 1200/2007, 861/2007, 1273/2008, 198/2008, 1065/2007, κ.α.). Πέραν τούτου, ως προς τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι, όπως προκύπτει από την υποβληθείσα για την ανανέωση της άδειάς του μελέτη, ο παραληφθείς

Αριθμός απόφασης: 508/2020

κωδικός εντάσσεται στην κατηγορία αποβλήτων που παράγονται από τα ακτινολογικά εργαστήρια και, άρα, αφού έχουν συμπεριληφθεί στην άδειά του οι υπόλοιποι κωδικοί που ανήκουν στην ίδια κατηγορία είναι αδύνατον να ελλείπει ο επίμαχος, επισημαίνεται ότι ουδόλως προκύπτει από την ισχύουσα νομοθεσία ότι όλοι οι κωδικοί ΕΚΑ που εντάσσονται στην ίδια κατηγορία αποβλήτων περιλαμβάνονται αυτομάτως ως ομάδα στην άδεια συλλογής και μεταφοράς, και για το λόγο αυτό έκαστη άδεια αναφέρει ρητώς μόνον τους συγκεκριμένους κωδικούς τους οποίους καλύπτει. Ως εκ τούτου, εκ των προαναφερθέντων δεν προκύπτει ότι η έλλειψη μνείας του κωδικού ΕΚΑ - στην υποβληθείσα με την προσφορά του προσφεύγοντος άδεια συνιστά σφάλμα δεκτικό διευκρίνισης κατ' εφαρμογήν της διάταξης του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και, άρα, δεν συντρέχει σχετική παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, απορριπτομένου ως αβάσιμου του δεύτερου λόγου της προσφυγής.

43. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

44. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

45. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

45. Επειδή ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη , πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου

Αριθμός απόφασης: 508/2020

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Απριλίου 2020 και εκδόθηκε στις 4 Μαΐου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ

ΓΕΩΡΓΙΑ ΔΟΥΓΚΑ