

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 23 Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16.05.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 716/17.05.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. «...» διακήρυξης (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης διακήρυξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 8.629,03 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...», την από 16.05.2023 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 1.725.806,45€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Επειδή, με την από 28.04.2023 Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου με

αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας ,από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 2.140.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 28.04.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 16.05.2023 στον ηλεκτρονικό τόπου του διαγωνισμού λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 28.04.2023, ο δε προσφεύγων ισχυρίζεται ότι τεκμαίρεται γνώση αυτής την συγκεκριμένη ημερομηνία και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο προσφεύγων στις 9.06.2023 υπέβαλε ,μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ, υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο διότι οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής υποβλήθηκαν εκπροθέσμως την 6.06.2023, ήτοι μετά την πάροδο της δεκαπενθήμερης ,κατά το άρθρο 365 παρ. 1β) του ν. 4412/2016, προθεσμίας από την από 16.05.2023 κατάθεση της προσφυγής. Ωστόσο, όλως επικουρικώς θα εξεταστούν οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί των απόψεων και του υπομνήματος.

5. Επειδή, όσον αφορά την προσφυγή κατά όρων διακήρυξης ο προσφεύγων πρέπει να επικαλεσθεί άμεση βλάβη από τον προσβαλλόμενο όρο, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτόν τους κανόνες που αφορούν στις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό (βλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣΤΕ 148/2016 Ολομ., ΕΑ ασφ. Μ. 415/2014, Δημήτριος Γ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις

Σάκκουλα, 2017, σελ. 756). Ενόψει των ανωτέρω, ο προσφεύγων έχει, καταρχάς, έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, δεδομένου ότι, ως αποδεικνύει, δραστηριοποιείται στο χώρο του αντικειμένου του υπό εξέταση διαγωνισμού για πολλές δεκαετίες και έχει πρόθεση να συμμετάσχει και στον υπό κρίση διαγωνισμό, αλλά αδυνατεί λόγω των συγκεκριμένων προσβαλλόμενων όρων της διακήρυξης και η προσφορά του θα αποκλειστεί, ενώ εξάλλου το ειδικότερο έννομο συμφέρον προβολής των επιμέρους αιτιάσεων κατά των αντίστοιχων όρων της διακήρυξης είναι εξεταστέο περαιτέρω κατά την αντιμετώπιση των οικείων λόγων που προβάλλει ο προσφεύγων. Όλως επικουρικώς, οι προβαλλόμενες δια των εκπροθέσμων απόψεων αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής ,περί έλλειψης εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος, τυγχάνουν απορριπτέες ως προδήλως αβάσιμες. Και τούτο διότι, ο προσφεύγων σαφώς δηλώνει ότι επιθυμεί να συμμετάσχει στο διαγωνισμό και να αναλάβει τη σχετική σύμβαση, καθώς και ότι πληροί τους λοιπούς όρους συμμετοχής, ουδόλως δε απαιτείται στο παρόν στάδιο η απόδειξη από τον προσφεύγοντα της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής (βλ. ΔΕφΠατρών Ν25/2019), ενώ εξάλλου, παρά το γεγονός ότι ο προσφεύγων δεν κατέθεσε προσφορά με επιφύλαξη, διατηρεί το έννομο συμφέρον του για την ακύρωση της διακήρυξης, δοθέντος ότι ρητώς υποστηρίζει ότι οι προσβαλλόμενοι με την προσφυγή όροι (προσκόμιση πιστοποιητικών ISO, βεβαίωσης τήρησης πρωτοκόλλων περιορισμού της εξάπλωσης του ιού και βεβαίωσης από το Υπουργείο Υγείας-Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας περί επιμόρφωσης τουλάχιστον τριων ατόμων από το προσωπικό των υποψηφίων με θέμα επείγουσες καταστάσεις) καθιστούσαν αδύνατη τη συμμετοχή του, καθώς δεν διαθέτει τα σχετικά έγγραφα.

6. Επειδή, το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) (ΦΕΚ Α' 200/24.10.16) ορίζει ότι: «...1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας

των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων....».

7. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως : [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων...ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

8. Επειδή ,το άρθρο 82 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από 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. 2. Εάν οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν την υποβολή πιστοποιητικών εκδομένων από ανεξάρτητους οργανισμούς που να βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με συγκεκριμένα συστήματα ή πρότυπα όσον αφορά την περιβαλλοντική διαχείριση, παραπέμπουν στο σύστημα οικολογικής διαχείρισης και ελέγχου (EMAS) της Ένωσης ή σε άλλα συστήματα περιβαλλοντικής διαχείρισης που έχουν αναγνωριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 45 του Κανονισμού (ΕΚ) αριθμ. 1221/2009 ή σε άλλα πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης βασιζόμενα σε αντίστοιχα ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα που έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Όταν ο οικονομικός φορέας τεκμηριωμένα δεν έχει πρόσβαση στα εν λόγω πιστοποιητικά ή δεν έχει τη δυνατότητα να τα αποκτήσει εντός των σχετικών προθεσμιών, για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται επίσης άλλα αποδεικτικά μέσα μέτρων περιβαλλοντικής διαχείρισης, υπό την προϋπόθεση ότι ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα συγκεκριμένα μέτρα είναι ισοδύναμα με εκείνα που απαιτούνται βάσει του εφαρμοστέου συστήματος ή του προτύπου περιβαλλοντικής διαχείρισης...».

9. Επειδή, το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης...»

10. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...22.Ε. Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στην παρούσα διαδικασία, απαιτείται να διαθέτουν επί ποινή απαραδέκτου, τα κάτωθι αναφερόμενα πρότυπα τα οποία πρέπει επι ποινή

αποκλεισμού να έχουν εκδοθεί, να είναι σε ισχύ και να μην έχουν τροποποιηθεί τουλάχιστον 30 ημέρες, πριν την δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ της περίληψης της παρούσας διαδικασίας :

1. Πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις.
2. Πιστοποιητικό περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις.
3. Πιστοποιητικό για την υγεία και την ασφάλεια στην εργασία ISO 45001:2018, με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις.
4. Πιστοποιητικό διαχείρισης ασφάλειας των πληροφοριών ISO 27001:2013 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις.
5. Πιστοποιητικό για την ενεργειακή διαχείριση ISO 50001:2011 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις.
6. Πιστοποιητικό για την οδική ασφάλεια ISO 39001:2012 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις.
7. Πιστοποιητικό για την επιχειρησιακή συνέχεια ISO 22301:2019 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και

μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 8. Πιστοποιητικό για την διαχείριση κατά της δωροδοκίας ISO 37001:2017 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 9. Πιστοποιητικό για την διαχείριση εγκαταστάσεων ISO 41001:2018 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 10. Πιστοποιητικό για σύστημα ασφάλειας στην εφοδιαστική αλυσίδα ISO 28000:2007 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 11. Λόγω των ειδικών συνθηκών που διαμορφώνονται λόγω της πανδημίας του ιού COVID-19, οι υποψήφιοι θα πρέπει να αποδείξουν την προετοιμασία τους και την ικανότητά τους να λαμβάνουν όλα τα απαραίτητα μέτρα για την συνέχιση των δραστηριοτήτων τους εν μέσω πανδημίας καθώς και ότι τηρούνται πρωτόκολλα περιορισμού της εξάπλωσης του ιού. 12. Λόγω της πολυπλοκότητας των εργασιών της παρούσας και κατά συνέπεια των ειδικών συνθηκών που διαμορφώνονται, απαιτείται οι υποψήφιοι να προσκομίσουν βεβαίωση από το Υπουργείο Υγείας – Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας, με ημερομηνία έκδοσης προγενέστερη της δημοσίευσης της παρούσας διαδικασίας στο ΚΗΜΔΗΣ, περί επιμόρφωσης τουλάχιστον (3) τριών ατόμων από το προσωπικό τους, με θέμα επείγουσες καταστάσεις, οι οποίες και δύναται να παρουσιαστούν κατά την εκτέλεση της εν λόγω διαδικασίας. Σε περίπτωση δε Ένωσης εταιρειών/ Κοινοπραξίας τα συγκεκριμένα πεδία οφείλονται να καλύπτονται επί ποινή αποκλεισμού από έκαστο των μελών της Ένωσης ή της Κοινοπραξίας. Σε περίπτωση στήριξης στις ικανότητες άλλου φορέα, ο άλλος φορέας πρέπει επί ποινή απαραδέκτου να ικανοποιεί τα κριτήρια του άρθρου 22.Ε. [...] 23.7 Δικαιολογητικά για πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

