

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 4 Αυγούστου 2020 με την εξής σύνθεση: Ευαγγελία Μιχολίτση, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.06.2020 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 817/30.06.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει «...», οδός «...» αρ. «...», Τ.Κ. «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Ν.Π.Δ.Δ. «...» (εφεξής «αναθέτων φορέας»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή της και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. «...» διακήρυξη.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμ. «...» διακήρυξη του Ν.Π.Δ.Δ. «...» προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Ανοικτός Διαγωνισμός άνω των ορίων για την «...», συνολικού προϋπολογισμού 5.500.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Προκήρυξη της σύμβασης εστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 15.06.2020. Η διακήρυξη, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις

Αριθμός Απόφασης: 975 /2020

17.06.2020 με ΑΔΑΜ: «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός «...»).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...», εξοφληθέν δυνάμει του από 26.06.2020 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας «...», δεσμευμένο, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ.), ύψους 15.000,00€.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 120 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. στις 17.06.2020 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 29.06.2020, ημέρα Δευτέρα, η δε, προσφεύγουσα δηλώνει ότι έλαβε γνώση της διακήρυξης στις 17.06.2020, ήτοι κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. Η προσφυγή κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα στις 29.06.2020.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκείται μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι προσβαλλόμενοι με την προσφυγή όροι της διακήρυξης, οι οποίοι, ως

προβάλλει, παραβιάζουν την εθνική και ενωσιακή νομοθεσία, καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό.

6. Επειδή, ο αναθέτων φορέας στις 30.06.2020 προέβη σε ανάρτηση της προσφυγής στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και σε κοινοποίηση αυτής προς «όλους τους συμμετέχοντες», μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 149945/09.07.2020 έγγραφο, το οποίο διαβιβάστηκε στις 09.07.2020 τόσο στην Α.Ε.Π.Π. μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, όσο και στην προσφεύγουσα, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ο αναθέτων φορέας υπέβαλε τις απόψεις του επί της προσφυγής. Επί των ως άνω απόψεων, η προσφεύγουσα άσκησε νομίμως και εμπροθέσμως, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 28.07.2020, το από 28.07.2020 υπόμνημα.

8. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την υπ' αριθμ. «...» διακήρυξη του Ν.Π.Δ.Δ. «...» προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Ανοικτός Διαγωνισμός άνω των ορίων για την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών για τις ανάγκες των υπηρεσιών του «...».

9. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι« [...]3. Με την Οδηγία 2008/6/ΕΚ (3η Οδηγία) ολοκληρώθηκε η απελευθέρωση της εσωτερικής αγοράς στον ταχυδρομικό τομέα σε ευρωπαϊκό νομοθετικό επίπεδο. Κεντρικό στοιχείο της 3ης Οδηγίας είναι ο περιορισμός του λεγόμενου «προστατευμένου τομέα» ο οποίος δίνει στους εμπλεκόμενους φορείς το δικαίωμα να διατηρούν ένα προσοδοφόρο μονοπώλιο για τη διανομή επιστολών με βάρος κάτω από 50 γραμμάρια. Η εκμετάλλευση του «προστατευμένου τομέα» έρχεται ως αντιστάθμισμα για τη παροχή «Καθολικών Ταχυδρομικών Υπηρεσιών» πέντε ημέρες την εβδομάδα στο σύνολο του πληθυσμού. Η κατάργηση του αποκλειστικού / προστατευμένου τομέα ισοδυναμεί με επανάσταση στις ταχυδρομικές υπηρεσίες, εφόσον πλέον, απελευθερώνεται το σύνολο των παρεχομένων υπηρεσιών και ο φορέας παροχής καθολικής υπηρεσίας

καθίσταται ένας σχεδόν ισότιμος - με τους υπόλοιπους φορείς παροχής ταχυδρομικών υπηρεσιών - παίκτης, στην αγορά των ταχυδρομείων, ο οποίος βεβαίως εξακολουθεί να κατέχει τη θέση του «πρώτου μεταξύ ίσων». Τον Φεβρουάριο του 2012 ψηφίστηκε από τη Βουλή των Ελλήνων ο Ν. 4053/2012, με τις διατάξεις του μέρους Α (άρθρα 1 έως 21) του οποίου ρυθμίζονται ζητήματα της λειτουργίας της ταχυδρομικής αγοράς, ενώ καταργήθηκε ο Νόμος 2668/1998, όπως είχε τροποποιηθεί και ίσχυε με το Ν. 3185/2003, στοχεύοντας στον καθορισμό του τρόπου μετάβασης σε καθεστώς πλήρους απελευθέρωσης της ταχυδρομικής αγοράς από την 1.1.2013, με την ενσωμάτωση των επιταγών του Ευρωπαϊκού Δικαίου και της Οδηγίας 2008/6/ΕΚ. Ο Νόμος διέπεται από δύο βασικές αρχές : ελεύθερη άσκηση επιχειρηματικής δραστηριότητας με την προϋπόθεση, βέβαια, της εξασφάλισης Γενικής ή Ειδικής Άδειας και εξασφάλιση Καθολικής Υπηρεσίας. Η διάκριση των παρόχων σε κατέχοντες ειδική άδεια εξακολουθεί να υφίσταται. Τούτο που επιχειρείται να αλλάξει ριζικά είναι η παροχή των μέχρι τώρα καλούμενων «αποκλειστικών ταχυδρομικών υπηρεσιών» με την είσοδο ιδιωτικών επιχειρήσεων στη παροχή αυτών, κατάργηση δηλαδή της αποκλειστικότητας των «...» για τις υπηρεσίες που υφίσταται. Ειδικότερα με το ν. 4053/2012 (Α' 44) έγινε η προσαρμογή του ελληνικού δικαίου στις διατάξεις της οδηγίας 97/67/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 15ης Δεκεμβρίου 1997 σχετικά με τους κοινούς κανόνες για την ανάπτυξη της εσωτερικής αγοράς κοινοτικών ταχυδρομικών υπηρεσιών και τη βελτίωση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών (ΕΕ L 15 της 21.1.1998), όπως η οδηγία αυτή τροποποιήθηκε με τις οδηγίες 2002/39/ΕΚ της 10.6.2002 (ΕΕ L 176 της 5.7.2002) και 2008/6/ΕΚ της 20.2.2008 (ΕΕ L 52 της 28.2.2008) του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου. Ειδικότερα, το άρθρο 2 του νόμου αυτού περιέχει, μεταξύ άλλων, τους εξής ορισμούς που περιλαμβάνονται στην Οδηγία 2008/6/ΕΚ: 1. Ταχυδρομικές υπηρεσίες (: Οι υπηρεσίες που συνίστανται στην περισυλλογή, διαλογή, μεταφορά και διανομή των ταχυδρομικών αντικειμένων), 2. Φορέας παροχής ταχυδρομικών υπηρεσιών (: Επιχείρηση η οποία παρέχει μία ή [...] περισσότερες ταχυδρομικές υπηρεσίες), 3. Φορέας παροχής καθολικής

υπηρεσίας (: Ο δημόσιος ή ιδιωτικός φορέας παροχής ταχυδρομικής υπηρεσίας, ο οποίος έχει οριστεί να παρέχει την καθολική υπηρεσία σε όλη την Επικράτεια), 7. Διανομή (: Η διαδικασία που περιλαμβάνει τη διαλογή στο κέντρο διανομής και την παράδοση των ταχυδρομικών αντικειμένων στους παραλήπτες), 16. Χρήστης (: Κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο στο οποίο παρέχεται ταχυδρομική υπηρεσία, ως αποστολέα ή παραλήπτη και το οποίο δεν είναι φορέας παροχής ταχυδρομικών υπηρεσιών), 17. Εθνική Ρυθμιστική Αρχή (: η Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (Ε.Ε.Τ.Τ.), η οποία είναι ανεξάρτητη διοικητική αρχή, συγκροτείται και λειτουργεί σύμφωνα με το άρθρο 6 του ν. 3431/2006 (Α' 13) ως ισχύει), 18. Γενική άδεια (: άδεια η οποία δεν επιβάλλει στον ενδιαφερόμενο φορέα παροχής ταχυδρομικών υπηρεσιών την υποχρέωση να διαθέτει ρητή απόφαση της αρμόδιας κατά τον παρόντα νόμο αρχής προκειμένου να ασκήσει τα εκ της αδείας δικαιώματα), 19. Ειδική άδεια (: κάθε χορηγούμενη από την αρμόδια κατά τον παρόντα νόμο αρχή άδεια, με την οποία παρέχονται ειδικά δικαιώματα σε φορέα παροχής ταχυδρομικών υπηρεσιών ή η οποία εξαρτά την άσκηση των δραστηριοτήτων του εν λόγω φορέα από ειδικές υποχρεώσεις που συμπληρώνουν τη γενική άδεια, ανάλογα με την περίπτωση, χωρίς ο φορέας να δικαιούται να ασκεί τα συναφή δικαιώματα πριν να διαθέτει την απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων για τον φορέα παροχής καθολικής υπηρεσίας και της Ε.Ε.Τ.Τ. για τους λοιπούς φορείς παροχής ταχυδρομικής υπηρεσίας). [..].Ακολούθως, στο άρθρο 6 ορίζονται τα εξής: «1. Στους χρήστες ταχυδρομικών υπηρεσιών, ανεξάρτητα από το σημείο της Ελληνικής Επικράτειας στο οποίο βρίσκονται, παρέχεται μονίμως και σε τιμές προσιτές, καθολική υπηρεσία, συγκεκριμένης ποιότητας, ... 4. Η καθολική υπηρεσία περιλαμβάνει τουλάχιστον τις εξής επί μέρους υπηρεσίες: α) Την περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή και διανομή ταχυδρομικών αντικειμένων βάρους έως 2 χιλιογράμμων. β) Την περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή και διανομή ταχυδρομικών δεμάτων βάρους το πολύ 20 χιλιογράμμων, με τη δυνατότητα θέσπισης ειδικών ρυθμίσεων για την κατ' οίκον διανομή τέτοιων δεμάτων, κατόπιν αποφάσεως της Ε.Ε.Τ.Τ. γ) Τις υπηρεσίες των συστημένων και των αποστολών με δηλωμένη αξία. ...». [...]. Περαιτέρω, στην παρ. 1 του

άρθρου 11 ορίζεται ότι «Επιτρέπεται η παροχή όλων των ταχυδρομικών [...] υπηρεσιών, πλην των υπηρεσιών του άρθρου 6 του παρόντος, από φυσικά ή νομικά πρόσωπα υπό καθεστώς γενικής άδειας, μετά την εγγραφή τους στο Μητρώο Ταχυδρομικών Επιχειρήσεων που τηρείται στην Ε.Ε.Τ.Τ.», στην παρ. 1 του άρθρου 12 ότι «Για την παροχή των υπηρεσιών της παραγράφου 4 του άρθρου 6 του παρόντος, καθώς και για την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών που, κατά την κρίση της Ε.Ε.Τ.Τ., δεν διαφέρουν σημαντικά από την καθολική υπηρεσία, απαιτείται ειδική άδεια η οποία χορηγείται από την Ε.Ε.Τ.Τ.» και στην παρ. 1 του άρθρου 13 ορίζεται ότι «Φυσικά και νομικά πρόσωπα που παρέχουν ταχυδρομικές υπηρεσίες οφείλουν: ... β. Να διασφαλίζουν την ισότιμη μεταχείριση όλων των χρηστών. ... ια. Να διασφαλίζουν ότι τα τιμολόγια τους πληρούν τους κανόνες του υγιούς ανταγωνισμού και τους κανόνες διαφάνειας, ότι δημοσιεύονται καταλλήλως και ότι κοινοποιούνται στην Ε.Ε.Τ.Τ. ιβ [...]». Κατά το προγενέστερο στάδιο, η παροχή των επίμαχων υπηρεσιών εν τοις πράγμασι ασκούνταν από τον Φορέα Παροχής Καθολικών Ταχυδρομικών υπηρεσιών ως αναφέρει η προσφεύγουσα και δεν αντικρούει η αναθέτουσα αρχή. Η Ειδική Άδεια που εδύνατο να παρασχεθεί με το προγενέστερο καθεστώς σε οικονομικό φορέα, ανέφερε αυτολεξεί «Ειδική Άδεια για την Παροχή Ταχυδρομικών Υπηρεσιών, που δεν εμπίπτουν στα αποκλειστικά δικαιώματα του Φορέα Παροχής Καθολικών Ταχυδρομικών υπηρεσιών, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις που διαλαμβάνονται στην παρούσα (εφεξής «η Άδεια»)». Αντιστοίχως, το λεκτικό των ειδικών αδειών που παρέχονται κατόπιν αιτήσεων υπό το τρέχον καθεστώς (Ν. 4053/2012) αναφέρουν το εξής «Χορηγεί στην Εταιρεία με την επωνυμία «..... και εκπροσωπείται νόμιμα, (εφεξής «ο Κάτοχος»), Ειδικής Άδειας Παροχής Ταχυδρομικών Υπηρεσιών, (εφεξής «η Άδεια»), σύμφωνα με τους παρακάτω όρους: Άρθρο 1 Ορισμοί. Για τους σκοπούς της παρούσας, ισχύουν οι ορισμοί που περιέχονται στο Ν. 4053/2012 «Ρύθμιση λειτουργίας της ταχυδρομικής αγοράς, θεμάτων ηλεκτρονικών επικοινωνιών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 44/Α/07.03.2012), όπως ισχύει, και σε περίπτωση που δεν ορίζονται εκεί, στις Οδηγίες της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Άρθρο 2. Χαρακτηριστικά Παρεχόμενης

Υπηρεσίας. Η Ταχυδρομική δραστηριότητα που παρέχεται με την παρούσα Άδεια αφορά μία ή περισσότερες ή και το σύνολο των φάσεων περισυλλογής, διαλογής, μεταφοράς, και διανομής των παρακάτω ταχυδρομικών αντικειμένων:- Αντικείμενα αλληλογραφίας βάρους μέχρι 2 χιλιόγραμμα (περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή, διανομή), - Εφημερίδες μέχρι 2 χιλιόγραμμα- (περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή, διανομή),- Περιοδικά μέχρι 2 χιλιόγραμμα- (περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή, διανομή),- Βιβλία μέχρι 2 χιλιόγραμμα- (περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή, διανομή),- Κατάλογοι μέχρι 2 χιλιόγραμμα- (περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή, διανομή),- Δέματα βάρους μέχρι 20 χιλιόγραμμα- (περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή, διανομή)». 4. Η Διοίκηση με την σύναψη εν προκειμένω δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών, ήτοι συμφωνιών για παροχή υπηρεσιών, που υπόκεινται σε ειδικό νομικό καθεστώς, εκτός από τη διασφάλιση του ελεύθερου ανταγωνισμού, έχει ως στόχο και τον αποτελεσματικό ανταγωνισμό, δυνάμει του οποίου το κράτος και οι φορείς του θα προμηθευτούν τα απαιτούμενα αγαθά με το μικρότερο δυνατό κόστος στα πλαίσια της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης. Επομένως, οι ανταγωνιστικές διαφανείς αγορές δημοσίων συμβάσεων βοηθούν τις δημόσιες αρχές να αποκτούν φθηνότερα και καλύτερης ποιότητας αγαθά και υπηρεσίες σε χαμηλότερο κόστος (Μ. Οικονόμου, Δημόσιες συμβάσεις και δίκαιο ελεύθερου ανταγωνισμού, Νομική Βιβλιοθήκη, 2009, σελ. 6). Κατά την επιλογή σε επίπεδο κατάρτισης διακήρυξης των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να προτιμά κριτήρια επιλογής που της επιτρέπουν να καθορίσει κατά πόσον ένας προσφέρων έχει την απαιτούμενη ικανότητα για τη συγκεκριμένη σύμβαση παρά τις γενικές ικανότητες των προσφερόντων (βλ. ειδικά την παρ. 4.1 του «Ευρωπαϊκού Κώδικα βέλτιστων πρακτικών που διευκολύνει την πρόσβαση των ΜΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις» καθώς και την Κατευθυντήρια Οδηγία 13 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ με θέμα «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής δημοσίων συμβάσεων και έλεγχος καταλληλότητας»). Η απαιτούμενη εμπειρία διαμορφώνεται με γνώμονα τις αρχές της αναλογικότητας και της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης στα πλαίσια του ελεύθερου και αποτελεσματικού ανταγωνισμού (βλ. και Α.Σ. Graelis, “PublicProcurement and the EU CompetitionRules” (Hart 2015, 2η εκδ.)

