

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 23.05.2018 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια-
και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην
ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. από 11-05-2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον
ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 440/14.05.2018 της προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία
«...Α.Ε.» και το διακριτικό τίτλο «...Α.Ε.», η οποία εδρεύει στην ..., οδός ...,
νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της με αριθ. 201/2018 απόφασης του Δ.Σ. της ...Α.Ε. με την
οποία εγκρίθηκαν τα με αριθ. 1 και 2 Πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης
του Διαγωνισμού και αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος της υπό
ανάθεση σύμβασης η διαγωνιζόμενη εταιρία «...Ο.Ε.», όπως η εν λόγω
απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού,
διεθνούς, δημόσιου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. .../2018
Διακήρυξη της ... Α.Ε. με αντικείμενο «Διανομή Λογαριασμών Κατανάλωσης
Νερού», συνολικού προϋπολογισμού 750.000,00 €, πλέον Φ.Π.Α. 24% και με
κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά
αποκλειστικά βάσει της τιμής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, η Προσφεύγουσα επιδιώκει
την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης με την οποία αναδείχθηκε ως
προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης η εταιρία «...Ο.Ε.» για το λόγο
ότι η προσφορά της υποβλήθηκε κατά παράβαση ουσιωδών όρων της
διακήρυξης και ως εκ τούτου η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία θα έπρεπε να είχε

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

ήδη αποκλειστεί κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», σε κάθε δε περίπτωση εσφαλμένως αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης.

Ετέρωθεν, η Προσφεύγουσα αιτείται όπως διαταχθεί η αναστολή προόδου της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. .../2018 Διακήρυξη της ...Α.Ε. προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διεθνής δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο τη «Διανομή Λογαριασμών Κατανάλωσης Νερού», προϋπολογισθείσας αξίας 750.000,00 €, πλέον Φ.Π.Α. και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, η οποία Διακήρυξη απεστάλη στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 04.04.2018 και καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 10.04.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό : α/α

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού 3.750,00 €, όπως τούτο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας, άνευ ΦΠΑ της υπό ανάθεση σύμβασης.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 750.000,00 € χωρίς Φ.Π.Α, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

αποστολής της Προκήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (13.12.2017), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 04.05.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 11.05.2018.

6. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη ...». Ομοίως δε ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

7. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: *«Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».*

8. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

9. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος (βλ. Ράϊκο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2014, σελ. 766 επομ.).

10. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 201/2018 απόφασης του Δ.Σ. της ...Α.Ε. με την οποία εγκρίθηκαν με μία ενιαία απόφαση τα με αρ. 1 και 2 Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμού, τα οποία αφορούν στο στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων και

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

στο στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών τους προσφορών αντίστοιχα, όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού, διεθνούς, δημόσιου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. .../2018 Διακήρυξη με αντικείμενο τη «Διανομή Λογαριασμών Κατανάλωσης Νερού», συνολικού προϋπολογισμού 750.000,00 €, πλέον Φ.Π.Α. 24% και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά βάσει τιμής. Ειδικότερα, με την ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το με αριθ. 1/27.04.2018 Πρακτικό περί αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» των διαγωνιζομένων, κατά το οποίο αποκλείστηκε η τεχνική προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «...Ιδιωτική Κεφαλαιουχική Εταιρεία» και έγιναν αποδεκτές στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού τόσο η προσφορά της προσφεύγουσας όσο και η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης, και δη προσωρινής αναδόχου, εταιρίας «...Ο.Ε.» , ακολούθως δε με την ίδια ως άνω απόφαση εγκρίθηκε και το με αριθ. 2/30.04.2018 Πρακτικό περί αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, δυνάμει του οποίου, κατόπιν αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των δύο μοναδικών συνδιαγωνιζόμενων εταιριών, αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης η έτερη διαγωνιζόμενη εταιρία «...Ο.Ε.», η οποία υπέβαλε την προσφορά με τη χαμηλότερη τιμή έναντι της προσφοράς της προσφεύγουσας. Ως εκ τούτου, με την υπό κρίση προσφυγή της η προσφεύγουσα βάλλει κατά της με αριθ. πρωτ. 201/2018 προσβαλλόμενης απόφασης στο μέτρο που με αυτή εγκρίθηκε το Πρακτικό 1 της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας σύμφωνα με το οποίο κατά το στάδιο αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» έγινε αποδεκτή η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης, και δη προσωρινής αναδόχου, εταιρίας «...Ο.Ε.», κατά παράβαση της νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, με απώτερη συνέπεια την αξιολόγηση της οικονομικής της προσφοράς και την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου της υπόψη σύμβασης, σωρεύοντας παράλληλα στην προσφυγή της αίτημα αναστολής – ορισμού κατάλληλων μέτρων έως ότου κριθεί αυτή.

11. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, καθότι η προσφορά της ήταν η μόνη αποδεκτή - πέραν της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης, και δη προσωρινής αναδόχου, εταιρίας «...Ο.Ε.»- κατά το στάδιο αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», και ως εκ τούτου αποσφραγίστηκε και η οικονομική της προσφορά, η οποία ομοίως κρίθηκε ως παραδεκτή, με αποτέλεσμα να συνιστά τη μοναδική έτερη διαγωνιζόμενη που δύναται να αναδειχθεί ως ανάδοχος της υπόψη σύμβασης, εφόσον διαγνωστεί οριστικά και τελεσίδικα η ζημία που έχει υποστεί από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία, κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της εσωτερικής νομοθεσίας, ενέκρινε το Πρακτικό 1 της Επιτροπής Αξιολόγησης του Διαγωνισμού με το οποίο έγινε ομοίως δεκτή κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «...Ο.Ε.» η οποία εν τέλει αναδείχθηκε και προσωρινή ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης. Και τούτο διότι, όπως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης, και δη προσωρινής αναδόχου, εταιρίας «...Ο.Ε.» δε συμβαδίζει με τους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, : α) δεν αποδεικνύει ότι πληροί την απαιτούμενη κατά τον όρο 2.2.6. της διακήρυξης πρότερη εμπειρία στην παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών τουλάχιστον τριών ετών καθώς στο οικείο πεδίο του Ε.Ε.Ε.Σ. δηλώνει για το έτος 2015 την ανάληψη εκτέλεσης μίας σύμβασης ταχυδρομικών υπηρεσιών διάρκειας 39 ημερών ενώ οι λοιπές συμβάσεις στις οποίες αναφέρεται είναι εν εξελίξει και μάλιστα η εκτέλεσή τους λήγει μετά τη διενέργεια του υπόψη διαγωνισμού και β) δεν αποδεικνύει ότι διαθέτει το κατάλληλο πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος διαχείρισης ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο διότι το πιστοποιητικό που προσκομίζει έχει ως πεδίο αναφοράς τις υπηρεσίες εστίασης, καθαρισμού και φύλαξης χώρων και όχι την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών που συνιστά και το αντικείμενο της υπόψη σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

12. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, στο στάδιο εξέτασης του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος βλάβη, δέον να συνίσταται όχι απλώς στην επίκληση παρανομίας ή στη κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά σε μία νομική και πραγματική κατάσταση, η οποία ανάγεται σε πραγματικά περιστατικά, συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα, βάσει των οποίων είτε αποκλείεται είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή στο διαγωνισμό, είτε προδιαγράφεται άμεσα ή έμμεσα το αποτέλεσμα λόγω αδυναμίας του προσφεύγοντος να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, με αποτέλεσμα να δημιουργείται μια προσωρινά προστατευτέα κατάσταση που να δικαιολογεί τη χορήγηση προσωρινού μέτρου (ΣΤΕ ΕΑ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

13. Επειδή, κατ'ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα προσδιορίζει τη βλάβη της στο γεγονός ότι, αν και έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της, η οποία έχει κριθεί ως παραδεκτή τόσο κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών όσο και κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, σε περίπτωση διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης κατά το σκέλος που με αυτή αναδεικνύεται ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης η μοναδική έτερη συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «... Ο.Ε.» για το λόγο ότι υπέβαλε την προσφορά με τη χαμηλότερη τιμή, παραγνωρίζοντας τα ελαττώματα του φέρει ο φάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» που αυτή υπέβαλε, ματαιώνεται οριστικά η προσδοκία της προσφεύγουσας να της ανατεθεί η υπόψη σύμβαση, καθώς η προσφορά της συνιστά τη μοναδική έτερη προσφορά που αξιολογήθηκε, εκτός από την προσφορά της εταιρίας «...Ο.Ε.» στο στάδιο αποσφράγισης οικονομικών προσφορών. Ως εκ τούτου, η προσφεύγουσα αιτείται την προσωρινή διασφάλιση του δικαιώματός της να συμμετέχει στην περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής της, θεμελιώνοντας την ύπαρξη προσωπικού,

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

άμεσου και ενεστώτος έννομου συμφέροντος για την προσβολή της επίμαχης εκτελεστής διοικητικής πράξης και την εξ' αυτής βλάβη της.