του άρθρου 22. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στην παρούσα διαδικασία, απαιτείται να διαθέτουν επί ποινή απαραδέκτου, τα κάτωθι αναφερόμενα πρότυπα τα οποία πρέπει επι ποινή αποκλεισμού να έχουν εκδοθεί, να είναι σε ισχύ και να μην έχουν τροποποιηθεί τουλάχιστον 30 ημέρες, πριν την δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ της περίληψης της παρούσας διαδικασίας: 1. Πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 2. Πιστοποιητικό περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 3. Πιστοποιητικό για την υγεία και την ασφάλεια στην εργασία ISO 45001:2018, με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 4. Πιστοποιητικό διαχείρισης ασφάλειας των πληροφοριών ISO 27001:2013 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 5. Πιστοποιητικό για την ενεργειακή διαχείριση ISO 50001:2011 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 6. Πιστοποιητικό για την οδική ασφάλεια ISO 39001:2012 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 7. Πιστοποιητικό για την επιχειρησιακή συνέχεια ISO 22301:2019 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή,

συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 8. Πιστοποιητικό για την διαχείριση κατά της δωροδοκίας ISO 37001:2017 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 9. Πιστοποιητικό για την διαχείριση εγκαταστάσεων ISO 41001:2018 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 10. Πιστοποιητικό για σύστημα ασφάλειας στην εφοδιαστική αλυσίδα ISO 28000:2007 με πεδία εφαρμογής την κατασκευή, συντήρηση και διαχείριση έργων οδοποιίας, τη συλλογή και μεταφορά μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων, την συλλογή διαλογή επεξεργασία και μεταφορά αποβλήτων από κατασκευές εκσκαφές και κατεδαφίσεις. 11. Λόγω των ειδικών συνθηκών που διαμορφώνονται λόγω της πανδημίας του ιού COVID-19, οι υποψήφιοι θα πρέπει να αποδείξουν την προετοιμασία τους και την ικανότητά τους να λαμβάνουν όλα τα απαραίτητα μέτρα για την συνέχιση των δραστηριοτήτων τους εν μέσω πανδημίας καθώς και ότι τηρούνται πρωτόκολλα περιορισμού της εξάπλωσης του ιού. 12. Λόγω της πολυπλοκότητας των εργασιών της παρούσας και κατά συνέπεια των ειδικών συνθηκών που διαμορφώνονται, απαιτείται οι υποψήφιοι να προσκομίσουν βεβαίωση από το Υπουργείο Υγείας – Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας, με ημερομηνία έκδοσης προγενέστερη της δημοσίευσης της παρούσας διαδικασίας στο ΚΗΜΔΗΣ, περί επιμόρφωσης τουλάχιστον (3) τριών ατόμων από το προσωπικό τους, με θέμα επείγουσες καταστάσεις, οι οποίες και δύναται να παρουσιαστούν κατά την εκτέλεση της εν λόγω διαδικασίας. Σε περίπτωση δε Ένωσης εταιρειών/ Κοινοπραξίας τα συγκεκριμένα πεδία οφείλονται να καλύπτονται επί ποινή αποκλεισμού από έναστο των μελών της Ένωσης ή της Κοινοπραξίας. Σε περίπτωση στήριξης στις ικανότητες άλλου φορέα, ο άλλος φορέας πρέπει επί ποινή απαραδέκτου

να ικανοποιεί τα κριτήρια του άρθρου 22.Ε. [...] 24.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα υπό (α) και (β) στοιχεία: [...] γ) τα σχετικά πιστοποιητικά του άρθρου 22.Ε...». Όπως δε έχει παγίως κριθεί, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχάς ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις ανάγκες της και την σκοπιμότητα χρήσης των υπό προμήθεια προϊόντων, η δε θέσπιση, με την 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 στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, 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. Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω, της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣτΕ. 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010 κ.ά.).

11. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με την υπό εξέταση προσφυγή του ότι μη νομίμως και κατά παράβαση των αρχών της αναλογικότητας, της σχετικότητας, της αντικειμενικής σύνδεσης με το αντικείμενο και το σκοπό της σύμβασης και της ίσης μεταχείρισης απαιτείται με το άρθρο 22.Ε της διακήρυξης, επί ποινή αποκλεισμού, οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν σωρευτικώς δέκα διαφορετικά πιστοποιητικά ISO, αλλά και αποδεικτικά προετοιμασίας και ικανότητάς τους, να λαμβάνουν μέτρα για την συνέχιση των δραστηριοτήτων τους εν μέσω πανδημίας COVID-19, όπως επίσης και βεβαίωση από το Υπουργείο Υγείας- Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας περί επιμόρφωσης τουλάχιστον τριών ατόμων από το προσωπικό τους με θέμα

επείγουσες καταστάσεις. Και τούτο διότι, πρόκειται για απαιτήσεις που υπερβαίνουν το αναλογούν και αποδεκτό όριο, η δε αναθέτουσα αρχή παρέλειψε να τεκμηριώσει τυχόν ειδικές συνθήκες που, εν προκειμένω, θα δικαιολογούσαν αυτή την κατ' εξαίρεση υπέρβαση. Ειδικότερα, κατά τον προσφεύγοντα, δεν είναι νόμιμη απαίτηση της διακήρυξης για διάθεση του προτύπου ISO 50001:2011, το οποίο ίσχυε προ της 22ας Αυγούστου 2018, οπότε και αντικαταστάθηκε από το πρότυπο ISO 50001:2018, ως και η μη συμπερίληψη ρύθμισης που να επιτρέπει ισοδύναμα πιστοποιητικά με το ζητούμενο. Περαιτέρω, ως προς το πρότυπο ISO 41001:2018, ο προσφεύγων προβάλλει ότι δεν τεκμηριώνεται πως η διάθεσή του επηρεάζει την εκτέλεση κοινών, χωρίς καμία ειδική τεχνική δυσκολία εργασιών «...» εντός της περιοχής αρμοδιότητας της αναθέτουσας αρχής κατά τρόπο ώστε η μη διάθεσή του να θέτει σε κίνδυνο αυτή καθαυτή την άρτια και έντεχνη εκτέλεση των εργασιών και να απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού του υποψηφίου. Επίσης, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι το πιστοποιητικό ISO 28000 προβλέπεται όταν το προς εκτέλεση αντικείμενο περιλαμβάνει τέτοιας έκτασης και εύρους αλυσίδα πρώτων υλών και όταν οι λοιπές συνθήκες εκτέλεσής του είναι τόσο ειδικές και ρευστές, ώστε η ικανότητα διαχείρισης κρίσεων προερχόμενων από τρομοκρατία, απάτες ή παραβιάσεις της ασφάλειας στον κυβερνοχώρο, ελλείψεις πρώτων υλών και άλλες παρόμοιες πηγές, να είναι κρίσιμη για την ίδια την άρτια και έντεχνη εκτέλεση των εργασιών, περίπτωση όμως που δεν συντρέχει για το υπό ανάθεση έργο. Εξάλλου, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι τα ζητούμενα μέσα απόδειξης της τήρησης πρωτοκόλλων περιορισμού της εξάπλωσης του ιού COVID δεν εδράζονται σε καμία νομική ή πραγματική αναγκαιότητα δεδομένου ότι ο ΠΟΥ έχει ήδη εκδώσει απόφαση για την κήρυξη του τέλους της κατάστασης εκτάκτου ανάγκης και άρα, η απαιτούμενη προετοιμασία και ικανότητα εκτέλεσης εργασιών εν μέσω πανδημίας δεν δύναται να αποτελέσει κριτήριο επιλογής ενόψει απουσίας της πανδημίας, εκτός αν επρόκειτο για χώρους που λειτουργούν ως δομές υγείας, ενώ σε κάθε περίπτωση πρόκειται για μια αόριστη απαίτηση λόγω της απουσίας προσδιορισμού αποδεικτικού μέσου με αποτέλεσμα ο διαγωνιζόμενος να μην είναι σε θέση να διαγνώσει αν διαθέτει το αναγκαίο