6.Π.Α.vii) και κρίνεται με βάση την συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση [...] προμήθειας και όχι *in abstracto* (βλ. Δ. Ράικο, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 410 επ.) . Η ανάγκη διεύρυνσης του πεδίου υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού (βλ. ενδεικτικά αρ. 83 του Προοιμίου της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) σε συνδυασμό με την αρχή της ίσης μεταχείρισης που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες εν γένει μεταξύ άλλων «σηματοδοτεί» την υποχρέωση ενίσχυσης της συμμετοχής μικρομεσαίων επιχειρήσεων και την αποφυγή δημιουργίας από τις αναθέτουσες αρχές εμποδίων συμμετοχής νεοσύστατων επιχειρήσεων (βλ. ΑΕΠΠ 39/2017) ιδίως σε μια αγορά όπου ο ανταγωνισμός είναι ήδη σχετικά περιορισμένος, (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 9ης Νοεμβρίου 1983, C- 322/81 *Michelin I*, Συλλογή 1983, σ. 3461, σκ. 57, Προτάσεις Γεν. Εισαγγελέα, σε Συνεκδ. Υποθ. C- 395-396/96P *Compagnie Maritime Belge*, Συλλογή 2000, σ. I-1365, σκ. 137, Απόφαση της 14ης Νοεμβρίου 1996, C-333/94P *TetraPak II*, Συλλογή 1996, σ. I-5951, σκ. 28, 31, 48, 7 ΠΕΚ, Απόφαση της 7ης Οκτωβρίου 1999, T-228/97, *IrishSugar* κατά Επιτροπής, Συλλογή 1999, σ. II-2969, σκ. 185 και ΠΕΚ, Απόφαση της 8ης Οκτωβρίου 1996, Συνεκδ. Υποθ. T-24-26 & 28/93 *Compagnie Maritime Belge*, Συλλογή 1996, σ. II-1201, σκ. 106-107, περί της επιταμμένης ανάγκης προστασίας του ανταγωνισμού σε αγορές με ήδη υψηλή συγκέντρωση και εν γένει περιορισμένο ανταγωνισμό). Εν κατακλείδι οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης θα πρέπει να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης και να μην μειώνουν αδικαιολόγητα τον ανταγωνισμό. Η αναθέτουσα αρχή δύναται να καθορίζει κριτήρια ποιοτικής επιλογής των διαγωνιζομένων τα οποία μπορεί να περιλαμβάνουν απαιτήσεις σχετικά με τις τεχνικές ικανότητες των οικονομικών φορέων. Τα ειδικότερα κριτήρια που τίθενται πρέπει να είναι αντικειμενικά, ήτοι να αφορούν εξίσου όλους τους ενδιαφερομένους, να δικαιολογούνται από αντικειμενικούς λόγους και να είναι διατυπωμένα κατά τρόπο ώστε να εξυπηρετούν τον σκοπό για τον οποίο τέθηκαν. Ως εκ τούτου, οι σχετικοί περιορισμοί πρέπει να είναι πρόσφοροι για την υλοποίηση του σκοπού που επιδιώκουν και να μην υπερβαίνουν το αναγκαίο για την επίτευξη του σκοπού

μέτρο, αφού διαφορετικά παρεμποδίζεται δυσανάλογα το άνοιγμα των δημοσίων συμβάσεων στον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό, που εντάσσεται στους επιδιωκόμενους από τους κοινοτικούς κανόνες σκοπούς (βλ. απόφαση ΑΕΠΠ 18/2017 σκ. 5). Τα παρακάτω κριτήρια, είναι είτε μη αναγκαία για την ορθή εκτέλεση του αιτούμενου έργου, είτε ορίζονται σε υπερβολικό βαθμό που δεν είναι αναγκαίος για την αποτελεσματική παροχή του αιτούμενου έργου. Έχουν ως μοναδικό σκοπό τον αποκλεισμό όλων των εναλλακτικών παρόχων ταχυδρομικών υπηρεσιών από τη διαγωνιστική διαδικασία, παρόλο που οι αιτούμενες από τη διακήρυξη ταχυδρομικές υπηρεσίες, μπορούν να παρασχεθούν αποτελεσματικά από τους εναλλακτικούς παρόχους του επιπέδου της «...». Κατ' επέκταση είναι «φωτογραφικά κριτήρια» υπέρ της «...», δηλαδή κριτήρια που μόνο η «...» δύναται να ικανοποιήσει. Είναι κριτήρια που σταθερά τίθενται στα κείμενα διακηρύξεων διαγωνισμών που διενεργεί ο Δημόσιος Τομέας, ακόμα και μετά την απελευθέρωση της ταχυδρομικής αγοράς από 1.1.2013, με αποτέλεσμα μοναδικός συμμετέχων και εν τέλει ανάδοχος να ανακηρύσσεται η «...». Σημειώνεται ότι, δια του αποκλεισμού από το διαγωνισμό κάθε παρόχου ταχυδρομικών υπηρεσιών, πλην της «...», αποκλείεται ο ανταγωνισμός στις προσφερόμενες τιμές για τις ταχυδρομικές υπηρεσίες του διαγωνισμού και, ως εκ τούτου, δεν διασφαλίζεται από την Αναθέτουσα Αρχή ότι οι τιμές που θα προσφέρει ο μοναδικός διαγωνιζόμενος είναι οι χαμηλότερες δυνατές για την παροχή των αιτούμενων ταχυδρομικών υπηρεσιών. Επιπλέον, με το να γνωρίζει εκ των προτέρων ο μοναδικός διαγωνιζόμενος ότι θα είναι εκείνος που θα επιλεγεί ως ανάδοχος του έργου, δεν δίνεται κίνητρο για μεγιστοποίηση της ποιότητας των παρεχόμενων ταχυδρομικών υπηρεσιών άπαξ και αναλάβει την εκτέλεση του έργου. IV. ΟΡΟΙ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ που δεν δικαιολογούνται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν εξυπηρετούν το σκοπό της ανάθεσης, αλλά περιορίζουν αδικαιολόγητα τον ανταγωνισμό, υπέρ ενός και μόνο υποψηφίου, έχουν δε τεθεί ως απαράβατοι όροι. 1. Οι παρακάτω όροι έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού καθώς το άρθρο 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά της διακήρυξης ορίζει τα εξής: Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή

με το Παράρτημα II της Διακήρυξης «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης», 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. Το άρθρο 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών της διακήρυξης ορίζει τα εξής: 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, , θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. Στο Παράρτημα II «Αναλυτική περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» Τεχνικές Προδιαγραφές Ταχυδρομικών Υπηρεσιών Κεφάλαιο Α παρ. 11. 2 Προϋποθέσεις Επάρκειας απαιτείται ο υποψήφιος ανάδοχος να διαθέτει ως προς το δίκτυο: Ένα (1) τουλάχιστον κατάστημα στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων. Δύο (2) τουλάχιστον κέντρα διαλογής ανά την Ελληνική Επικράτεια. Επιπλέον για τη διανομή και επίδοση ταχυδρομικών αντικειμένων σε χώρες του Εξωτερικού, θα πρέπει ο υποψήφιος Ανάδοχος να διατηρεί συνεργασία με αντίστοιχες ξένες Ταχυδρομικές Υπηρεσίες / Εταιρίες. Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να υποβάλει Δήλωση η οποία να παρέχει πληροφορίες για τα κάτωθι: Α. Αναλυτική

περιγραφή του δικτύου (κτιριακές και τυχόν λοιπές υποδομές σημείων πρόσβασης /παραλαβής, επεξεργασίας, διαλογής, και διανομής / παράδοσης των ταχυδρομικών αντικειμένων). Στη Δήλωση πρέπει αναλυτικά να αναφέρονται υπό μορφή καταλόγου με αναφορά της διεύθυνσης (περιοχή, οδός, αριθμός, Τ.Κ.) τα σημεία πρόσβασης σε όλους τους Καλλικρατικούς δήμους της ελληνικής επικράτειας. Β. Κατάλογο των ταχυδρομικών εταιρειών άλλων χωρών με τις οποίες διατηρεί συνεργασία. Αυτό το κριτήριο είναι «φωτογραφικό» υπέρ της «...» η οποία είναι η μόνη που το διαθέτει, καθότι ούτε η «...» ούτε ουδείς εναλλακτικός πάροχος ταχυδρομικών υπηρεσιών στην Ελλάδα και διεθνώς έχει ένα (1) τουλάχιστον κατάστημα στο 95% των Καλλικρατικών δήμων και δύο (2) τουλάχιστον κέντρα διαλογής ανά την ελληνική Επικράτεια. Υπογραμμίζεται ότι ο ως άνω όρος δεν αποκλείει μόνο όλους τους εναλλακτικούς παρόχους αλλά και τους Φ.Κ.Π.Υ του εξωτερικού! Περαιτέρω ο όρος περί διατήρησης συνεργασίας με «αντίστοιχη» ξένη ταχυδρομική υπηρεσία / εταιρία φωτογραφίζει Φορέα Παροχής Καθολικής Υπηρεσίας (Φ.Κ.Π.Υ) του εξωτερικού, δηλαδή συνεργασίες που διαθέτει μόνο η «...», μέσω της υπηρεσίας «...» με διακρατική συμφωνία με 217 χώρες του εξωτερικού για τη διακίνηση των ταχυδρομικών αντικειμένων. Τονίζεται ότι δεν είναι αναγκαίο ούτε να υπάρχει ένα (1) τουλάχιστον κατάστημα στο 95% των Καλλικρατικών δήμων ούτε δύο (2) τουλάχιστον κέντρα διαλογής ανά την ελληνική Επικράτεια για να φέρει εις πέρας με πλήρη επιτυχία ένας πάροχος ταχυδρομικών υπηρεσιών σαν την «...» το υπό εξέταση έργο. Τούτο διότι ήδη η «...» εξυπηρετεί αποτελεσματικά και έγκαιρα όλους τους προορισμούς ανά την ελληνική επικράτεια (ακόμη και τους πιο απομακρυσμένους) μέσω του δικτύου που διαθέτει. Το δίκτυο της «...» λειτουργεί αποτελεσματικά με καταστήματα που είναι στρατηγικά κατανομημένα ώστε να εξυπηρετούνται όλοι ανεξαιρέτως οι Καλλικρατικοί Δήμοι, διανέμοντας πανελλαδικά, με αποδεδειγμένη αποτελεσματικότητα και ποιότητα έργου, τους λογαριασμούς της «...», της «...», της «...» κ.λ.π. Η απαίτηση οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν καταστήματα σε επίπεδο δήμων (οι οποίοι ανέρχονται σε 325, με αποτέλεσμα το 95% να αφορά 309 δήμους) είναι ασύνδετος με το αντικείμενο της σύμβασης. Θα πρέπει να σημειωθεί ότι η εταιρεία μας αν και

διαθέτει 275 καταστήματα σε Ελλάδα και εξωτερικό, δεν καλύπτει την προσβαλλόμενη απαίτηση και για το λόγο αυτό δεν μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό. Υπογραμμίζεται ότι σύμφωνα με τον ανωτέρω όρο ο συμμετέχων πρέπει για να λάβει μέρος στον διαγωνισμό να μην έχει κατάστημα σε 16 Καλλικρατικούς Δήμους σε όλη τη χώρα (325-309= 16). Σχετικά με τον ανωτέρω όρο αναφέρουμε ενδεικτικά ότι η «...» διαθέτει στο Νομό «...», όπου υπάρχουν 66 Καλλικρατικοί Δήμοι καταστήματα σε 47 Δήμους, καλύπτοντας γεωγραφικά πλήρως τη μεγαλύτερη περιφέρεια της χώρας, ωστόσο η «...» αποκλείεται εκ του ανωτέρω όρου από το διαγωνισμό . Επίσης, σημειώνεται ότι η έκθεση 2019 που εκπόνησε η μελετητική εταιρεία «...» για λογαριασμό της Διοίκησης της «...» σχετικά με την εξυγίανση της «...», προσδιόρισε την ανάγκη μείωσης του δικτύου καταστημάτων της «...» κατά 215, που αντιστοιχεί σε μείωση περίπου του 30% των καταστημάτων του δικτύου της «...» Αυτό αποδεικνύει ότι το κριτήριο για ένα αποτελεσματικό ταχυδρομικό δίκτυο δεν είναι η ποσότητα των καταστημάτων στους Καλλικρατικούς δήμους αλλά η στρατηγική κατανομή των καταστημάτων ώστε να προσφέρεται αποτελεσματικά η παροχή των ταχυδρομικών υπηρεσιών σε όλους τους Καλλικρατικούς δήμους. Το ίδιο βέβαια ισχύει και για το κριτήριο περί υποχρεωτικής ύπαρξης 2 κέντρων διαλογής. Μόνο η «...» διαθέτει δύο κέντρα διαλογής στην Ελληνική Επικράτεια. Η «...» έχει ένα (1) κέντρο διαλογής για τις ταχυδρομικές υπηρεσίες, πλην όμως λόγω της δομής του δικτύου της και του αποτελεσματικού σχεδιασμού της διακίνησης των αντικειμένων αλληλογραφίας, η «...» έχει αποδεδειγμένα επιτύχει στην αποτελεσματική διαχείριση των αντικειμένων αλληλογραφίας των πελατών της με ένα (1) κέντρο διαλογής - η «...» δεν χρειάζεται αναγκαστικά 2 κέντρα διαλογής για να εκτελέσει το έργο της διακήρυξης. Περαιτέρω από το περιεχόμενο της Κατευθυντήριας Οδηγίας 2004/18/EK, η ελάχιστη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων αναδόχων συνίσταται στα ελάχιστα επίπεδα ικανοτήτων και προσόντων, στα οποία πρέπει να ανταποκρίνεται ο διαγωνιζόμενος προκειμένου να κριθεί ικανός για την εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, ενώ τα μέσα απόδειξης της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας πρέπει να συμβαδίζουν με την αρχή της