14. Επειδή, ο υπό κρίση διαγωνισμός διέπεται από τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, όπου στο άρθρο 75 αυτού προβλέπεται ότι : « 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2 , 3. , 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας..... 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος», στο άρθρο 80 αυτού προβλέπεται ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α`, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82», και στο άρθρο 82 αυτού προβλέπεται ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας».

15. Επειδή, στη με αριθ. .../2018 Διακήρυξη περιγράφονται ως κριτήρια ποιοτικής επιλογής των διαγωνιζομένων, μεταξύ άλλων, στην παρ. 2.2.6 αναφορικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα η απαίτηση οι διαγωνιζόμενοι : «Να έχουν εμπειρία σε παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών τουλάχιστον τριών (3) ετών» και στην παρ. 2.2.7 αναφορικά με τα Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, η απαίτηση οι διαγωνιζόμενοι : «.....να διαθέτουν Πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος διαχείρισης ποιότητας (ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2008) ή ισοδύναμο όπως ισχύει».

16. Επειδή, κατά την κρατούσα στη θεωρία και τη νομολογία άποψη, τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής των διαγωνιζομένων, και δη τα κριτήρια που επιλέγονται προς τεκμηρίωση του ελάχιστου επιπέδου τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας που ζητείται για μια δεδομένη σύμβαση πρέπει να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης. Με άλλα λόγια, οι ελάχιστες απαιτήσεις και τα ζητούμενα δικαιολογητικά που επιλέγονται προς απόδειξη αυτών πρέπει να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης, να είναι προσαρμοσμένα στη σημασία της οικείας σύμβασης και πρόσφορα να οδηγήσουν σε

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

διακρίβωση της τεχνικής ικανότητας των υποψηφίων, σε κάθε δε περίπτωση να συνδέονται αιτιωδώς με το κύριο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης.

17. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, γίνεται αντιληπτό ότι η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης, και δη προσωρινής αναδόχου, εταιρίας «...Ο.Ε.» πρέπει να συμμορφώνεται με τις τιθέμενες κατά τη διακήρυξη απαιτήσεις τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, αλλά και από τα στοιχεία που αυτή προσκομίζει προς απόδειξη του ελάχιστου ζητούμενου επιπέδου τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας πρέπει να προκύπτει αντικειμενικά η σχετική ικανότητά της και η σύνδεση με το αντικείμενο της σύμβασης. Υπό την έννοια αυτή, εκ των ισχυρισμών της προσφεύγουσας ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία δεν απέδειξε την απαιτούμενη πρότερη τριετή εμπειρία στην παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών και δεν προσκόμισε πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος διαχείρισης ποιότητας στο πεδίο της σύμβασης συνάγεται κατ' αρχήν η απόκλιση της προσφοράς της από το ελάχιστο επιθυμητό επίπεδο τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, σε κάθε δε περίπτωση η μη επάρκεια αυτής στο πεδίο των ταχυδρομικών υπηρεσιών, το οποίο και συνιστά το αντικείμενο της υπόψη σύμβασης, κρίση η οποία χρήζει ενδελεχούς έρευνας σε σχέση με τους όρους της υπόψη διακήρυξης και το συνολικό περιεχόμενο των υποβληθέντων προσφορών, προς τούτο δε εμπεριέχει τεχνική κρίση που δε μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣΤΕ 496/2011, ΔΕΦΑΘ 9/15, 10/15, 20/15, 35/15, 41/15, 46/15).

18. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, τα οποία σκοπούν στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

19. Επειδή, νομίμως εικάζεται ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις που απαιτούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων .

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: Α 233 / 2018

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθ. .../2018 Διακήρυξη της ...Α.Ε. με αντικείμενο «Διανομή Λογαριασμών Κατανάλωσης Νερού», συνολικού προϋπολογισμού 750.000,00 €, πλέον Φ.Π.Α. 24% και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 23 Μαΐου 2018, συντάχθηκε την ίδια ημέρα από την Εισηγήτρια και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα