

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 10 Νοεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Μέλος και Εισηγήτρια και Αγγελική Πουλοπούλου Μέλος.

Για να εξετάσει την από 04.10.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1536/06.10.2023 Προδικαστική Προσφυγή του Π. Π. ΤΟΥ ..., (εφεξής «ο προσφεύγων»), με διεύθυνση στην

Κατά του Δήμου ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητεί να ανακληθεί, άλλως, ακυρωθεί, η υπ' αρ. .../2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής από το πρακτικό της .../2023 συνεδρίασής της, με την οποία επικυρώθηκε το Πρακτικό ΙΙ ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης για τα τμήματα Α1, Α2, Γ και Δ.

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 οφειλόμενο παράβολο, ποσού 3.245,30 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε με την με αρ. πρωτ. .../19.07.2023 Διακήρυξη διαγωνισμό για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ 12 ΜΗΝΩΝ,

ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ... ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ», όπως αναλυτικά αναφέρονται στην υπ' αρ. 05/2023 Μελέτη. Ο προϋπολογισμός της προμήθειας υποδιαιρείται σε έξι (6) ΟΜΑΔΕΣ και οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά ηλεκτρονικά για το σύνολο των ΟΜΑΔΩΝ ή για μία ή περισσότερες ΟΜΑΔΕΣ του προϋπολογισμού, για τη συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα της κάθε ΟΜΑΔΑΣ. Ειδικότερα, τα επίμαχα είδη αφορούν στις εξής ομάδες: ΟΜΑΔΑ Ε' - ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ Α/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ... Πετρέλαιο Diesel Θέρμανσης : 150.000 lt Εκτιμώμενης αξίας σύμβασης ποσού 210.000,00 Ευρώ με το Φ.Π.Α. ΟΜΑΔΑ ΣΤ' - ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ Β/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ... Πετρέλαιο Diesel Θέρμανσης : 64.500 lt Εκτιμώμενης αξίας σύμβασης ποσού 90.300,00 Ευρώ με το Φ.Π.Α.. Ως κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με το άρ. 2.3 της Διακήρυξης, ορίστηκε η συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής [όσον αφορά στα ελαιολιπαντικά (ΥΠ. Α.2) της ΟΜΑΔΑΣ Α] και το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό %, για το σύνολο των ειδών ανά ΟΜΑΔΑ (για τα υγρά καύσιμα). Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 25.07.2023 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η Αναθέτουσα Αρχή ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 04.10.2023 με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, δοθέντος ότι η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στις 25.09.2023, και σε ορθή επανάληψη στις 26.09.2023, ομοίως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Μετ' εννόμου συμφέροντος ο προσφεύγων

ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, στρεφόμενος κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «Χ. Ι. ΤΟΥ Β.» και αναδειχθέντος οριστικού αναδόχου για τις Ομάδες Α1, Α2, Γ και Δ, ως έχων υποβάλει προσφορά για τις ομάδες αυτές, επιδιώκοντας την ανάθεση σε αυτόν της σύμβασης.

5. Επειδή, στις 06.10.2023 η Αναθέτουσα Αρχή προέβη σε κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 1848/2023 Πράξη του Προέδρου του 3^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης.

7. Επειδή, στις 16.10.2023 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α955/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ με την οποία απερρίφθη το αίτημα αναστολής του προσφεύγοντος.

8. Επειδή, στις 16.10.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις υπ' αρ. πρωτ. .../13.10.2023 απόψεις της.

9. Επειδή, με την προσβαλλόμενη αποφασίστηκε, μεταξύ άλλων, η κατακύρωση των επίμαχων Ομάδων Α1, Α2, Γ και Δ στον Χ. Ι. του

10. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά

την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.).

11. Επειδή, στο άρ. 82 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (άρθρο 62 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν. 4412/2016 προβλέπεται 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....» και στο άρ. 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» του Ν. 4412/2016 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». Σύμφωνα με το άρ. 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, υγιεινής και ασφάλειας στην εργασία περιβαλλοντικής διαχείρισης» της Διακήρυξης «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα κάτωθι: α) πιστοποίηση συμμορφώσεως συστήματος ISO 9001/2015, του εργοστασίου παραγωγής και του προμηθευτή.... Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη – μέλη σύμφωνα με τον Κανονισμό 765/2008. 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.». Στο άρ. 2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «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.... 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. ... 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. ... Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, υγιεινής και ασφάλειας στην εργασία και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν α) Πιστοποιητικό συμμορφώσεως συστήματος ISO 9001/2000 ή και νεότερο του ιδίου (του προμηθευτή) και του εργοστασίου παραγωγής....».