αναλογικότητας, ήτοι να είναι προσαρμοσμένα στην σημασία της οικείας σύμβασης και να είναι πρόσφορα να οδηγήσουν σε διακρίβωση της τεχνικής ικανότητας των υποψηφίων. Εν προκειμένω ο ανωτέρω όρος δεν συνδέεται με το αντικείμενο των προς ανάθεση υπηρεσιών, δεν έχει σχέση με την έγκαιρη επίδοση της αλληλογραφίας, και δεν είναι εύλογος προς τον σκοπό προς τον οποίο έχει τεθεί, που είναι η άμεση και άρτια εξυπηρέτηση της σύμβασης. Ειδικότερα, η απαίτηση οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν καταστήματα σε επίπεδο δήμων (οι οποίοι ανέρχονται σε 325, με αποτέλεσμα το 95% να αφορά 309 δήμους) είναι ασύνδετος με το αντικείμενο της σύμβασης, το οποίο αφορά

α) τη διακίνηση παραστατικών αλληλογραφίας από τις Κεντρικές Υπηρεσίες της Διοίκησης προς τις Μονάδες του «...», φορείς, ασφαλισμένους, συνταξιούχους, εργοδότες, ανταποκριτές πρώην ΟΓΑ και λοιπούς παραλήπτες σε όλη τη χώρα,

β) τη διακίνηση παραστατικών αλληλογραφίας από τις Μονάδες του «...» προς άλλες υπηρεσιακές μονάδες του «...», ασφαλισμένους, συνταξιούχους, εργοδότες, ανταποκριτές πρώην ΟΓΑ και λοιπούς παραλήπτες σε όλη τη χώρα.

γ) τη διακίνηση παραστατικών αλληλογραφίας από τις υπηρεσιακές μονάδες του «...» προς ασφαλισμένους, συνταξιούχους ή φορείς σε χώρες του εξωτερικού.

δ) τη μαζική διακίνηση των παραστατικών αλληλογραφίας προς ασφαλισμένους, συνταξιούχους και εργοδότες σε όλη τη χώρα. Το προς μαζική διακίνηση υλικό δύναται να παραδίδεται και από αναδόχους εκτύπωσης (όπως ΗΔΙΚΑ κ.α.), που χρησιμοποιεί η αναθέτουσα αρχή. Σε περίπτωση παραλαβής της αλληλογραφίας από αναδόχους εκτύπωσης, ο ανάδοχος θα ειδοποιείται εγγράφως από την αρμόδια Υπηρεσία, τουλάχιστον τρεις ημέρες νωρίτερα. (Παράρτημα II τεχνικές προδιαγραφές, άρθρο 1). Περαιτέρω ορίζεται στη διακήρυξη (Παράρτημα II τεχνικές προδιαγραφές, άρθρο 1) ότι το προς διακίνηση υλικό θα παραδίδεται από τους Υπεύθυνους Διακίνησης του «...» στα σημεία που θα υποδείξει ο Ανάδοχος και θα βρίσκονται: □ στην ίδια περιοχή/συνοικία με την Μονάδα του «...» και σε απόσταση όχι μεγαλύτερη των 700 μέτρων για τα αστικά κέντρα, □ στις μη αστικές περιοχές σε απόσταση όχι μεγαλύτερη των 2 χλμ, □ σε διαφορετική περίπτωση ο Ανάδοχος θα πρέπει να παραδίδει και να παραλαμβάνει το διακινούμενο υλικό από τις υπηρεσιακές μονάδες του «...»

χωρίς χρέωση κόστους δρομολογίου. Πλέον των ανωτέρω, το προς διακίνηση υλικό (συλλογή - διανομή) θα πραγματοποιείται με μέριμνα του Ανάδοχου, δύο (2) φορές την εβδομάδα και από δεκαπέντε (15) σημεία εντός του δήμου Αθηναίων, τα οποία θα υποδειχθούν με την υπογραφή της σύμβασης από τον «...» Επίσης ως προς τον τόπο κατάθεσης των προς αποστολή ταχυδρομικών αντικειμένων στη διακήρυξη (Παράρτημα II τεχνικές προδιαγραφές, άρθρο 2) ορίζονται τα εξής: Όλα τα καταστήματα του Αναδόχου ανά την Επικράτεια. Στην περίπτωση παράδοσης ή παραλαβής αλληλογραφίας Υπηρεσιακών Μονάδων στην έδρα των οποίων δεν λειτουργεί κατάστημα του Αναδόχου και κατά συνέπεια δεν είναι δυνατή η παράδοση/παραλαβή των αντικειμένων από τον αρμόδιο υπάλληλο του «...», ο Ανάδοχος υποχρεούται να φροντίσει για την καθημερινή παραλαβή/παράδοση της αλληλογραφίας αυτών των Υπηρεσιακών Μονάδων με δικά του μέσα και χωρίς χρέωση κόστους δρομολογίου. Η κατάθεση από τους αρμοδίους υπαλλήλους του «...» θα πραγματοποιείται κατά τις εργάσιμες ημέρες, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από την αναθέτουσα Αρχή. Η εξυπηρέτηση των αρμοδίων υπαλλήλων θα γίνεται άμεσα και κατά προτεραιότητα. Επίσης ως προς τον τόπο παράδοσης των προς επίδοση ταχυδρομικών αντικειμένων στη διακήρυξη (Παράρτημα II τεχνικές προδιαγραφές, άρθρο 3) ορίζονται τα εξής: «α. Ανά την επικράτεια ή στο εξωτερικό, στη Διεύθυνση παραλήπτη που αναγράφεται επί των ταχυδρομικών αντικειμένων. β. Όσον αφορά στη παράδοση σε Υπηρεσιακές Μονάδες η παραλαβή θα εξυπηρετείται από το πλησιέστερο Κατάστημα του Αναδόχου στην ταχυδρομική διεύθυνση της υπηρεσιακής Μονάδας μεταξύ των ωρών 08:00 έως 14:00.» Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης μπορεί να πραγματοποιηθεί απρόσκοπτα και χωρίς την τήρηση καταστημάτων στο 95% των Δήμων της Επικράτειας, ακόμα και τους απομακρυσμένους ή σε μερικές περιπτώσεις δύσβατους δήμους της Επικράτειας, ενώ σε κάθε περίπτωση ο Ν. 4053/2012, στο άρθρο 6 παρ. 8 προβλέπει ρητώς και ευλόγως το εξής: « Περιοχές όπου η οδοαρίθμηση είναι ελλιπής ή χωρίς μοναδικές ονομασίες οδών και κατά συνέπεια δεν υπάρχει δυνατότητα κατ' οίκον διανομής των ταχυδρομικών αντικειμένων,

εξυπηρετούνται από προσήκουσες εγκαταστάσεις (γραμματοθυρίδες) που εγκαθίστανται με ευθύνη των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης πρώτου βαθμού σε κατάλληλα προκαθορισμένα σημεία, σε συνεννόηση με τον φορέα παροχής καθολικής υπηρεσίας. Οι προσήκουσες εγκαταστάσεις που εγκαθίστανται με δαπάνη αρχών της Τοπικής Αυτοδιοίκησης επιτρέπεται να χρησιμοποιούνται από όλους τους φορείς παροχής ταχυδρομικών υπηρεσιών. Οι περιοχές εγκατάστασης των γραμματοθυρίδων εγκρίνονται από την Ε.Ε.Τ.Τ.» Επιπροσθέτως το ανωτέρω όρος είναι δυσανάλογος προς τον σκοπό τον οποίο εξυπηρετεί, με αποτέλεσμα σε κάθε περίπτωση να περιορίζει τον ανταγωνισμό, ενώ σε κάθε περίπτωση δεν είναι αναγκαίος για την εκτέλεση του έργου. 2. Στο Παράρτημα ΙΙ «Αναλυτική περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» Τεχνικές Προδιαγραφές Ταχυδρομικών Υπηρεσιών Κεφάλαιο Α παρ. 11. 2 Προϋποθέσεις Επάρκειας απαιτείται ο υποψήφιος ανάδοχος να διαθέτει ως προς το προσωπικό: Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει προσωπικό που να ανέρχεται τουλάχιστον σε 1.500 υπαλλήλους, που να είναι ικανό να παρέχει τις υπηρεσίες που ζητούνται στην παρούσα διακήρυξη καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης. Συγκεκριμένα, ο υποψήφιος Ανάδοχος, θα υποβάλλει Δήλωση που θα αναφέρει: α. το απασχολούμενο προσωπικό (αριθμός, ειδικότητες, επίπεδο εμπειρίας) κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και β. το μέσο ετήσιο ανθρώπινο δυναμικό του υποψήφιου κατά την τελευταία τριετία. Επίσης απαιτείται να διαθέσει για το εν λόγω έργο πενταμελή Ομάδα έργου από υπαλλήλους του, εκ των οποίων θα ορισθεί ένας Υπεύθυνος Έργου με 10ετή τουλάχιστον επαγγελματική εμπειρία σε Διαχείριση Έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας με Πανεπιστημιακό Τίτλο Σπουδών (ΑΕΙ ή ισοδύναμο), καθώς και ένας Αναπληρωτής Υπεύθυνος Έργου με 5ετή τουλάχιστον επαγγελματική εμπειρία σε Διαχείριση Έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας με Πανεπιστημιακό Τίτλο Σπουδών (ΑΕΙ ή ισοδύναμο). Η Ομάδα έργου: θα παρακολουθεί την υλοποίηση των υπηρεσιών επιστολικής αλληλογραφίας των Φορέων, θα συνεργάζεται με τις υπηρεσίες των Φορέων για την επίλυση τυχόν προβλημάτων, θα ενημερώνει τις υπηρεσίες των Φορέων για θέματα που αφορούν στις ταχυδρομικές υπηρεσίες. Ο Ανάδοχος θα

πρέπει να συμπληρώσει τον παρακάτω πίνακα σύνθεσης Ομάδας Έργου. ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΝΘΕΣΗΣ ΟΜΑΔΑΣ ΕΡΓΟΥ. Ονοματεπώνυμο μέλους της Ομάδας Έργου/ Θέση στην Ομάδα Έργου/Καθήκοντα. Επίσης, ο υποψήφιος Ανάδοχος θα υποβάλλει βιογραφικά σημειώματα σε τυποποιημένη μορφή για τα μέλη της Ομάδας Έργου, στα οποία να αναφέρονται οι τίτλοι σπουδών, η εξειδίκευση και η εμπειρία τους σύμφωνα με το υπόδειγμα του παραρτήματος το Δ4. Υπόδειγμα βιογραφικού σημειώματος. Ο ανωτέρω όρος περί ορισμού Υπεύθυνου Έργου με 10ετή τουλάχιστον επαγγελματική εμπειρία σε Διαχείριση Έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας δεν έχει τεθεί με γνώμονα τις αρχές της αναλογικότητας, της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης στα πλαίσια του ελεύθερου και αποτελεσματικού ανταγωνισμού και δεν έχει καμία σχέση με την συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση προμήθειας. Κατ' αρχήν θα πρέπει να σημειωθεί ότι, όπως προελέχθη η ταχυδρομική αγορά απελευθερώθηκε στην Ελλάδα από 1.1.2013 και ως εκ τούτου έως τότε όλα τα Έργα Ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας μονοπωλούνταν από τον Φορέα Παροχής Καθολικής Υπηρεσίας (Φ.Κ.Π.Υ), δηλαδή την «...». Ουδείς από τις εναλλακτικούς παρόχους δεν μπορεί να διαθέτει στελέχη με 10ετή τουλάχιστον επαγγελματική εμπειρία σε Διαχείριση Έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας, ενώ η γνώση του Υπεύθυνου Έργου για την εκτέλεση του έργου δεν συνδέεται κατά τρόπο προφανή με την δεκαετή εμπειρία. Περαιτέρω δεδομένου ότι η απαιτούμενη εν γένει από την διακήρυξη τεκμηρίωση γνώσης και εμπειρίας του Υποψήφιου Αναδόχου, όπως καθορίζεται στο Παράρτημα II τεχνικές προδιαγραφές, αναφέρεται σε παρόμοια έργα που να έχουν εκτελεσθεί κατά τα προηγούμενα τρία έτη, δεν υπάρχει ρητή και αδιάσειστη αναφορά και σύνδεση με την ανωτέρω απαίτηση, δηλαδή την απαίτηση περί ορισμού Υπεύθυνου Έργου με 10ετή τουλάχιστον επαγγελματική εμπειρία σε Διαχείριση Έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας. 3. Στο Παράρτημα II «Αναλυτική περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» Τεχνικές Προδιαγραφές Ταχυδρομικών Υπηρεσιών Κεφάλαιο Α παρ. 11. 2 Προϋποθέσεις Επάρκειας υπάρχει η παρακάτω απαίτηση, ως προς τα μεταφορικά μέσα για την υλοποίηση του έργου : Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα

πρέπει να διαθέτει τα αναγκαία μεταφορικά μέσα διανομής ταχυδρομικών αποστολών ώστε να είναι σε θέση να παρέχει τις υπηρεσίες που ζητούνται στην παρούσα διακήρυξη καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας, καθώς και σύστημα μεταφορικών αξόνων καθημερινής διακίνησης ταχυδρομικών αποστολών προς όλα τα καταστήματα του υποψήφιου Αναδόχου. Συγκεκριμένα, θα πρέπει να υποβάλλει σχετική Δήλωση στην οποία να αναφέρει ότι διαθέτει: τουλάχιστον 500 τετράτροχα (φορτηγά και επιβατικά αυτοκίνητα για την παραλαβή και τη διακίνηση της αλληλογραφίας και των δεμάτων). • τουλάχιστον 750 δίκυκλα τα οποία χρησιμοποιούν οι μεταφορείς και οι διανομείς της αλληλογραφίας. Η απαίτηση οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν 500 τετράτροχα, είναι ασύνδετος με το αντικείμενο της σύμβασης και δεν έχει τεθεί με γνώμονα τις αρχές της αναλογικότητας, της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης στα πλαίσια του ελεύθερου και αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Θα πρέπει να σημειωθεί ότι η εταιρεία μας αν και διαθέτει 437 τετράτροχα δεν καλύπτει την προσβαλλόμενη απαίτηση και για το λόγο αυτό δεν μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό. Η εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης μπορεί να πραγματοποιηθεί με 400 ή και ακόμη λιγότερα τετράτροχα απρόσκοπτα, ενώ είναι σε κάθε περίπτωση δυσανάλογος προς τον σκοπό τον οποίο εξυπηρετεί, με αποτέλεσμα σε κάθε περίπτωση να περιορίζει τον ανταγωνισμό. 4. Στο Παράρτημα II «Αναλυτική περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» Τεχνικές Προδιαγραφές Ταχυδρομικών Υπηρεσιών Κεφάλαιο Α παρ. 11. 2 Προϋποθέσεις Επάρκειας υπάρχει η παρακάτω απαίτηση, ως προς την τεκμηρίωση γνώσης και εμπειρίας του Υποψηφίου Αναδόχου, υπάρχει η παρακάτω απαίτηση: Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει (αθροιστικά σε περίπτωση ενώσεως/κοινοπραξίας) ικανοποιητική τεχνογνωσία, επαγγελματική ικανότητα και εμπειρία, σε Έργα αντίστοιχου μεγέθους και πολυπλοκότητας με το υπό ανάθεση Έργο. Η εμπειρία είναι απαραίτητη λόγω του μεγάλου όγκου της διακινούμενης αλληλογραφίας, καθώς και της εξαιρετικής σπουδαιότητας των προς ανάθεση ταχυδρομικών υπηρεσιών οι οποίες πρέπει να υλοποιούνται στους προβλεπόμενους χρόνους και με την προβλεπόμενη ποιότητα στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας. Ο Υποψήφιος Ανάδοχος

οφείλει να αποδείξει την ανωτέρω προϋπόθεση συμμετοχής, καταθέτοντας με την Προσφορά του τα ακόλουθα στοιχεία τεκμηρίωσης: - κατάλογο παρόμοιων συναφών έργων που να αφορούν στην παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών απλής ή συστημένης αλληλογραφίας που έχει εκτελέσει κατά τα προηγούμενα τρία (3) έτη, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Οι παραδόσεις και οι παροχές υπηρεσιών αποδεικνύονται εάν μεν ο Αποδέκτης είναι Δημόσιος Φορέας με πιστοποιητικά ή πρωτόκολλα παραλαβής που συντάσσεται από την αρμόδια Δημόσια Αρχή. Εάν δε ο Αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, ως στοιχείο τεκμηρίωσης υποβάλλεται βεβαίωση του εν λόγω φορέα. Ένα (1) τουλάχιστον παρόμοιο με το αντικείμενο του υπό ανάθεση έργου, το οποίο έχει ολοκληρωθεί επιτυχώς από τον Υποψήφιο Ανάδοχο, θα πρέπει να παρουσιαστεί αναλυτικά. Ο ανωτέρω όρος περί ορισμού περί παρουσίασης ενός «παρόμοιου» έργου δεν έχει τεθεί με γνώμονα τις αρχές της αναλογικότητας, της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης στα πλαίσια του ελεύθερου και αποτελεσματικού ανταγωνισμού και δεν έχει καμία σχέση με την συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση προμήθειας. Η «...» δραστηριοποιείται στην αγορά του απλού ταχυδρομείου υπό καθεστώς «Ειδικής Άδειας» εκδιδόμενης από την ΕΕΤΤ, όπου ανταγωνίζεται την «...» στην παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών. Η «...» παρέχει τις εν λόγω υπηρεσίες αποτελεσματικά από 1.1.2013, όταν απελευθερώθηκε η σχετική αγορά ταχυδρομείων, εφ' όλης της ελληνικής Επικράτειας (ήτοι σε καθολική βάση). Σε αυτήν την αγορά η «...» είναι ο μεγαλύτερος εναλλακτικός πάροχος ταχυδρομικών υπηρεσιών στην Ελλάδα. Παράλληλα η «...» είναι ο μεγαλύτερος πάροχος στην αγορά του επείγοντος ταχυδρομείου (courier) στην Ελλάδα, όπου δραστηριοποιείται υπό καθεστώς «Γενικής Άδειας» εκδιδόμενης από την ΕΕΤΤ. Παρά το μέγεθος και αποδεδειγμένη εμπειρία της «...» στην αποτελεσματική παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών, η εταιρεία μας δεν έχει εκτελέσει «παρόμοιο» έργο - ούτε κανένας άλλος εναλλακτικός πάροχος, καθώς από 1.1.2013 μέχρι σήμερα η «...» - και όλοι οι εναλλακτικοί πάροχοι - αποκλείονται συστηματικά από τους διαγωνισμούς του Δημοσίου Τομέα, με τη θέσπιση δημιουργικών εμποδίων, όπως ο όρος περί ύπαρξης καταστημάτων στο 95%

των Καλλικρατικών Δήμων της χώρας, που τίθεται σε όλες τις διακηρύξεις του Δημοσίου και του ευρύτερου Δημόσιου Τομέα και λειτουργεί καταλυτικά, αποκλείοντας κάθε άλλο εναλλακτικό πάροχο αλλά και τους Φ.Κ.Π.Υ του εξωτερικού !Σημειώνεται ότι η ανωτέρω απαίτηση της διακήρυξης αποκλείει προφανέστατα και τους φορείς παροχής ταχυδρομικών υπηρεσιών του εξωτερικού, δεδομένου ότι η ανωτέρω απαίτηση ισχύει αθροιστικά σε περίπτωση ενώσεως / κοινοπραξίας και ως εκ τούτου και τυχόν Ενώσεις/Κοινοπραξίες μεταξύ παρόχων της Ελλάδος και παρόχων καθολικής υπηρεσίας του εξωτερικού δεν πληρούν την ως άνω επί ποινή αποκλεισμού προϋπόθεση. Αναφέρουμε χαρακτηριστικά στο σημείο αυτό ότι ο σχετικός όρος είχε τεθεί ακόμη και σε διαγωνισμό που είχε διενεργήσει η «...» («...») για τη διανομή των λογαριασμών της με τη με αριθμό «...» διακήρυξη, η οποία ακυρώθηκε με την με αριθμό 688/2018 απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), μετά από προδικαστική προσφυγή μας. 5. Οι προαναφερθείσες τεχνικές προδιαγραφές για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό δεν συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης, όπως περιγράφεται στη διακήρυξη καθώς δεν άπτονται παραγόντων που επηρεάζουν τα ποιοτικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων υπηρεσιών και δεν είναι αναγκαία για την πιστοποίηση αυτών, αφετέρου προσβάλλει τις αρχές της απελευθέρωσης των ταχυδρομικών υπηρεσιών και ισοδυναμεί με παρεμβολή «δημιουργικών» εμποδίων στην εταιρεία μας αλλά και σε όλους τους ιδιωτικούς παρόχους, που διαθέτουν την ειδική άδεια από την Ε.Ε.Τ.Τ ή/και σε ΦΚΠΥ του εξωτερικού. Οι συγκεκριμένοι όροι συνεκτιμώμενοι με τη πραγματική κατάσταση της εγχώριας ταχυδρομικής αγοράς, στην οποία δεσπόζουσα θέση, ως φορέας καθολικής υπηρεσίας, κατέχει η δημόσια επιχείρηση «...», αντίκεινται στην αρχή της αναλογικότητας που απορρέει από τα άρθρα 49 και 56 της Συνθήκης της Ε.Ε, αφενός μεν διότι καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή υποψήφιων άλλων κρατών - μελών, οπότε εμποδίζουν την ανάπτυξη του επιδιωκόμενου με τη σύμβαση σκοπού, καθόσον η αλληλογραφία με τους ασφαλισμένους του «...» μπορεί να διεξαχθεί επιτυχώς και με άλλους τρόπους, χαμηλότερου κόστους. (προβλ. ση, 62, 64 και 65 των Προτάσεων της Γενικής Εισαγγελέως του Δ.Ε.Ε επί της

υπόθεσης C-507/03 Επιτροπή κατά Ιρλανδίας, σκ. 25 έ ως 27). Επισημαίνεται περαιτέρω ότι οι αναφερόμενοι στη διακήρυξη πίνακες όπου περιγράφονται αναλυτικά οι κατηγορίες βάρους των διακινούμενων ταχυδρομικών αντικειμένων καθώς και οι κατηγορίες διαχείρισης αυτών στο εσωτερικό της Ελληνικής Επικράτειας και στο εξωτερικό (πίνακες 1 έως 12 στο Παράρτημα II «Αναλυτική περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» Τεχνικές Προδιαγραφές Ταχυδρομικών Υπηρεσιών Κεφάλαιο 8 «Κατηγορίες Βάρους - Διαχείρισης) είναι απόλυτα προσαρμοσμένοι στον προηγούμενο επίσημο τιμοκατάλογο της «...» (έτους 2019), ο οποίος επισυνάπτεται στη παρούσα και περιλαμβάνουν φακέλους με προπληρωμένο τέλος, επιστολές ειδικής διαχείρισης με πάγιο τέλος ανά μονάδα, σάκους και άλλες χαρακτηριστικές υπηρεσίες που παρέχονται αποκλειστικά και μόνο από το Φ.Κ.Π.Υ. Τα ανωτέρω εμπόδια μας αποκλείουν από τον ως άνω διαγωνισμό, με αποτέλεσμα να δίνεται η δυνατότητα μόνο στον εκ του νόμου φορέα παροχής της καθολικής υπηρεσίας (ΦΚΠΥ), δηλαδή στην εταιρεία «...», η οποία παρείχε ταχυδρομικές υπηρεσίας στον τομέα του επιστολικού ταχυδρομείου και πριν την εφαρμογή του Ν. 4053/2012, με τον οποίο απελευθερώθηκε η οικεία αγορά κατά τις επιταγές του ενωσιακού δικαίου να λάβει ελευθέρως μόνη μέρος στον επίμαχο διαγωνισμό και να αναδειχθεί έτσι μειοδότης. Ο ανωτέρω όρος είναι φωτογραφικός με την έννοια ότι καταλείπει στην αναθέτουσα αρχή απεριόριστη ελευθερία επιλογής υπέρ ενός και μόνου προμηθευτή και παρεμποδίζει άνευ λόγου υπερμέτρως τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οποιουδήποτε άλλου παρόχου του εσωτερικού ή του εξωτερικού, οι οποίοι σύμφωνα με τους προαναφερθέντες όρους του διαγωνισμού έχουν δικαίωμα να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό. Με τον ανωτέρω όρο η εταιρεία μας αποκλείεται παρανόμως από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό καθώς έχει τεθεί με αποκλειστικό σκοπό να ευνοηθεί η εταιρεία «...» καθώς καθιστά το φορέα παροχής καθολικών υπηρεσιών αθέμιτα ανταγωνιστικό έναντι των ιδιωτών παρόχων θέτοντας τις δυσβάστακτες για τους λοιπούς συμμετέχοντες προϋποθέσεις, οι οποίες δεν συνδέονται με το αντικείμενο της υπό ανάθεση προμήθειας. Οι ανωτέρω όροι, οι οποίοι έχουν τεθεί ως απαράβατοι και ως λόγοι αποκλεισμού από το διαγωνισμό έχουν τεθεί χωρίς να

τηρούνται οι προϋποθέσεις που θέτει η κοινοτική και εθνική νομοθεσία και συνεπάγονται τη παροχή απεριόριστης ελευθερίας επιλογής στην αναθέτουσα αρχή για τη κατακύρωση του διαγωνισμού υπέρ ενός και μόνο διαγωνιζόμενου, ήτοι της εταιρείας «...». Ως εκ τούτου με τους προαναφερθέντες όρους του διαγωνισμού πλήττονται οι κανόνες του υγιούς ανταγωνισμού και της απελευθέρωσης της αγοράς των ταχυδρομικών υπηρεσιών στο γενικότερο πλαίσιο απελευθέρωσης των μονοπωλιακών αγορών. Επειδή η διασφάλιση της πλήρους εφαρμογής των οδηγιών δεν εξαντλείται στην ενσωμάτωση του ενωσιακού δικαίου στο εσωτερικό δίκαιο με κανονιστικές πράξεις αλλά περιλαμβάνει και την υποχρέωση του κράτους να δημιουργεί σαφές νομικό πλαίσιο στο συγκεκριμένο τομέα το οποίο με τη σειρά του δημιουργεί μια αρκούντως σαφή, ακριβή και διάφανη κατάσταση η οποία επιτρέπει στους ιδιώτες να ασκούν αποτελεσματικά τα δικαιώματά τους (βλ. απόφαση ΑΕΠΠ 13/2017 ιδίως σκ. 12). Επίσης έρχεται σε αντίθεση με τον εγχώριο και το ενωσιακό δίκαιο αλλά και με τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας. (ΣΤΕ 124/2015, 9/2015, Ε.Α 415/2014, 354/2014, 257/2010 κ.α). Επειδή η ακύρωση μιας ή περισσότερων διατάξεων της διακήρυξη που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις του παραδεκτού των προσφορών οδηγεί σε ακύρωση της διακήρυξης στο σύνολο της βάσει των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. (βλ. αποφάσεις ΑΕΠΠ 688/2018 σκ. 20, 21/2017 σκ. 25, 22/2017 σκ. 28).».

10. Επειδή, ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του προβάλλει ότι: «Ο «...» έχει συσταθεί από τη συνένωση όλων των ασφαλιστικών ταμείων και ως εκ τούτου αποτελεί τον μοναδικό ασφαλιστικό φορέα της χώρας που καλύπτει το σύνολο των εργοδοτών, των ασφαλισμένων, των συνταξιούχων καθώς και των προστατευόμενων μελών των οικογενειών τους ανά την ελληνική επικράτεια. Αντικείμενο του διαγωνισμού δεν είναι μόνο η ενδοϋπηρεσιακή διακίνηση της αλληλογραφίας, αλλά και η αποστολή εγγράφων και λοιπών παραστατικών (συντ/κοί φάκελοι, ιατρικού φάκελοι ΚΕΠΑ, συντ/κές αποφάσεις, αποφάσεις αναπηρίας, καταγγελίες, ενημερώσεις εργοδοτών, νομικοί φάκελοι κ) στους ανωτέρω παραλήπτες, οι οποίοι βρίσκονται ακόμα και σε

δυσπρόσιτες, ηπειρωτικές, νησιωτικές, ημι-αστικές, αγροτικές περιοχές αλλά και σε χώρες του εξωτερικού. Συνεπώς, τα κριτήρια του διαγωνισμού προσδιορίστηκαν με κύριο γνώμονα την έγκαιρη απρόσκοπτη και ασφαλή επίδοση της αλληλογραφίας τόσο πανελλαδικά όσο και στο εξωτερικό και ουδόλως έχουν σκοπό να «φωτογραφίσουν» τον υποψήφιο συγκεκριμένο ανάδοχο. Πέραν αυτού λήφθηκε υπόψη τόσο το ύψος του προϋπολογισμού του διαγωνισμού (Προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 5.500.000,00€ ΦΠΑ 24%: 1.320.000,00€) και ο μεγάλος όγκος της διακινούμενης αλληλογραφίας όσο και τα εργαλεία που παρέχονται από τις διατάξεις του ενωσιακού δικαίου όπως αυτές έχουν ενσωματωθεί στο εθνικό δίκαιο (ν 4412/16). Κατά πάγια νομολογία οι αναθέτουσες αρχές είναι κατ' αρχήν ελεύθερες να διαμορφώνουν του όρους της διακήρυξης κατά την κρίση τους και να καθορίζουν ως κριτήρια επιλογής, βάσει των οποίων πιστοποιείται η τεχνική και επαγγελματική επάρκεια των διαγωνιζομένων, προκειμένου να τους επιτραπεί η συμμετοχή στον διαγωνισμό, ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά από ποσοτική και ποιοτική άποψη με γνώμονα τις εκάστοτε ανάγκες τους. Για το λόγο αυτό, η θέσπιση με τη διακήρυξη προδιαγραφών, που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή απαραίτητες για την εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν κάποιων διαγωνιζομένων, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό (ΕΑ. ΣτΕ 123/2016, 189/2015, 124/2015, 415/2014, 354/2014, 1140/2010, 257/2010 κ ά.). Αναφορικά με το πρώτο λόγο της προσφυγής που αφορά στις προϋποθέσεις επάρκειας της §11. 2 της διακήρυξης: απαιτείται ο υποψήφιος ανάδοχος να διαθέτει ως προς το δίκτυο: Ένα (1) τουλάχιστον κατάστημα στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων. Δύο (2) τουλάχιστον κέντρα διαλογής ανά την Ελληνική Επικράτεια. Επιπλέον για τη διανομή και επίδοση ταχυδρομικών αντικειμένων σε χώρες του Εξωτερικού, θα πρέπει ο υποψήφιος Ανάδοχος να

διατηρεί συνεργασία με αντίστοιχες ξένες Ταχυδρομικές Υπηρεσίες / Εταιρίες. Η συγκεκριμένη απαίτηση διασφαλίζει την έγκαιρη και ασφαλή επίδοση της σχετικής αλληλογραφίας πανελλαδικά αλλά και στο εξωτερικό λαμβάνοντας υπόψη και το περιεχόμενο των προς παράδοση ειδών (συντ/κοί φάκελοι, συντ/κές αποφάσεις κτλ) και σε καμία περίπτωση δεν περιορίζει τον ανταγωνισμό καθόσον για την κάλυψη της οι οικονομικοί φορείς μπορούν να κάνουν χρήση των διατάξεων του άρθρου 78 του 4412/2016. Συγκεκριμένα σύμφωνα με τις αναφερόμενες ανωτέρω διατάξεις η εν λόγω απαίτηση μπορεί να καλυφθεί είτε αθροιστικά από τα μέλη ένωσης /κοινοπραξίας είτε μέσω στήριξης στην ικανότητα τρίτων ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών των οικονομικών φορέων με αυτούς όπως αναφέρεται και στο άρθρο 2.2.8 της διακήρυξης: «2.2.8: Στήριξη στην ικανότητα τρίτων. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α ' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων

φορέων». Αναφορικά με το δεύτερο και τρίτο λόγο της προσφυγής που αφορά στις προϋποθέσεις επάρκειας της §11-2 της διακήρυξης ως προς το προσωπικό και τα μεταφορικά μέσα, η Ομάδα θεωρεί ότι οι εν λόγω απαιτήσεις συνίστανται στα ελάχιστα επίπεδα ικανοτήτων και προσόντων ενός διαγωνισμού τέτοιου όγκου διακινούμενης αλληλογραφίας και προϋπολογισμού για τη δε κάλυψη τους ισχύουν τα αναφερόμενα ανωτέρω. Αναφορικά με το τέταρτο λόγο της προσφυγής που αφορά στις προϋποθέσεις επάρκειας της §11. 2 της διακήρυξης ως προς τη τεκμηρίωση γνώσης και εμπειρίας του υποψηφίου αναδόχου, η εν λόγω απαίτηση η οποία είναι σύμφωνη με τις διατάξεις της παρ. 4, του άρθρου 75 του Ν 4412/2016 και διασφαλίζει την εμπειρία που απαιτείται από τον ανάδοχο προκειμένου να διεκπεραιώσει αποτελεσματικά το έργο του, χωρίς να παραβιάζονται οι αρχές της αναλογικότητας της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης και του ελεύθερου ανταγωνισμού. Η εμπειρία, όπως έχει τονιστεί στο κείμενο των προδιαγραφών, είναι απαραίτητη λόγω του μεγάλου όγκου της διακινούμενης αλληλογραφίας, καθώς και της εξαιρετικής σπουδαιότητας των προς ανάθεση ταχυδρομικών υπηρεσιών, οι οποίες πρέπει να υλοποιούνται στους προβλεπόμενους χρόνους και με την προβλεπόμενη ποιότητα στο σύνολο στο εσωτερικό και στο εξωτερικό. Για τη κάλυψη και της εν λόγω απαίτησης από τους οικονομικούς φορείς ισχύουν τα αναφερόμενα ανωτέρω. Αναφορικά με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας σχετικά με τους Πίνακες - υποδείγματα για τις κατηγορίες βάρους - διαχείρισης των ταχυδρομικών αντικειμένων, οι πίνακες που επισυνάπτονται στο κείμενο των προδιαγραφών (παράρτημα Η πίνακες 1-12) σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην §4 ε του Παραρτήματος II της διακήρυξης: «ε. Η κατάθεση των ταχυδρομικών αντικειμένων της αναθέτουσας Αρχής για το εσωτερικό και το εξωτερικό θα γίνεται βάσει καταστάσεων, εις διπλούν, αναλόγως, σύμφωνα με τα συνημμένα υποδείγματα. Για την κατάθεση ταχυδρομικών αντικειμένων της αναθέτουσας Αρχής με ειδική διαχείριση για το εσωτερικό και το εξωτερικό θα συμπληρώνεται επιπλέον ειδική κατάσταση αναλόγως, σύμφωνα με τα συνημμένα υποδείγματα, στην οποία θα αναγράφονται τα στοιχεία του παραλήπτη, καθώς και ο αριθμός συστημένου (Barcode). Τα ανωτέρω υποδείγματα δύναται να τροποποιούνται κατόπιν

συμφωνίας της αναθέτουσας Αρχής» αποτελούν υποδείγματα, δεν είναι δεσμευτικοί για τους υποψήφιους αναδόχους, αποτυπώνουν δε με τον καλύτερο τρόπο τις κατηγορίες και το βάρος των ταχυδρομικών αντικειμένων, όπως χρησιμοποιούνται και κατά την τρέχουσα περίοδο από τις Υπηρεσίες του φορέα μας».

11. Επειδή, η προσφεύγουσα, με το υπόμνημά της, προβάλλει ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ορθά με τις από 9.7.2020 απόψεις της ότι είναι κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά τη κρίση της τους όρους της διακήρυξης καθορίζοντας τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους με γνώμονα τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, η δε θέσπιση με τη διακήρυξη των προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες, για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή σ' αυτόν των προμηθευτών των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων (πρβλ. ΣτΕ 1290/2016, 214/2011, ΕΑ 1049/2007, 691/2009), η δε σκοπιμότητα της θεσπίσεώς τους απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό (βλ. ΣτΕ 1290/2016, 3719/2011). Παραβλέπει όμως η αναθέτουσα αρχή ότι σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ελέγχονται οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (πρβλ. Ε.Α 415/2014. 354/2014, 257/2010, ΑΕΠΠ 942/2019, σκ. 23 κ.ά.), οι οποίες προσβάλλονται με τους προσβαλλόμενους με τη προδικαστική μας προσφυγή όρους της διακήρυξης. 2. Περαιτέρω η αναθέτουσα αρχή προβάλλει όλως αορίστως προς υποστήριξη της υπάρχουσας στο Παράρτημα II Κεφάλαιο Α παρ. 11.2 της διακήρυξης επί ποινή αποκλεισμού απαίτησης ως προς τις προϋποθέσεις επάρκειας του δικτύου του υποψήφιου αναδόχου για ύπαρξη ενός καταστήματος στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων και για ύπαρξη δύο τουλάχιστον κέντρων

διαλογής στην Ελληνική Επικράτεια ότι η απαίτηση αυτή διασφαλίζει την έγκαιρη και ασφαλή επίδοση της σχετικής αλληλογραφίας. Ωστόσο η ύπαρξη ενός καταστήματος στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων και δύο κέντρων διαλογής στην Ελληνική Επικράτεια δεν συνδέεται κατά τρόπο προφανή με την εκτέλεση αντίστοιχων υπηρεσιών στην Ελληνική επικράτεια κατά τρόπο έγκαιρο και ασφαλή, ενώ εν πάση περιπτώσει Ν. 4053/2012, δίνει τη δυνατότητα για τη παροχή των επίμαχων υπηρεσιών σε εταιρείες εκτός του Φ.Κ.Π.Υ («...») υπό την προϋπόθεση ότι διαθέτουν ειδική άδεια, χωρίς να συνδέει την άδεια με την διάθεση καταστήματος στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων ή/και τη διάθεση δύο τουλάχιστον κέντρων διαλογής στην Ελληνική Επικράτεια. Ειδικότερα στο άρθρο 6 του Ν. 4053/2012 ορίζονται τα εξής: «1. Στους χρήστες ταχυδρομικών υπηρεσιών, ανεξάρτητα από το σημείο της Ελληνικής Επικράτειας στο οποίο βρίσκονται, παρέχεται μονίμως και σε τιμές προσιτές, καθολική υπηρεσία, συγκεκριμένης ποιότητας, ... 4. Η καθολική υπηρεσία περιλαμβάνει τουλάχιστον τις εξής επί μέρους υπηρεσίες: α) Την περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή και διανομή ταχυδρομικών αντικειμένων βάρους έως 2 χιλιογράμμων. β) Την περισυλλογή, μεταφορά, διαλογή και διανομή ταχυδρομικών δεμάτων βάρους το πολύ 20 χιλιογράμμων, με τη δυνατότητα θέσπισης ειδικών ρυθμίσεων για την κατ' οίκον διανομή τέτοιων δεμάτων, κατόπιν αποφάσεως της Ε.Ε.Τ.Τ. γ) Τις υπηρεσίες των συστημένων και των αποστολών με δηλωμένη αξία. ...». [...]. Περαιτέρω, στην παρ. 1 του άρθρου 11 ορίζεται ότι «Επιτρέπεται η παροχή όλων των ταχυδρομικών υπηρεσιών, πλην των υπηρεσιών του άρθρου 6 του παρόντος, από φυσικά ή νομικά πρόσωπα υπό καθεστώς γενικής άδειας, μετά την εγγραφή τους στο Μητρώο Ταχυδρομικών Επιχειρήσεων που τηρείται στην Ε.Ε.Τ.Τ.», στην παρ. 1 του άρθρου 12 ότι «Για την παροχή των υπηρεσιών της παραγράφου 4 του άρθρου 6 του παρόντος, καθώς και για την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών που, κατά την κρίση της Ε.Ε.Τ.Τ., δεν διαφέρουν σημαντικά από την καθολική υπηρεσία, απαιτείται ειδική άδεια η οποία χορηγείται από την Ε.Ε.Τ.Τ.» και στην παρ. 1 του άρθρου 13 ορίζεται ότι «Φυσικά και νομικά πρόσωπα που παρέχουν ταχυδρομικές υπηρεσίες οφείλουν: ... β. Να διασφαλίζουν την ισότιμη μεταχείριση όλων των χρηστών. ...

ια. Να διασφαλίζουν ότι τα τιμολόγια τους πληρούν τους κανόνες του υγιούς ανταγωνισμού και τους κανόνες διαφάνειας, ότι δημοσιεύονται καταλλήλως και ότι κοινοποιούνται στην Ε.Ε.Τ.Τ. ιβ [..]». Κατά το προγενέστερο στάδιο, δηλαδή πριν από προσαρμογή του ελληνικού δικαίου στις διατάξεις της οδηγίας 97/67/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 15ης Δεκεμβρίου 1997 σχετικά με τους κοινούς κανόνες για την ανάπτυξη της εσωτερικής αγοράς κοινοτικών ταχυδρομικών υπηρεσιών και τη βελτίωση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών (ΕΕ L 15 της 21.1.1998), όπως η οδηγία αυτή τροποποιήθηκε με τις οδηγίες 2002/39/ΕΚ της 10.6.2002 (ΕΕ L 176 της 5.7.2002) και 2008/6/ΕΚ της 20.2.2008 (ΕΕ L 52 της 28.2.2008) του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, η παροχή των επίμαχων υπηρεσιών εν τοις πράγμασι ασκούνταν αποκλειστικά από τον Φορέα Παροχής Καθολικών Ταχυδρομικών υπηρεσιών, δηλαδή από την εταιρεία «...», η οποία μέχρι την 31.12.2012 αναλάμβανε το έργο προνομιακά χωρίς διαγωνισμό και επιδιώκεται και μετά την 1.1.2013, ότε και επήλθε πλήρης απελευθέρωση της εσωτερικής αγοράς στο τομέα των ταχυμεταφορών, να εξακολουθήσει να παρέχεται το συγκεκριμένο έργο από τον ίδιο το Φορέα Παροχής Καθολικής Υπηρεσίας (ΦΠΚΥ) τυπικά μέσω διαγωνισμού, με απεριόριστη όμως ελευθερία επιλογής του αναθέτοντος φορέα υπέρ αυτού (ΦΚΠΥ). Περαιτέρω η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η απαίτηση αυτή μπορεί να καλυφθεί με τη χρήση των διατάξεων του άρθρου 78 του Ν.4412/2016. Στο σημείο αυτό η αναθέτουσα αρχή προβαίνει σε έμμεση ομολογία ότι κανένας υποψήφιος ανάδοχος - πλην της «...» - δεν διαθέτει τις τεθείσες επί ποινή αποκλεισμού στη διακήρυξη προϋποθέσεις επάρκειας του δικτύου! Υπογραμμίζεται στο σημείο αυτό ότι η ανωτέρω απαίτηση προκειμένου να καλυφθεί με τη χρήση των διατάξεων του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016 προϋποθέτει τη συμμετοχή στην ένωση / κοινοπραξία της «...», άνευ της συμμετοχής της οποίας, ουδείς εκ των παροχών της Ελλάδα και των παρόχων του εξωτερικού σε οποιονδήποτε συνδυασμό μπορεί να καλύψει την απαίτηση για ύπαρξη καταστήματος στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων της Ελληνικής Επικράτειας. Οι συγκεκριμένοι όροι συνεκτιμώμενοι με τη πραγματική κατάσταση της εγχώριας ταχυδρομικής