αποδεικτικό μέσο τεκμηρίωσης της απαίτησης. Πέραν των ανωτέρω, όσον αφορά τη ζητούμενη βεβαίωση από το Υπουργείο Υγείας δεν παρέχεται καμία τεκμηρίωση ως προς την αναγκαιότητα επιβολής της και δη επί ποινή αποκλεισμού, καθώς το υπό ανάθεση έργο δεν εντάσσεται σε καμία κατηγορία αυξημένης επικινδυνότητας ως εκ της φύσης του, περιλαμβάνει την εκτέλεση κοινών και απλών τεχνικών εργασιών, ουδέποτε έχει απαιτηθεί οποτεδήποτε στο παρελθόν για απείρως πολυπλοκότερα και συνθετότερα έργα ανάλογη παροχή εκ μέρους του εργολάβου, ούτε άλλωστε υφίσταται οποιαδήποτε δραστηριότητα που να πρέπει να εκτελεστεί στο πλαίσιο της παρούσας διαδικασίας, η οποία να μην καταλαμβάνεται από το ήδη απαιτούμενο πρότυπο ISO 45001:2018 για την υγεία και ασφάλεια στην εργασία, με αποτέλεσμα η ζητούμενη βεβαίωση να συνιστά αδικαιολόγητο περιορισμό του ανταγωνισμού. Τέλος, σε κάθε περίπτωση, κατά τον προσφεύγοντα, η απαίτηση αφενός τα απαιτούμενα πιστοποιητικά ISO να είναι σε ισχύ και να μην έχουν τροποποιηθεί τουλάχιστον τριάντα ημέρες πριν τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ της περίληψης της διακήρυξης, αφετέρου η βεβαίωση του ΕΚΑΒ να έχει εκδοθεί προ της δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, είναι μη νόμιμη καθώς μεταθέτει, κατά παράβαση του άρθρου 104 ν. 4412/2016, το χρόνο διάγνωσης του δικαιώματος συμμετοχής των υποψηφίων σε άλλο χρονικό σημείο από εκείνο του χρόνου υποβολής των προσφορών, αποτελεί δε στην πραγματικότητα τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού, αφού μειώνει δραστικά τον κύκλο των υποψηφίων, χωρίς να δικαιολογείται γιατί είναι απαραίτητο.

12. Επειδή, στο άρθρο 22.Ε της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο επιλογής, οι διαγωνιζόμενοι να διαθέτουν, επί ποινή αποκλεισμού, σωρευτικώς : α) δέκα πιστοποιητικά ISO, μεταξύ των οποίων ISO 50001:2011, 41001:2018 και ISO 28000:2007, τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί, να είναι σε ισχύ και να μην έχουν τροποποιηθεί τουλάχιστον τριάντα ημέρες πριν την δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ της διακήρυξης και χωρίς να περιλαμβάνεται πρόβλεψη περί δυνατότητας υποβολής ισοδυνάμων, β) μέσα απόδειξης της προετοιμασίας και ικανότητάς τους να λαμβάνουν όλα τα απαραίτητα μέτρα για την συνέχιση των δραστηριοτήτων τους εν μέσω

πανδημίας του ιού COVID 19 καθώς και της τήρησης πρωτόκολλων περιορισμού της εξάπλωσης του και γ) βεβαίωση από το Υπουργείο Υγείας/Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας, με ημερομηνία έκδοσης προγενέστερη της δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, περί επιμόρφωσης τουλάχιστον τριών ατόμων από το προσωπικό τους σε θέματα επείγουσών καταστάσεων που μπορούν να προκύψουν κατά την εκτέλεση του έργου. Περαιτέρω, στο άρθρο 23.7 της διακήρυξης που αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προς απόδειξη του κριτηρίου 22.Ε, απλώς επαναλαμβάνονται αυτούσιες οι διατάξεις του άρθρου 22.Ε και άρα, ως προς την ειδικότερη απαίτηση που αφορά την προετοιμασία και ικανότητα των υποψηφίων να λαμβάνουν όλα τα απαραίτητα μέτρα για την συνέχιση των δραστηριοτήτων τους εν μέσω πανδημίας του ιού COVID 19 καθώς και της τήρησης πρωτόκολλων περιορισμού της εξάπλωσης του ιού, δεν προβλέπεται στη διακήρυξη συγκεκριμένο αποδεικτικό μέσο/έγγραφο που πρέπει να προσκομιστεί. Σημειωτέον ότι, κατά το άρθρο 24.2 της διακήρυξης, τα πιστοποιητικά και έγγραφα του άρθρου 22.Ε της διακήρυξης πρέπει να υποβληθούν με την προσφορά. Επομένως, σε περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος δεν διαθέτει κάποιο εκ των ανωτέρων πιστοποιητικών/εγγράφων/αποδεικτικών μέσων δεν είναι δυνατή η υποβολή παραδεκτής προσφοράς, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων, θεμελιώνοντας το ειδικότερο έννομο συμφέρον του προβολής των συγκεκριμένων λόγων στο γεγονός ότι όχι μόνον δεν διαθέτει τα άνω απαιτούμενα πιστοποιητικά ISO 50001:2011, 41001:2018 και ISO 28000:2007 καθώς και τη ζητούμενη βεβαίωση του ΕΚΑΒ αλλά και εμποδίζεται χωρίς νόμιμο λόγο να τα αποκτήσει οποτεδήποτε έως το χρόνο υποβολής της προσφοράς του.

