

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 10 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 5/8/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1224/8-8-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» και τον διακριτικό τίτλο «****» που εδρεύει στη ****, οδός **** και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

Της ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ **** που εδρεύει στη ****, οδός **** και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση: **α)** της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό *** που περιέχεται στο πρακτικό συνεδρίασης 27/6-7-2023 με θέμα: «Έγκριση: α) Πρακτικών αρμόδιας Επιτροπής διενέργειας ηλεκτρονικού, διεθνή ανοικτού διαγωνισμού (****) για την: ‘ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ Π.Ε. ****’ υποέργο: ‘ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΚΑΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΙ ΤΑΦΡΩΝ ΚΑΙ ΕΡΕΙΣΜΑΤΩΝ ΣΤΟ ΟΔΙΚΟ ΔΙΚΤΥΟ Π.Ε. ****’, προϋπολογισμού 400.000,00 € με Φ.Π.Α. για δύο έτη, β) της ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και γ) της συνέχισης της διαγωνιστικής διαδικασίας στο επόμενο στάδιο της κατακύρωσης», και **β)** της απόφασης του ίδιου οργάνου με αριθμό 840 που περιέχεται στο πρακτικό συνεδρίασης με αριθμό 30/25-7-2023 με θέμα 21ο: «Έγκριση: α) Πρακτικού αρμόδιας Επιτροπής διενέργειας ηλεκτρονικού, διεθνή ανοικτού διαγωνισμού (****) για την: ‘ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ’, υποέργο: ‘ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΚΑΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΙ ΤΑΦΡΩΝ ΚΑΙ ΕΡΕΙΣΜΑΤΩΝ ΣΤΟ ΟΔΙΚΟ ΔΙΚΤΥΟ Π.Ε. ****’ προϋπολογισμού 400.000,00 €

με ΦΠΑ για δύο έτη και β) κατακύρωση του έργου», κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της από τον διαγωνισμό.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 1.613,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 322.580,65 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ****).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. οικ. ****/26-5-2023 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ Π.Ε. ****», διάρκειας δύο (2) ετών και εκτιμώμενης αξίας 322.580,65 ευρώ. Προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 24/5/2023 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 26/5/2023 (ΑΔΑΜ: ****) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ****. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 8η/6/2023.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση επικυρώθηκαν τα Πρακτικά 1 και 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού, έγιναν δεκτές οι προσφορές όλων των οικονομικών φορέων, πλην της προσφεύγουσας, και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η **** Ο.Ε.. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώνεται η προηγούμενη απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην **** Ο.Ε.. Οι προσβαλλόμενες κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους στις 27/7/2023.
4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (παροχή υπηρεσιών), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της

αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους κατά του αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους λοιπούς οικονομικούς φορείς στις 9/8/2023, αλλά υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής στις 22/8/2023, μετά την πάροδο της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 και 8 ν. 4412/2016. Κατά συνέπεια, η απόψεις αυτές δεν λαμβάνονται υπόψη λόγω εκπροθέσμου.

7. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις της τα εξής: «2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν επί ποινή αποκλεισμού να προσκομίσουν: 1. Το πρότυπο Πιστοποίησης Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης ISO14001:2015 ή άλλο ισοδύναμο εν ισχύ, πιστοποιημένο από ανεξάρτητο φορέα πιστοποίησης, διαπιστευμένο από τον ΕΣΥΔ ή ισότιμο οργανισμό, με πεδίο εφαρμογής της πιστοποίησης το οποίο θα περιλαμβάνει το αντικείμενο της σύμβασης που προκηρύσσεται με την παρούσα. Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει 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. ... 2.2.9 Κανόνες απόδειξης

ποιοτικής επιλογής. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016».

8. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της από τον διαγωνισμό με την αιτιολογία ότι απάντησε αρνητικά στο ερώτημα του ΕΕΕΣ σχετικά με τη συμμόρφωση με συστήματα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης και δεν προσκόμισε το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη πιστοποιητικό ISO 14001:2015. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατέχει το προσόν συμμετοχής του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης να συμμορφώνεται με το σύστημα περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015, πράγμα που προαπέδειξε απαντώντας θετικά στο οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ, ενώ αρνητικά απάντησε στο ερώτημα σχετικά με τη συμμόρφωση με πρότυπα διαχείρισης ποιότητας, γιατί τέτοιο προσόν δεν απαιτείτο από τη Διακήρυξη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι προσκόμισε στον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής και το σχετικό πιστοποιητικό ISO 14001:2015.

9. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα προσκόμισε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς: α) το ΕΕΕΣ της, στο ερώτημα της Ενότητας Δ' του Μέρους IV του οποίου σχετικά με την κατοχή πιστοποιητικών από ανεξάρτητους οργανισμούς σχετικά με συστήματα ή πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης απάντησε «ΝΑΙ», και β) πιστοποιητικό ISO 14001:2015 (αρχείο «19.ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ 14001»). Με το παραπάνω περιεχόμενο και ενόψει του προπαρατεθέντος άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης που απαιτεί ως προσόν συμμετοχής τη συμμόρφωση με το σύστημα περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015, και όχι με άλλα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της προσφεύγουσας είναι σύμφωνα με τη Διακήρυξη, αφού προαπέδειξε τη συνδρομή του επίμαχου προσόντος με την απάντησή της στο ΕΕΕΣ και, επιπλέον,

Αριθμός απόφασης: 1429/2023

προσκόμισε το οικείο πιστοποιητικό. Επομένως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ο αποκλεισμός της από τον διαγωνισμό με την παραπάνω αιτιολογία είναι μη νόμιμος και αντίθετος προς τη Διακήρυξη. Κατά συνέπεια, ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

10. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 13 Οκτωβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