αγοράς, στην οποία δεσπόζουσα θέση, ως φορέας καθολικής υπηρεσίας, κατέχει η δημόσια επιχείρηση «...», αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας που απορρέει από τα άρθρα 49 και 56 της Συνθήκης της ΕΕ διότι καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή υποψηφίων άλλων κρατών - μελών, οπότε εμποδίζουν την ανάπτυξη του επιδιωκόμενου με τη σύμβαση σκοπού, καθόσον με την αλληλογραφία με τους ασφαλισμένους του «...» μπορεί να διεξαχθεί έγκαιρα και με ασφάλεια χωρίς την ύπαρξη καταστήματος στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων και χωρίς την ύπαρξη δύο τουλάχιστον κέντρων διαλογής στην Ελληνική Επικράτεια, ενώ σε κάθε περίπτωση μπορεί να διεξαχθεί και με άλλους τρόπους χαμηλότερου μάλιστα κόστους, όπως π.χ με συμβάσεις πρακτορείας, υπεργολαβίας κλπ (πρβλ σημ. 62, 64 και 65 των Προτάσεων της Γενικής Εισαγγελέως του ΔΕΕ επί της υπόθεσης C- 507/03 Επιτροπή κατά Ιρλανδίας, σκ. 25 έως 27). Επειδή η διατυπωμένη με αυτό το περιεχόμενο με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής αιτιολογία περί της επιλογής του επίμαχου όρου για τη φερόμενη διασφάλιση της έγκαιρης και ασφαλούς επίδοσης της σχετικής αλληλογραφίας, ο οποίος ανάγεται πρωτίστως στην αύξηση των εγγυήσεων για τη διασφάλιση της απαιτούμενης ποιότητας ως προς τη διακίνηση της αλληλογραφίας, δεν παρίσταται νόμιμη και επαρκής. Συνεπώς η φύση και ο όγκος της προς διακίνηση αλληλογραφίας δεν δικαιολογούν *per se* και σε κάθε περίπτωση επαρκώς την θέσπιση όρου περί ύπαρξης την ύπαρξη καταστήματος στο 95% των Καλλικρατικών Δήμων και την ύπαρξη δύο τουλάχιστον κέντρων διαλογής στην Ελληνική Επικράτεια σε σύμβαση συγκεκριμένου τύπου, ήτοι σύμβαση ιδίου αντικειμένου, ενώ από τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής δεν προκύπτει ο αιτιώδης σύνδεσμος για τη θέσπιση του συγκεκριμένου όρου, που περιορίζει τον ανταγωνισμό εμφανέστατα υπέρ ενός και μόνου υποψηφίου και αποκλείει την εταιρεία μας αλλά και έτερες ημεδαπές και αλλοδαπές επιχειρήσεις που διαθέτουν τη σχετική άδεια προ της εφαρμογής του Ν. 4053/2012 και ως εκ τούτου παρείχαν και παρέχουν ασκώντας νομίμως τη σχετική δραστηριότητα, με την επιτυχή εκτέλεση αντίστοιχων συμβάσεων και με το απαιτούμενο επίπεδο ποιότητας των υπό ανάθεση υπηρεσιών. (όπως συμβάσεις της εταιρείας μας για τη διανομή λογαριασμών της «...», της «...»,

της «...» κ.λ.π). Με βάση τα ανωτέρω, δεν παρίσταται αναγκαία και αναλογική - σε σχέση με τον περιορισμό του ανταγωνισμού που δημιουργεί - η θέσπιση από την διακήρυξη του εν θέματι κριτηρίου, ως έχει, ενώ τουναντίον, η εν λόγω απαίτηση κρίνεται δυσανάλογη με τον επιδιωκόμενο σκοπό, που συνίσταται στη διασφάλιση της άμεσης διαβίβασης της διακινούμενης αλληλογραφίας εντός του πλέον σύντομου χρόνου. Κατά συνέπεια, ο πληττόμενος αυτός όρος της διακήρυξης, πέραν του ότι δημιουργεί συνθήκες ευνοϊκής μεταχείρισης της «...», περιορίζει ανεπίτρεπτα το κύκλο των δικαιουμένων να μετάσχουν στο διαγωνισμό, εφόσον λαμβάνοντας υπόψη και τις διατάξεις του ν. 4053/2012, δεν συνδέεται άρρηκτα και κατά τρόπο πρόσφορο και αναλογικό με το αντικείμενο της προς ανάθεση υπηρεσίας (πρβλ. ΣτΕ 3894/2011, 812/2009, 3491/2005, 1912,2787/2007, ΕΑ του ΣτΕ 39/2011,287- 288/2010,312/2007) με βάση τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής. 3. Στη συνέχεια η αναθέτουσα αρχή δεν παρέχει καμία αιτιολογία αναφορικά με την αναγκαιότητα απασχόλησης από τον υποψήφιο, πενταμελή ομάδα έργου με Υπεύθυνο Έργου με 10ετή τουλάχιστον εμπειρία σε διαχείριση έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας και την αναγκαιότητα διάθεσης 500 τετράτροχων (φορτηγά και επιβατικά αυτοκίνητα για τη παραλαβή και τη διακίνηση της αλληλογραφίας και των δεμάτων) για τη διεξαγωγή της υπό ανάθεση υπηρεσίας. Ως εκ τούτου, οι όροι αυτοί εμποδίζουν την ανάπτυξη του ανταγωνισμού, αφού περιορίζουν τη δυνατότητα όλων των υποψηφίων (ημεδαπών και κοινοτικών), πλην της εταιρείας «...» να προσέλθουν στο διαγωνισμό, αντίκειται δε και στην αρχή της ίσης μεταχείρισης, καθόσον καθιερώνουν συγκαλυμμένη διάκριση υπέρ του ελληνικού Φορέα Παροχής Καθολικής Υπηρεσίας. 4. Τέλος αναφορικά με τις αιτιάσεις μας σχετικά με τους Πίνακες - υποδείγματα για τις κατηγορίες βάρους - διαχείρισης των ταχυδρομικών αντικειμένων, που επισυνάπτονται στο κείμενο των προδιαγραφών (παράρτημα ΙΙ πίνακες 1-12) αυτές επιβεβαιώνονται πλήρως από την από 26.6.2020 επιστολή της εταιρείας «...» περί υποβολής διευκρινήσεων /παρατηρήσεων & προτάσεων επί της διακήρυξης, η οποία υποβλήθηκε ηλεκτρονικά μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ, όπου η «...» ζητά τον διαχωρισμό στο πίνακα 11 των σάκων

μεταξύ Α & Β Προτεραιότητας προκειμένου οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης να είναι απόλυτα προσαρμοσμένες στο ήδη εκδοθέντα επίσημο τιμοκατάλογο της «...», έτους 2020. Σημειώνεται στο σημείο αυτό τα εξής: Η αναθέτουσα αρχή με την με ΑΠ 142208 από 2.7.2020 απόφαση της για παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας παραλαβής των προσφορών του επίδικου διαγωνισμού εκτός από τη με αριθμό 193/2020 απόφαση του 5ου κλιμακίου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, με την οποία αναστέλλεται η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, έλαβε υπόψη της το γεγονός ότι οι από 26.6.2020 διευκρινήσεις που ζητήθηκαν από την εταιρεία «...» δεν μπορούν να παρασχεθούν έως τέσσερις (4) ημέρες πριν από την καταληκτική ημερομηνία για τη παραλαβή των προσφορών, προκειμένου όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για τη κατάρτιση των προσφορών τους. Επίσης σημειώνεται ότι δεν λάβαμε από την αναθέτουσα αρχή ακριβές αντίγραφο της από 26.6.2020 επιστολής της «...» αν και το ζητήσαμε εγγράφως με τις από 3.7.2020 και την από 8.7.2020 επιστολές μας. Η αναθέτουσα αρχή κατ' αρχήν μας χορήγησε τη με αριθμό πρωτ. 147317/7.7.2020 επιστολή της στην οποία παρατίθενται οι υποβληθείσες από την ως άνω εταιρεία διευκρινήσεις /παρατηρήσεις και προτάσεις επί της διακήρυξης. Ακολούθως μετά την αποστολή της από 8.7.2020 επιστολή μας με την οποία επανήλθαμε ζητώντας αντίγραφο της από 26.6.2020 επιστολής της «...» προκειμένου να λάβουμε γνώση και για τις νόμιμες συνέπειες, η αναθέτουσα αρχή απάντησε με την με αριθμό πρωτ. 161113/17.7.2020 επιστολή με τη οποία μας ζήτησε να της γνωρίσουμε τους λόγους που αιτούμαστε τη χορήγηση αντιγράφου.».

12. Επειδή, οι κανονιστικές ρυθμίσεις, όπως οι θεσπιζόμενοι με την διακήρυξη διαγωνισμού όροι, δεν χρήζουν, ως εκ της φύσεώς τους, αιτιολογίας (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 918/2003, 876/2004), η Διοίκηση, δε, είναι, κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακηρύξεως ως προς τα προς προμήθεια είδη, καθορίζοντας τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και

ποιοτική άποψη, ενώ θα πρέπει να θεωρείται ότι απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό η σκοπιμότητα της θεσπίσεως επί μέρους όρων και τεχνικών προδιαγραφών (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 434/2008). Και τούτο διότι όταν ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επικαλείται λόγους με τους οποίους επιχειρεί, υπό την μορφή γενικής αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προσδιορίσει, κατά τις δικές τους δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, βάσει δικών του εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, αυτοί οι λόγοι είναι απορριπτέοι ως अपαράδεκτοι (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 307/2007).

13. Επειδή, 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. ΕΣ 2402/2010).

14. Επειδή, συνεπώς, ο αναθέτων φορέας έχει την ευχέρεια να καθορίσει τις προϋποθέσεις συμμετοχής (και συνεπώς κατ' αναλογία τις τεχνικές προδιαγραφές), σύμφωνα με το ενωσιακό και εθνικό δίκαιο, του διαγωνισμού με δύο βασικούς περιορισμούς: (α) να μην περιορίζεται ο ελεύθερος και ανόθευτος ανταγωνισμός και η ευρεία συμμετοχή σε διαγωνιστικές διαδικασίες μέσω της επιβολής προδιαγραφών που συρρικνώνουν την ελεύθερη αγορά και (β) να τίθενται κατά τέτοιο τρόπο στο κείμενο της διακήρυξης, ώστε να είναι αρκετά ακριβείς και να μην καταλείπεται οιαδήποτε αμφιβολία στους προσφέροντες ως προς την κατανόηση και τον

προσδιορισμό του αντικειμένου και των απαιτήσεων της διακήρυξης. Επιπρόσθετα, κάθε αναθέτων φορέας στις περιπτώσεις αυτές πρέπει να λαμβάνει υπόψη το κριτήριο της αναλογικότητας υπό την έννοια ότι τυχόν περιοριστικά μέτρα που τίθενται με τους όρους της διακήρυξης μπορούν να θεωρηθούν ότι συμβιβάζονται με τον ενωσιακό δίκαιο μόνον εάν μπορεί να αποδειχθεί ότι: (α) έχουν οριστεί για την εξυπηρέτηση θεμιτού σκοπού δημόσιας τάξης που έχει τεθεί προς το γενικό συμφέρον, (β) εφαρμόζονται κατά τρόπο που δεν δημιουργεί διακρίσεις, (γ) είναι κατάλληλα για την επίτευξη αυτού του επιδιωκόμενου σκοπού και (δ) δεν είναι δεσμευτικά πέραν του βαθμού που είναι αναγκαίος για την επίτευξη του σκοπού (βλ. ΔΕΚ απόφαση της 3^η Φεβρουαρίου 1993 Vereniging Veronica Omroep Organisatie κατά Commissariaat voor de Media, C-148/91, σκ. 9, Dieter Kraus κατά Land Baden-Württemberg, C-19/92, σκ. 32). Με άλλα λόγια ο αναθέτων φορέας είναι εκείνος που καθορίζει το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των υποψηφίων οικονομικών φορέων, το οποίο, όμως και πρέπει να συνδέεται και να τελεί σε αναλογία προς το αντικείμενο της σύμβασης και να δικαιολογείται από τη φύση και το σκοπό του συγκεκριμένου έργου. Επίσης, ως παγίως γίνεται δεκτό, οι αναθέτοντες φορείς θα πρέπει να επιδιώκουν το ευρύτερο δυνατό άνοιγμα της αγοράς στον ανταγωνισμό με σκοπό την προσέλκυση ευρύτερου φάσματος δυνητικών υποψηφίων. Συνεπώς, προς διασφάλιση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, οι αναθέτοντες φορείς θα πρέπει να θεσπίζουν κριτήρια που είναι αμερόληπτα, σαφή και πλήρη, και να αποφεύγουν την πρόβλεψη τυχόν περιορισμών συμμετοχής που δεν σχετίζονται με την καταλληλότητα του οικονομικού φορέα, καθόσον έτσι θεσπίζονται αυθαίρετοι και μη συναρτώμενοι προς τις συνθήκες και το είδος της σύμβασης φραγμοί (βλ. απόφαση του ΔΕΕ της 19ης Μαΐου 2009 στην υπόθεση C-53/07, Assitur Srl κατά Camera di Commercio, Industria, Artigianato e Agricoltura di Milano, σκ. 16).

15. Επειδή, η θέσπιση με τη διακήρυξη των προδιαγραφών που ο αναθέτων φορέας κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες, για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών του, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού, εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο

διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή σε αυτόν των υποψήφιων αναδόχων δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων. Και ναι μεν, σύμφωνα με όσα έχουν γίνει δεκτά νομολογιακώς, καθ' ερμηνεία των προγενεστέρων διατάξεων, τα οποία δύνανται να υποστηριχθούν και υπό τις νέες ως άνω διατάξεις, αφού αυτές ρυθμίζουν κατά τον ίδιο, ακριβώς, τρόπο τα σχετικά ζητήματα των τεχνικών προδιαγραφών και των κριτηρίων επιλογής, ως προς την εξασφάλιση ισότιμης προσβάσεως των οικονομικών φορέων στη διαδικασία συνάψεως συμβάσεως, καθώς και ως προς το άνοιγμα των δημοσίων συμβάσεων στον ανταγωνισμό, απαγορεύεται, κατ' αρχήν, η θέσπιση προδιαγραφών που περιορίζουν τον κύκλο των διαγωνιζομένων επιχειρήσεων. Δεν αποκλείεται, δε, ένας τέτοιος περιορισμός, ως εκ των απαιτήσεων συγκεκριμένων προδιαγραφών, αν μόνον αυτές οι συγκεκριμένες προδιαγραφές εξυπηρετούν αποτελεσματικά τις ανάγκες για την κάλυψη των οποίων τίθενται (ΣτΕ 1105/2010, πρβλ. ΣτΕ. 365/2007, Ε.Α. ΣτΕ 267/2008). Επομένως, ο έλεγχος του συννόμου των ελαχίστων τεχνικών προδιαγραφών και των κριτηρίων επιλογής, θα πρέπει να συνεκτιμά τα ανωτέρω και μάλιστα να λαμβάνει υπόψη με ιδιαίτερη σοβαρότητα την ανά περίπτωση αιτιολογία που ο αναθέτων παρέχει σχετικά με την καταλληλότητα, τη συνάφεια, την προσφορότητα και την αναγκαιότητα της θέσπισης των επίμαχων όρων. Τούτο δεν σημαίνει, ότι ο αναθέτων φορέας δύναται να θέσει προσκόμματα στον ανταγωνισμό θεσπίζοντας κατά το δοκούν επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις, αλλά ότι το αναγκαίο αυτών ερμηνεύεται και υπό την οπτική της χρηστικότητας και καταλληλότητας και ούτως η διάκριση μεταξύ επιθυμητού και αναγκαίου αυτονόητα στενεύει.