13. Επειδή, καταρχάς, δοθέντος ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 4, η αναθέτουσα αρχή δεν κατέθεσε εμπροθέσμως τις απόψεις της, στη δε διακήρυξη δεν περιέχεται αιτιολόγηση της θέσπισης των κριτηρίων επιλογής του άρθρου 22.Ε της διακήρυξης, πέραν της εσφαλμένης αναφοράς στις ειδικές συνθήκες λόγω της πανδημίας του ιού COVID 19, η οποία όμως έχει ήδη λήξει, αλλά και της γενικής και αόριστης μνείας περί πολυπλοκότητας των εργασιών μόνον αναφορικά με την πρόβλεψη της βεβαίωσης του ΕΚΑΒ, οι

ισχυρισμοί της προσφυγής που αφορούν την έλλειψη ειδικής και επαρκούς αιτιολόγησης των απαιτήσεων του όρου 22.Ε της διακήρυξης από την αναθέτουσα αρχή θα πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι και να ακυρωθούν άνευ ετέρου οι όροι 22.Ε και 23.7 της διακήρυξης ως προς το προσβαλλόμενο με την προσφυγή σκέλος τους.

14. Επειδή, όλως επικουρικώς, ακόμη όμως και αν ήθελε ληφθούν υπόψιν οι εκπροθέσμως υποβληθείσες απόψεις, θα πρέπει να επισημανθεί ότι η αναθέτουσα αρχή δεν παραθέτει οποιαδήποτε αιτιολόγηση ως προς την αναγκαιότητα θέσπισης του κριτηρίου που αφορά την απόδειξη της προετοιμασίας και ικανότητας των υποψηφίων να λαμβάνουν όλα τα απαραίτητα μέτρα για την συνέχιση των δραστηριοτήτων τους και την τήρηση πρωτοκόλλων περιορισμού της εξάπλωσης του ιού COVID 19, πολλώ δε μάλλον δεν διευκρινίζει ποιο συγκεκριμένο έγγραφο πρέπει να προσκομιστεί προς τεκμηρίωση του εν λόγω κριτηρίου, με αποτέλεσμα ο σχετικός όρος των άρθρων 22.Ε και 23.7 της διακήρυξης και δη ενόψει της λήξης της πανδημίας του ιού COVID 19, να παρίσταται προδήλως ασύνδετος με το διαγωνισμό, δυσανάλογος, περιοριστικός του ανταγωνισμού αλλά και αόριστος. Περαιτέρω, βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων ότι το απαιτούμενο κατά τη διακήρυξη πρότυπο ISO 50001:2011 δεν είναι πλέον σε ισχύ, καθώς έχει ήδη αντικατασταθεί από το πρότυπο ISO 50001:2018 και ως εκ τούτου, μη νομίμως περιλήφθηκε το σχετικό κριτήριο στη διακήρυξη και μάλιστα άνευ πρόβλεψης δυνατότητας προσκόμισης του ισοδύναμου προτύπου ISO 50001:2018, επί του οποίου ουδέν αντιλέγει η αναθέτουσα αρχή και άρα τυγχάνει ακυρωτέος ο επίμαχος όρος και για το λόγο αυτό. Ενόψει τούτου, αλυσιτελώς η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι το ISO 50001:2011 ζητείται από τον διαγωνιζόμενο διότι χρησιμοποιούνται προϊόντα υδρογονανθράκων ως πρώτη ύλη για την κατασκευή των ασφαλοταπήτων και απαιτείται ιδιαίτερη λειτουργία ως προς την προετοιμασία των πρώτων υλών χρησιμοποιώντας μεθόδους χαμηλού ενεργειακού αποτυπώματος, αλλά και αβασίμως διότι η εν λόγω διαδικασία που αφορά το πρότυπο δεν σχετίζεται με το διαγωνιζόμενο, ο οποίος θα παραλάβει το υλικό έτοιμο και παρασκευασμένο ώστε να προβεί στην ασφαλόστρωση αλλά με τον

προμηθευτή του ασφαλομίγματος. Εξάλλου, δοθέντος ότι το πρότυπο ISO 41001:2018 αφορά στη διαχείριση των εγκαταστάσεων και του εξοπλισμού μιας εταιρείας, με απώτερο σκοπό τη διασφάλιση και βελτίωση της λειτουργικότητάς της, δίνοντας έμφαση στις συνθήκες εργασίας και την ικανοποίηση των ενδιαφερόμενων μερών στη συμμετοχή της ανώτατης διοίκησης, στη θέσπιση και παρακολούθηση στόχων και στη συνεχή βελτίωση, η πρόβλεψή του ως κριτήριο επιλογής σε ένα έργο που αφορά την εκτέλεση εργασιών χωρίς καμία ειδική τεχνική δυσκολία, δεν παρουσιάζεται σχετική με το αντικείμενο του διαγωνισμού ούτε ανάλογη. Αορίστως δε και αναποδεικτως η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι πρόκειται για έργο με ιδιαίτερες απαιτήσεις ασφάλειας και ποιότητας κατασκευής, ενώ δεν επεξηγεί τους λόγους για τους οποίους η τήρηση του αυστηρού, κατά τους ισχυρισμούς της, χρονοδιαγράμματος διασφαλίζεται με το εν λόγω πρότυπο, δοθέντος ότι η ικανότητα μιας εταιρείας να παρέχει ανθρώπινο δυναμικό άμεσα εντός του εργοταξιακού χώρου συνδέεται με την επάρκεια του διατιθέμενου προσωπικού και τον τρόπο οργάνωσης του εργοταξιακού της χώρου, ήτοι με διαδικασίες που αποτελούν περιεχόμενο του οργανογράμματος του εκάστοτε εργολάβου και όχι του χρονοδιαγράμματος του έργου, με αποτέλεσμα η θέσπισή του να είναι ασύνδετη με το αντικείμενο του διαγωνισμού, δυσανάλογη, βλάπτουσα τον ανταγωνισμό και ως εκ τούτου ακυρωτέα. Ομοίως για τον ίδιο λόγο είναι ακυρωτέα και η απαίτηση για διάθεση πιστοποιητικού ISO 28000, το οποίο αποτελεί ειδικό πρότυπο για τις εταιρείες που χρειάζονται να αξιολογήσουν τους κινδύνους ασφαλείας, να εφαρμόσουν ελέγχους και να διαχειριστούν καλύτερα τις πιθανές απειλές και ζητήματα ασφαλείας που σχετίζονται με την εφοδιαστική αλυσίδα και το οποίο ουδόλως σχετίζεται με το υπό κρίση έργο, το οποίο δεν περιλαμβάνει ευρεία έκταση και αλυσίδα πρώτων υλών, ούτε οι συνθήκες εκτέλεσής του είναι τόσο ειδικές και ρευστές, ώστε η ικανότητα διαχείρισης κρίσεων να επηρεάζει άμεσα ή έμμεσα την άρτια και έντεχνη υλοποίησή του. Εξάλλου, η αιτιολόγηση της αναθέτουσας αρχής ότι το συγκεκριμένο πρότυπο ζητείται για να υπάρχει αδιάλειπτη παροχή πρώτων υλών και ασφαλομίγματος για την απρόσκοπτη ολοκλήρωση των εργασιών καθώς η κυκλοφορία των ζωνών επέμβασης