16. Επειδή, στο άρθρο 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» της διακήρυξης ορίζεται, ότι: «...» *(όλες τις Υπηρεσιακές Μονάδες που λειτουργούν, καθώς και Υπηρεσιακές Μονάδες που πιθανόν λειτουργήσουν στο μέλλον). Οι όροι παροχής των ταχυδρομικών υπηρεσιών σε φορείς του Ελληνικού Δημοσίου καθορίζονται με βάση τη νομοθεσία για την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών. Αναλυτικότερα το*

αντικείμενο του έργου αποτελούν: Η διακίνηση ταχυδρομικών αντικειμένων (π.χ. εγγράφων, δεμάτων, σάκων, διαφόρων εντύπων) από όλες τις Υπηρεσίες του «...» προς διάφορους παραλήπτες, σε όλη την Ελλάδα καθώς και σε χώρες του εξωτερικού. [...] Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε τρία (3) έτη αρχής γενομένης από την ημερομηνία υπογραφής της. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της παρούσας διακήρυξης. [...]». Επίσης, στο άρθρο 2.3.1 «Κριτήριο ανάθεσης» της διακήρυξης ορίζεται, ότι: «[...] Ανά κριτήριο αξιολογούνται: [...] 3. Οργάνωση του τρόπου υλοποίησης της σύμβασης ενόψει των ιδιαιτεροτήτων της σύμβασης. Θα αξιολογηθεί η κατανόηση εκ μέρους του υποψήφιου Αναδόχου όλων των περιορισμών και κινδύνων που ενδέχεται να παρουσιαστούν κατά την υλοποίηση του έργου. Ειδικότερα, ο Υποψήφιος θα πρέπει να αναλύσει τον τρόπο που θα οργανώσει την εκτέλεση του έργου για την προσήκουσα παροχή των υπηρεσιών σε δυσπρόσιτες ηπειρωτικές ή νησιωτικές περιοχές, περιοχές αγροτικές ή ημι-αστικές χωρίς ή με ανεπαρκή οδοαρίθμηση, καθώς και σε απομακρυσμένους οικισμούς αγροτικών περιοχών. Επίσης, ο Υποψήφιος θα πρέπει να εκθέσει τον τρόπο αντιμετώπισης έκτακτων αναγκών ή συνθηκών και ειδικότερα σε περίπτωση απαίτηση για ταυτόχρονη μαζική διακίνηση μη συνήθους όγκου ταχυδρομικών αντικειμένων. (Κεφάλαιο Α παράγραφοι 4,5,6,9,10,11.4,13,14,15). 4. Παράδοση και παραλαβή των ταχυδρομικών αντικειμένων στην έδρα των υπηρεσιακών μονάδων. Θα αξιολογηθεί η πληρότητα που Δικτύου του υποψηφίου Αναδόχου και η ύπαρξη καταστημάτων ανά την Επικράτεια (σε απόσταση, όχι μεγαλύτερη των 700 μέτρων για τα αστικά κέντρα και σε απόσταση, όχι μεγαλύτερη των 2.000 μέτρων για τις μη αστικές περιοχές). Σε περίπτωση που στην έδρα των Υπηρεσιακών Μονάδων δεν λειτουργεί κατάστημα του υποψηφίου Αναδόχου, ζητείται η καθημερινή παραλαβή/παράδοση της αλληλογραφίας αυτών των Υπηρεσιακών Μονάδων με δικά του μέσα και χωρίς χρέωση κόστους δρομολογίου. (Κεφάλαιο Α παράγραφοι 1,2,3,7,8,10,12,15) [...]». Περαιτέρω, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης και ειδικότερα στο «ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α' – ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΡΓΟΥ» αυτού ορίζεται, ότι: «1.

ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΕΡΓΟΥ. Η παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών στον «...» (όλες τις Υπηρεσιακές Μονάδες που λειτουργούν, καθώς και Υπηρεσιακές Μονάδες που πιθανόν λειτουργήσουν στο μέλλον). Οι όροι παροχής των ταχυδρομικών υπηρεσιών σε φορείς του Ελληνικού Δημοσίου καθορίζονται με βάση τη νομοθεσία για την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών. Αναλυτικότερα το αντικείμενο του έργου αποτελούν: Η διακίνηση ταχυδρομικών αντικειμένων (π.χ. εγγράφων, δεμάτων, σάκων, διαφόρων εντύπων) από όλες τις Υπηρεσίες του «...» προς διαφόρους παραλήπτες, σε όλη την Ελλάδα καθώς και σε χώρες του εξωτερικού. ΓΕΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ. - Η διακίνηση παραστατικών αλληλογραφίας από τις Κεντρικές Υπηρεσίες της Διοίκησης προς τις Μονάδες του «...», φορείς, ασφαλισμένους, συνταξιούχους, εργοδότες, ανταποκριτές πρώην ΟΓΑ και λοιπούς παραλήπτες σε όλη τη χώρα. - Η διακίνηση παραστατικών αλληλογραφίας από τις Μονάδες του «...» προς άλλες υπηρεσιακές μονάδες του «...», ασφαλισμένους, συνταξιούχους, εργοδότες, ανταποκριτές πρώην ΟΓΑ και λοιπούς παραλήπτες σε όλη τη χώρα. - Η διακίνηση παραστατικών αλληλογραφίας από τις υπηρεσιακές μονάδες του «...» προς ασφαλισμένους, συνταξιούχους ή φορείς σε χώρες του εξωτερικού. - Η μαζική διακίνηση των παραστατικών αλληλογραφίας προς ασφαλισμένους, συνταξιούχους και εργοδότες σε όλη τη χώρα. Το προς μαζική διακίνηση υλικό δύναται να παραδίδεται και από αναδόχους εκτύπωσης (όπως ΗΔΙΚΑ κ.α.), που χρησιμοποιεί η αναθέτουσα αρχή. Σε περίπτωση παραλαβής της αλληλογραφίας από αναδόχους εκτύπωσης, ο ανάδοχος θα ειδοποιείται εγγράφως από την αρμόδια Υπηρεσία, τουλάχιστον τρεις ημέρες νωρίτερα. Με τον όρο «μαζική» αποστολή εννοείται η αποστολή μεγάλου πλήθους φακέλων, ταξινομημένων ανά ταχυδρομικό κωδικό. [...] Τα παραστατικά αλληλογραφίας διακινούνται κατά την οριζόμενη συχνότητα (Κεφ.10) από τις Μονάδες του «...» και θα πρέπει να μεταφέρονται με ταχύ και αξιόπιστο τρόπο και τήρηση όλων των κανόνων ασφάλειας που προβλέπονται από τον Νόμο από και προς τον αναγραφόμενο παραλήπτη σε όλη την επικράτεια καθώς και σε χώρες του εξωτερικού (χώρες της Ε.Ε. και λοιπές χώρες). Σε κάθε Μονάδα, τα προς διακίνηση υλικά θα συσκευάζονται κατάλληλα σε τυποποιημένους από το «...» φακέλους/δέματα.

Επίσης η διαδικασία της συσκευασίας θα ελέγχεται από τον Υπεύθυνο Διακίνησης που θα οριστεί σε κάθε Μονάδα. Το προς διακίνηση υλικό θα παραδίδεται από τους Υπεύθυνους Διακίνησης του «...» στα σημεία που θα υποδείξει ο Ανάδοχος και θα βρίσκονται: • στην ίδια περιοχή/συνοικία με την Μονάδα του «...» και σε απόσταση όχι μεγαλύτερη των 700 μέτρων για τα αστικά κέντρα, • στις μη αστικές περιοχές σε απόσταση όχι μεγαλύτερη των 2 χλμ, • σε διαφορετική περίπτωση ο Ανάδοχος θα πρέπει να παραδίδει και να παραλαμβάνει το διακινούμενο υλικό από τις υπηρεσιακές μονάδες του «...» χωρίς χρέωση κόστους δρομολογίου. Πλέον των ανωτέρω, το προς διακίνηση υλικό (συλλογή - διανομή) θα πραγματοποιείται με μέριμνα του Αναδόχου, δύο (2) φορές την εβδομάδα και από δεκαπέντε (15) σημεία εντός του δήμου Αθηναίων, τα οποία θα υποδειχθούν με την υπογραφή της σύμβασης από τον «...» [...].

2. ΤΟΠΟΣ ΚΑΤΑΘΕΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ. Όλα τα καταστήματα του Αναδόχου ανά την Επικράτεια. Στην περίπτωση παράδοσης ή παραλαβής αλληλογραφίας Υπηρεσιακών Μονάδων στην έδρα των οποίων δεν λειτουργεί κατάστημα του Αναδόχου και κατά συνέπεια δεν είναι δυνατή η παράδοση/παραλαβή των αντικειμένων από τον αρμόδιο υπάλληλο του «...», ο Ανάδοχος υποχρεούται να φροντίσει για την καθημερινή παραλαβή/παράδοση της αλληλογραφίας αυτών των Υπηρεσιακών Μονάδων με δικά του μέσα και χωρίς χρέωση κόστους δρομολογίου. Η κατάθεση από τους αρμοδίους υπαλλήλους του «...» θα πραγματοποιείται κατά τις εργάσιμες ημέρες, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από την αναθέτουσα Αρχή. [...]

3. ΤΟΠΟΣ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΕΠΙΔΟΣΗ ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ. α. Ανά την επικράτεια ή στο εξωτερικό, στη Διεύθυνση παραλήπτη που αναγράφεται επί των ταχυδρομικών αντικειμένων. β. Όσον αφορά στη παράδοση σε Υπηρεσιακές Μονάδες η παραλαβή θα εξυπηρετείται από το πλησιέστερο Κατάστημα του Αναδόχου στην ταχυδρομική διεύθυνση της υπηρεσιακής Μονάδας μεταξύ των ωρών 08:00 έως 14:00.[...]

•Υποδομή και ικανότητα του Υποψηφίου Αναδόχου 1. Δίκτυο : Για την κάλυψη των αναγκών του Φορέων, θα πρέπει ο υποψήφιος Ανάδοχος να διαθέτει ικανό αριθμό καταστημάτων σε πανελλαδικό επίπεδο και συγκεκριμένα θα πρέπει να διαθέτει:

α) ένα (1) τουλάχιστον κατάστημα στο 95% των Καλλικρατικών δήμων, β) δύο (2) τουλάχιστον κέντρα διαλογής ανά την ελληνική επικράτεια. Επιπλέον για τη διανομή και επίδοση ταχυδρομικών αντικειμένων σε χώρες του Εξωτερικού, θα πρέπει ο υποψήφιος Ανάδοχος να διατηρεί συνεργασία με αντίστοιχες ξένες Ταχυδρομικές Υπηρεσίες / Εταιρίες. Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να υποβάλει Δήλωση η οποία να παρέχει πληροφορίες για τα κάτωθι: Α. Αναλυτική περιγραφή του δικτύου (κτιριακές και τυχόν λοιπές υποδομές σημείων πρόσβασης /παραλαβής, επεξεργασίας, διαλογής, και διανομής / παράδοσης των ταχυδρομικών αντικειμένων). Στη Δήλωση πρέπει αναλυτικά να αναφέρονται υπό μορφή καταλόγου με αναφορά της διεύθυνσης (περιοχή, οδός, αριθμός, Τ.Κ.) τα σημεία πρόσβασης σε όλους τους Καλλικρατικούς δήμους της ελληνικής επικράτειας. Β. Κατάλογο των ταχυδρομικών εταιρειών άλλων χωρών με τις οποίες διατηρεί συνεργασία. 2. Προσωπικό. Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει προσωπικό που να ανέρχεται τουλάχιστον σε 1.500 υπαλλήλους, που να είναι ικανό να παρέχει τις υπηρεσίες που ζητούνται στην παρούσα διακήρυξη καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης. Συγκεκριμένα, ο υποψήφιος Ανάδοχος, θα υποβάλλει Δήλωση που θα αναφέρει: α. το απασχολούμενο προσωπικό (αριθμός, ειδικότητες, επίπεδο εμπειρίας) κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και β. το μέσο ετήσιο ανθρώπινο δυναμικό του υποψήφιου κατά την τελευταία τριετία. Επίσης, απαιτείται να διαθέσει για το εν λόγω έργο πενταμελή Ομάδα έργου από υπαλλήλους του, εκ των οποίων θα ορισθεί ένας Υπεύθυνος Έργου με 10ετή τουλάχιστον επαγγελματική εμπειρία σε Διαχείριση Έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας με Πανεπιστημιακό Τίτλο Σπουδών (ΑΕΙ ή ισοδύναμο), καθώς και ένας Αναπληρωτής Υπεύθυνος Έργου με 5ετή τουλάχιστον επαγγελματική εμπειρία σε Διαχείριση Έργων ταχυδρομικών υπηρεσιών μεγάλης κλίμακας με Πανεπιστημιακό Τίτλο Σπουδών (ΑΕΙ ή ισοδύναμο). Η Ομάδα έργου: θα παρακολουθεί την υλοποίηση των υπηρεσιών επιστολικής αλληλογραφίας των Φορέων, θα συνεργάζεται με τις υπηρεσίες των Φορέων για την επίλυση τυχόν προβλημάτων, θα ενημερώνει τις υπηρεσίες των Φορέων για θέματα που αφορούν στις ταχυδρομικές υπηρεσίες. Ο Ανάδοχος θα πρέπει να συμπληρώσει