πρέπει να αποκαθίσταται ταχύτατα συνηγορεί στο προδήλως δυσανάλογο και υπέρμετρον του επίμαχου όρου, καθώς στο συγκεκριμένο έργο καμία σύνθετη αλυσίδα εφοδιασμού δεν παρίσταται ευάλωτη σε ένα ευρύ φάσμα παραμέτρων που μπορεί να αποτελέσουν απειλή για την εκτέλεση του, λαμβανομένου υπόψιν και του τόπου εκτέλεσής του, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Ούτε βέβαια αποτελεί νόμιμη αιτιολογία θέσπισης πληθώρας πιστοποιητικών ISO το γεγονός ότι έχουν προβλεφθεί σε έτερες διακηρύξεις, καθώς έκαστη αναθέτουσα αρχή οφείλει να προσδιορίζει με συγκεκριμένο και ειδικό τρόπο τις δικές της ανάγκες που επιδιώκει να εξυπηρετήσει δια της ανάθεσης έκαστου έργου και να προβλέπει διαγωνιστικούς όρους σχετικούς και ανάλογους με το δημοπρατούμενο έργο προς τον σκοπό διασφάλισης των συμφερόντων της. Όσον αφορά, άλλωστε, την απαιτούμενη ,κατά τον όρο 22.Ε της διακήρυξης, βεβαίωση του ΕΚΑΒ περί επιμόρφωσης τουλάχιστον τριών ατόμων από το προσωπικό του διαγωνιζόμενου σε θέματα επείγουσών καταστάσεων που μπορούν να προκύψουν κατά την εκτέλεση του έργου, η αναθέτουσα αρχή δεν αιτιολογεί ποίες είναι οι πολύπλοκες και ειδικές αυτές συνθήκες του έργου που επιβάλλουν τη διάθεση του σχετικού εγγράφου και δη την εκπαίδευση τριών ατόμων. Αντιθέτως, παντελώς αορίστως προβάλλει ότι θεσπίστηκε προκειμένου να εξασφαλιστεί η ικανότητα του υποψηφίου στην αντιμετώπιση επείγουσών συνθηκών, ενώ, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων, το σύνολο των δραστηριοτήτων του υπό ανάθεση έργου καλύπτονται από το ήδη ζητούμενο πιστοποιητικό ISO 45001:2018 για την υγεία και ασφάλεια στην εργασία, με αποτέλεσμα η επίμαχη βεβαίωση να αποτελεί δυσανάλογο μέτρο που περιορίζει υπέρμετρα τον ανταγωνισμό και πρέπει για το λόγο αυτό να ακυρωθεί. Ενόψει όλων των ανωτέρω, οι αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί του χρόνου έκδοσης των επίμαχων εγγράφων προβάλλονται αλυσιτελώς, δοθέντος ότι οι σχετικοί όροι τυγχάνουν ακυρωτέοι για τους προεκτεθέντες λόγους, ωστόσο θα πρέπει να σημειωθεί ότι η αναθέτουσα αρχή δεν παραθέτει ειδική τεκμηρίωση/αιτιολόγηση ούτε ως προς αναγκαιότητα έκδοσης των ζητούμενων πιστοποιητικών ISO τουλάχιστον τριάντα ημέρες πριν την δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ της διακήρυξης και της βεβαίωσης του ΕΚΑΒ πριν τη δημοσίευση της διακήρυξης. Εντούτοις, θα

πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί παράβασης του άρθρου 104 του ν. 4412/2016 καθώς εκ των προσβαλλόμενων όρων δεν μετατίθεται ο χρόνος κρίσης των ζητούμενων κριτηρίων επιλογής. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, θα πρέπει να ακυρωθούν ως μη σχετικές, δυσανάλογες, και περιορίζουσες αδικαιολογήτως τον ανταγωνισμό οι απαιτήσεις των όρων 22.Ε και 23.7 της διακήρυξης περί προσκόμισης ISO 50001:2011, 41001:2018 και 28000:2007, μέσω των απόδειξης της ικανότητας αντιμετώπισης του ιού COVID 19 και βεβαίωσης από το ΕΚΑΒ περί επιμόρφωσης τουλάχιστον τριών ατόμων από το προσωπικό τους σε θέματα επειγουσών καταστάσεων και η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη.

15. Επειδή, βάσει των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σε περίπτωση, όπως εν προκειμένω, ακύρωσης διατάξεων της διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών, πρέπει να ακυρωθεί η διακήρυξη στο σύνολό της (πρβλ. ΣΤΕ 1135/2010, ΕΑ 1089/2009, ΣΤΕ 2951-52/2004 επταμ. και απόφαση ΔΕΚ στην υπόθεση C-448/2001, ENV AG κ.λπ., Συλλ. 2003, σελ. Ι-14527, σκέψεις 92-95).

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη διακήρυξη και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, κατ'άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. «...» και με ΑΔΑΜ «...» προσβαλλόμενη διακήρυξη
Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 8.629,03 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 23 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 7 Ιουλίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**