τον παρακάτω πίνακα σύνθεσης Ομάδας Έργου. [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ] Επίσης, ο υποψήφιος Ανάδοχος θα υποβάλλει βιογραφικά σημειώματα σε τυποποιημένη μορφή για τα μέλη της Ομάδας Έργου, στα οποία να αναφέρονται οι τίτλοι σπουδών, η εξειδίκευση και η εμπειρία τους σύμφωνα με το υπόδειγμα του παραρτήματος το Δ4. Υπόδειγμα βιογραφικού σημειώματος. 3. Μεταφορικά μέσα για την υλοποίηση του έργου. Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει τα αναγκαία μεταφορικά μέσα διανομής ταχυδρομικών αποστολών ώστε να είναι σε θέση να παρέχει τις υπηρεσίες που ζητούνται στην παρούσα διακήρυξη καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας, καθώς και σύστημα μεταφορικών αξόνων καθημερινής διακίνησης ταχυδρομικών αποστολών προς όλα τα καταστήματα του υποψήφιου Αναδόχου. Συγκεκριμένα, θα πρέπει να υποβάλλει σχετική Δήλωση στην οποία να αναφέρει ότι διαθέτει: - τουλάχιστον 500 τετράτροχα (φορτηγά και επιβατικά αυτοκίνητα για την παραλαβή και τη διακίνηση της αλληλογραφίας και των δεμάτων). - τουλάχιστον 750 δίκυκλα τα οποία χρησιμοποιούν οι μεταφορείς και οι διανομείς της αλληλογραφίας. [...] • Τεκμηρίωση γνώσης και εμπειρίας του Υποψηφίου Αναδόχου. Ο υποψήφιος Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει (αθροιστικά σε περίπτωση ενώσεως/κοινοπραξίας) ικανοποιητική τεχνογνωσία, επαγγελματική ικανότητα και εμπειρία, σε Έργα αντίστοιχου μεγέθους και πολυπλοκότητας με το υπό ανάθεση Έργο. Η εμπειρία είναι απαραίτητη λόγω του μεγάλου όγκου της διακινούμενης αλληλογραφίας, καθώς και της εξαιρετικής σπουδαιότητας των προς ανάθεση ταχυδρομικών υπηρεσιών οι οποίες πρέπει να υλοποιούνται στους προβλεπόμενους χρόνους και με την προβλεπόμενη ποιότητα στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας. Ο Υποψήφιος Ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την ανωτέρω προϋπόθεση συμμετοχής, καταθέτοντας με την Προσφορά του τα ακόλουθα στοιχεία τεκμηρίωσης: - κατάλογο παρόμοιων συναφών έργων που να αφορούν στην παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών απλής ή συστημένης αλληλογραφίας που έχει εκτελέσει κατά τα προηγούμενα τρία (3) έτη, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Οι παραδόσεις και οι παροχές υπηρεσιών αποδεικνύονται εάν μεν ο Αποδέκτης είναι Δημόσιος Φορέας με πιστοποιητικά ή πρωτόκολλα

παραλαβής που συντάσσεται από την αρμόδια Δημόσια Αρχή. Εάν δε ο Αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, ως στοιχείο τεκμηρίωσης υποβάλλεται βεβαίωση του εν λόγω φορέα. Ο Κατάλογος Έργων πρέπει να έχει την εξής μορφή: [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ] Ένα (1) τουλάχιστον παρόμοιο με το αντικείμενο του υπό ανάθεση έργου, το οποίο έχει ολοκληρωθεί επιτυχώς από τον Υποψήφιο Ανάδοχο, θα πρέπει να παρουσιαστεί αναλυτικά.».

17. Επειδή, κατά το μέρος που με την προσφυγή προβάλλεται ότι οι προσβαλλόμενοι όροι της διακήρυξης εμποδίζουν τη συμμετοχή στο διαγωνισμό έτερων, πλην της ίδιας της προσφεύγουσας, οικονομικών φορέων, οι σχετικοί ισχυρισμοί είναι απορριπτέοι ως προβαλλόμενοι εκ συμφέροντος τρίτου.

18. Επειδή, όπως έχει κριθεί, τυχόν ταύτιση των πληττόμενων προδιαγραφών με προϊόντα συγκεκριμένης εταιρείας, δεν αρκεί για να θεωρηθεί ότι οι σχετικές τεχνικές προδιαγραφές είναι φωτογραφικές, όταν δικαιολογείται η θέσπιση των τεχνικών αυτών προδιαγραφών καιόταν μόνον οι συγκεκριμένες προδιαγραφές εξυπηρετούν αποτελεσματικά τις ανάγκες, για την κάλυψη των οποίων τίθενται, κρίση, η οποία, μάλιστα, αποτελεί τεχνική κρίση της διοικήσεως, η οποία, όπως κάθε τέτοια κρίση, δεν ελέγχεται ακυρωτικώς (Ε.Α. ΣτΕ 1025, 836/2010, 829, 201/2007). Αναλόγως, δε, ισχύει, εν γένει για τις τιθέμενες με τη διακήρυξη δημόσιας σύμβασης απαιτήσεις.

19. Επειδή, από την περιλαμβανόμενη στη διακήρυξη περιγραφή του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, προκύπτει ότι σε αυτό περιλαμβάνεται, μεταξύ άλλων, η αποστολή υλικού προς παραλήπτες τόσο σε όλη την έκταση της ελληνικής επικράτειας, όσο και στο εξωτερικό. Όπως, δε, προκύπτει από τη διακήρυξη, αλλά και αναφέρεται στις απόψεις του αναθέτοντος φορέα, σκοπό της διακήρυξης συνιστά η έγκαιρη παράδοση του υλικού προς τους παραλήπτες. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι οι περιλαμβανόμενοι στο Κεφάλαιο Α' της διακήρυξης υπό τον τίτλο «1. Δίκτυο» όροι, σύμφωνα με τους οποίους απαιτείται ο υποψήφιος ανάδοχος να διαθέτει ένα (1) τουλάχιστον κατάστημα στο 95% των Καλλικρατικών δήμων, δύο (2) τουλάχιστον κέντρα διαλογής ανά την ελληνική επικράτεια, καθώς και να

διατηρεί συνεργασία με αντίστοιχες ξένες Ταχυδρομικές Υπηρεσίες / Εταιρίες, συνάπτονται με το αντικείμενο της από ανάθεσης σύμβασης, ενώ οι σχετικές απαιτήσεις δεν παρίστανται ούτε μη πρόσφορες ούτε μη αναγκαίες για την αποτελεσματική εκτέλεση της σύμβασης, λαμβανομένου υπόψη του γεωγραφικού εύρους που αυτή καλύπτει. Εξάλλου, όλως αορίστως η προσφεύγουσα προβάλλει ότι με τα μέσα που η ίδια διαθέτει εξυπηρετούνται εξίσου οι ανάγκες του αναθέτοντος φορέα, καθώς ουδόλως προσδιορίζεται η κατανομή των καταστημάτων της, ούτε ο τρόπος με τον οποίο τα καταστήματα αυτά μπορούν να εξυπηρετήσουν αποτελεσματικά την εκτέλεση της σύμβασης. Περαιτέρω, δε, η ανάγκη μείωσης του αριθμού των καταστημάτων μιας επιχείρησης στο πλαίσιο της εξυγίανσής της, ουδόλως συνάπτεται με την αποτελεσματική εκτέλεση μίας σύμβασης με συγκεκριμένες απαιτήσεις. Συνακόλουθα, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σύμφωνα με τους οποίους οι ως άνω όροι της διακήρυξης πρέπει να ακυρωθούν είναι απορριπτέοι. Περαιτέρω, ως προς τον όρο *«Το προς διακίνηση υλικό θα παραδίδεται από τους Υπεύθυνους Διακίνησης του «...» στα σημεία που θα υποδείξει ο Ανάδοχος και θα βρίσκονται: • στην ίδια περιοχή/συνοικία με την Μονάδα του «...» και σε απόσταση όχι μεγαλύτερη των 700 μέτρων για τα αστικά κέντρα, • στις μη αστικές περιοχές σε απόσταση όχι μεγαλύτερη των 2 χλμ, • σε διαφορετική περίπτωση ο Ανάδοχος θα πρέπει να παραδίδει και να παραλαμβάνει το διακινούμενο υλικό από τις υπηρεσιακές μονάδες του «...» χωρίς χρέωση κόστους δρομολογίου. Πλέον των ανωτέρω, το προς διακίνηση υλικό (συλλογή - διανομή) θα πραγματοποιείται με μέριμνα του Ανάδοχου, δύο (2) φορές την εβδομάδα και από δεκαπέντε (15) σημεία εντός του δήμου «...», τα οποία θα υποδειχθούν με την υπογραφή της σύμβασης από τον «...»», καθώς και ως προς τους όρους με τίτλο «2. ΤΟΠΟΣ ΚΑΤΑΘΕΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ.» και «3. ΤΟΠΟΣ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΕΠΙΔΟΣΗ ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ.», η προσφεύγουσα ουδόλως προβάλλει πώς από τους ως άνω όρους προκύπτει ότι η εκτέλεση του αντικειμένου μπορεί να πραγματοποιηθεί απρόσκοπτα και χωρίς την τήρηση καταστημάτων στο 95% των Δήμων της Επικράτειας, ακόμα*

και στους απομακρυσμένους και δύσβατους Δήμους, συνεπώς, ο ισχυρισμός αυτός απορρίπτεται ως αορίστως προβαλλόμενος. Εξάλλου, στον πρώτο από τους ως άνω όρους (αναγραφόμενο αμέσως ανωτέρω εντός εισαγωγικών), αφενός ως «σημεία» νοούνται τα καταστήματα του αναδόχου, όπως προκύπτει από τη συνδυαστική ερμηνεία του όρου αυτού με το προπαρατιθέμενο άρθρο 2.3.1 «Κριτήριο ανάθεσης» υπό 4 της διακήρυξης. Αφετέρου, ο όρος αυτός ρυθμίζει όχι το πλήθος των απαιτούμενων καταστημάτων –το οποίο, κατά τα ανωτέρω, αποτελεί αυτοτελή απαίτηση-, αλλά τις αποστάσεις αυτών από τις Μονάδες του «...». Επίσης, ο όρος με τίτλο «2. *ΤΟΠΟΣ ΚΑΤΑΘΕΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΑΠΟΣΤΟΛΗ ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ.*» ρυθμίζει τις περιπτώσεις κατά τις οποίες, επιτρεπώς, σύμφωνα με τους λοιπούς όρους της διακήρυξης, δεν λειτουργεί κατάστημα του αναδόχου στην έδρα Υπηρεσιακών Μονάδων του «...». Ο, δε, όρος με τίτλο «3. *ΤΟΠΟΣ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΕΠΙΔΟΣΗ ΤΑΧΥΔΡΟΜΙΚΩΝ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ.*», στην παράγραφο β αυτού ρυθμίζει μόνο μέρος του αντικείμενου της υπό ανάθεση σύμβασης, ήτοι μόνο τις παραδόσεις σε Υπηρεσιακές Μονάδες. Ειδικότερα, δε, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας σύμφωνα με τον οποίο, δεδομένης της ρύθμισης του άρθρου 6 παρ. 8 του Ν.4053/2012 δεν απαιτείται ο υποψήφιος ανάδοχος να διαθέτει καταστήματα στο 95% των Δήμων, είναι και αυτός απορριπτέος ως αορίστως προβαλλόμενος, καθώς η προσφεύγουσα ουδόλως προβάλλει με συγκεκριμένους ισχυρισμούς ότι (και με ποιο τρόπο) δεδομένων αφενός της κατανομής των δικών της καταστημάτων και αφετέρου των υφιστάμενων γραμματοθυρίδων στις περιοχές με ελλιπή οδοαρίθμηση ή με οδούς χωρίς μοναδικές ονομασίες, είναι δυνατή εξίσου αποτελεσματικά η εκτέλεση της σύμβασης. Περαιτέρω, δεδομένης της έκτασης του αντικείμενου της σύμβασης, αλλά και της διάρκειας αυτής, η απαίτηση Υπεύθυνου Έργου με τουλάχιστον δεκαετή εμπειρία δεν παρίσταται ούτε απρόσφορη ούτε μη αναγκαία για την προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης. Η ως άνω, δε, απαίτηση, είναι ειδικότερη και όλως διακριτή από αυτήν περί παρόμοιων έργων που έχει εκτελέσει ο υποψήφιος ανάδοχος κατά τα προηγούμενα τρία έτη. Ακολούθως, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας που αφορούν στο πλήθος των απαιτούμενων από τη

διακήρυξη μεταφορικών μέσων είναι και αυτοί απορριπτέοι ως αορίστως προβαλλόμενοι, καθώς η προσφεύγουσα ουδόλως προβάλλει με συγκεκριμένους ισχυρισμούς με ποιο τρόπο με τα μεταφορικά μέσα που η ίδια διαθέτει είναι δυνατή εξίσου αποτελεσματικά η εκτέλεση της σύμβασης. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σύμφωνα με τους οποίους είναι ακυρωτέος ο όρος της διακήρυξης σύμφωνα με τον οποίο απαιτείται η εμπειρία του υποψήφιου αναδόχου σε «παρόμοια συναφή έργα» και η αναλυτική παρουσίαση τουλάχιστον ενός «παρόμοιου με το υπό ανάθεση» έργου επιτυχώς ολοκληρωμένου αφενός είναι απορριπτέοι ως ερειδόμενοι επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, καθώς η προσφεύγουσα αβασίμως υπολαμβάνει ότι η διακήρυξη με τον όρο «παρόμοιο» έργο εννοεί ταυτόσημο με το υπό ανάθεση, ενώ, αφετέρου, ο επίμαχος όρος και δη ως εκ της ευρείας ως άνω διατύπωσής του, ουδόλως παρίσταται μη πρόσφορος και μη αναγκαίος ως προς την προσήκουσα εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι ισχυρισμοί, δε, της προσφεύγουσας σχετικά με τους περιλαμβανόμενους στο Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης πίνακες 1 έως 12 είναι απορριπτέοι ως απαραδέκτως προβαλλόμενοι, καθώς η προσφεύγουσα δεν προβάλλει πώς οι πίνακες αυτοί εμποδίζουν τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό. Τα ανωτέρω, δε, κριθέντα, ουδόλως επηρεάζονται από τα οριζόμενα στο Ν. 4053/2012, τις ρυθμίσεις του οποίου επικαλείται η προσφεύγουσα. Επίσης, ουδόλως επηρεάζονται από τους ειδικότερους ισχυρισμούς που προβάλλει η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της αναφορικά με την αναζήτηση διευκρινίσεων και πληροφοριών εκ μέρους της ίδιας και της «...», οι οποίοι, εξάλλου, δεν κατατείνουν σε συγκεκριμένη αιτίαση. Τέλος, η επίκληση από την προσφεύγουσα έτερης απόφασης της ΑΕΠΠ με την οποία ακυρώθηκε όρος έτερης διακήρυξης με τον οποίο απαιτείτο η τήρηση από τον υποψήφιο ανάδοχο καταστημάτων στο 95% των δήμων της επικράτειας λαμβάνει χώρα απαραδέκτως, προεχόντως, ενόψει της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών (ΕΑ 304/2007, 958/2007, 1246/2007).

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός Απόφασης: 975 /2020

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο (κωδικός «...») ύψους 15.000,00€, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου (κωδικός «...») ύψους 15.000,00€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 4 Αυγούστου 2020 και εκδόθηκε στις 24 Αυγούστου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ευαγγελία Μιχολίτση

Μαρία Κατσαρού