12. Επειδή, με τον **πρώτο λόγο** της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, ο προσφεύγων υποστηρίζει πως ο η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ήταν η 21η.08.2023, η δε πρόσκληση για

προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης απεστάλη στις 31.08.2023, άρα αυτά θα έπρεπε να κατατεθούν έως τις 10.09.2023. Εν συνεχεία αναφέρει πως στις 18.09.2023 η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε πρόσκληση για τη συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης προς τον οικονομικό φορέα «Χ. Ι.ΤΟΥ Β.», ειδικότερα για την υποβολή ISO, ο οποίος προσκόμισε στις 21.09.2023 πιστοποιητικό ISO, με πεδίο εφαρμογής «Υπηρεσίες Πρατηρίου Καυσίμων», επισημαίνοντας ότι ο διαγωνισμός αφορούσε σε προμήθεια. Ακολούθως, υποστηρίζει πως η Αναθέτουσα Αρχή διαβεβαίωσε τον προσφεύγοντα ότι δεν υπήρξε άλλη επικοινωνία μεταξύ εκείνης και του παραπάνω οικονομικού φορέα. Συνεπώς, ο προσφεύγων ισχυρίζεται πως ο ανωτέρω οικονομικός φορέας εξέδωσε μεν κάποιο πιστοποιητικό ISO, ωστόσο, με εκπρόθεσμη (μεταγενέστερη) ημερομηνία, ήτοι στις 18.09.2023, τόσο ως προς την καταληκτική ημερομηνία προσφορών, που ήταν η 21η.08.2023, όσο και ως προς την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, που ήταν η 10η.09.2023, ήτοι υποστηρίζει πως ο παραπάνω δεν κατείχε το συγκεκριμένο ISO, ούτε κατά την υποβολή της προσφοράς, ούτε κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και, επιπλέον, δεν απέδειξε τη μη δυνατότητά του να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, κατ' άρ. 2.2.7 της Διακήρυξης.

13. Επειδή, με τον **δεύτερο λόγο**, ο προσφεύγων υποστηρίζει πως το προσκομισθέν ISO του οικονομικού φορέα Χ. Ι. ΤΟΥ Β. έχει πεδίο εφαρμογής τις «Υπηρεσίες Πρατηρίων Καυσίμων», ενώ η συγκεκριμένη διακήρυξη αφορά στην προμήθεια καυσίμων και ελαιολιπαντικών και, άρα, το ISO του δεν έχει σχέση με την συγκεκριμένη προμήθεια.

14. Επειδή, με τον **τρίτο λόγο** της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, ο προσφεύγων υποστηρίζει πως η Αναθέτουσα Αρχή, αποδεχόμενη ένα ακατάλληλο πιστοποιητικό ISO παραβίασε βασικές αρχές των δημοσίων διαγωνισμών, όπως την αρχή της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών και της ίσης μεταχείρισης των συμμετεχόντων και προεχόντως έθεσε σε κίνδυνο τη δημόσια υγεία και ασφάλεια, καθόσον το συγκεκριμένο πιστοποιητικό δεν καλύπτει τον κανονισμό ADR 2021, καθόσον η προμήθεια

περιλαμβάνει και καύσιμα θέρμανσης και απαιτεί μεταφορά και διακίνηση των καυσίμων αυτών, καθώς και όλα τα υπόλοιπα εχέγγυα που θα έπρεπε να υφίστανται και να εξασφαλίζονται από την έκδοση του ορθού πιστοποιητικού ISO και προκύπτει πως το προσκομισθέν ISO δεν καλύπτει ούτε τα λιπαντικά.

15. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει πως ο οικονομικός φορέας Χ. Ι. ΤΟΥ Β. δεν υπέβαλλε το ISO 9001:2015 της ατομικής του επιχείρησης, παρά μόνο του εργοστασίου παραγωγής, ακολούθως, υποβλήθηκε ηλεκτρονικά στις 21/09/2023 και κατατέθηκε στην υπηρεσία ο σφραγισμένος φάκελος στις 22-09-2023 (Α.Π. /22-09-2023). Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι η εταιρία που εξέδωσε το πιστοποιητικό ISO 9001:2015 διαβεβαιώνει ότι σαφώς καλύπτονται ο κανονισμός ADR 2021 για μεταφορά και διακίνηση καυσίμων και των υπόλοιπων εχέγγυων που πρέπει να υφίστανται και εξασφαλίζονται από την έκδοση του πιστοποιητικού.

16. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Από το συνδυασμό των άρ. 104 του Ν. 4412/2016 και 2.2.9 της Διακήρυξης, προκύπτει ότι το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σε τρία χρονικά σημεία, ήτοι, κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο και κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 Ν. 4412/2016, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης. Κατά το άρ. 2.2.7 της Διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να φέρουν, μεταξύ άλλων, πιστοποίηση συστήματος ISO 9001/2015 του εργοστασίου παραγωγής και του προμηθευτή, η, δε, Αναθέτουσα Αρχή κάνει δεκτά, μεταξύ άλλων, *«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»*. Ο οικονομικός φορέας Χ. Ι. ΤΟΥ Β. στο υποβληθέν ΕΕΕΣ του

απάντησε αρνητικά στο ερώτημα της ενότητας Δ του Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής «Θα είναι σε θέση ο οικονομικός φορέας να προσκομίσει πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες;» και, περαιτέρω, δήλωσε ότι «εξηγήστε τους λόγους και διευκρινίστε ποια άλλα αποδεικτικά μέσα μπορούν να προσκομιστούν όσον αφορά το σύστημα διασφάλισης ποιότητας: *Επισυνάπτεται Πιστοποιητικό ISO 9001 2015 (...)*», ομοίως αρνητικά απάντησε και στο ερώτημα «Θα είναι σε θέση ο οικονομικός φορέας να προσκομίσει πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα συστήματα ή πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης;» της ίδιας ενότητας, δηλώνοντας ομοίως ότι «εξηγήστε τους λόγους και διευκρινίστε ποια άλλα αποδεικτικά μέσα μπορούν να προσκομιστούν όσον αφορά τα συστήματα ή πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης: *Επισυνάπτεται Πιστοποιητικό ISO 14001 2015 (...)*» (βλ. αρχείο με τίτλο «05_2.4.3.1.α_ΕΕΕΣ» σελ. 14/15). Σε συνέχεια της υπ' αρ. πρωτ. .../31.08.2023 πρόσκλησης της Αναθέτουσας Αρχής για προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο παρεμβαίνων προσκόμισε στις 08.09.2023 αυτά, εντούτοις, δεν περιελήφθη το απαιτούμενο ISO κατ' άρ. 2.2.7 της Διακήρυξης. Προς τούτο, η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε την υπ' αρ. .../15.09.2023 πρόσκλησή της με την οποία αιτείτο την προσκόμιση του πιστοποιητικού ISO 9001/2015 του ίδιου ως άνω οικονομικού φορέα. Ο τελευταίος, στις 21.09.2023 απέστειλε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ το υπ' αρ. .../18.09.2023 πιστοποιητικό κατά ISO 9001:2015 στο πεδίο εφαρμογής «Υπηρεσίες Πρατηρίων Καυσίμων». Όπως βάσιμα ο προσφεύγων υποστηρίζει, ουδόλως ο οικονομικός φορέας Χ. Ι. ΤΟΥ Β. απέδειξε, τουλάχιστον κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς του, ότι διέθετε το απαιτούμενο κατ' άρ. 2.2.7 της Διακήρυξης πιστοποιητικό ISO 9001:2015, γεγονός το οποίο, εξάλλου, δηλώθηκε ρητά και στο ΕΕΕΣ του. Επομένως, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα όπως

απορρίψει την προσφορά του εκ του λόγου αυτού, αφού δεν πληρούσε το κριτήριο επιλογής του άρ. 2.2.7 της Διακήρυξης, περί συμμόρφωσης με το πιστοποιητικό ISO 9001:2015. Εξάλλου, ουδόλως προκύπτει ότι ο ανωτέρω είχε υποβάλει αίτημα προς χορήγηση του παραπάνω πιστοποιητικού πριν την υποβολή της προσφοράς του, ώστε να εξεταστεί εάν προέκυπταν οι προϋποθέσεις πιστοποίησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του.

17. Επειδή, ενόψει της αποδοχής του πρώτου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής που αποτελεί αυτοτελές έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα Χ. Ι. ΤΟΥ Β. για τις Ομάδες Α1, Α2, Γ και Δ, για τον λόγο αυτό, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της κρινόμενης προσφυγής (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 274/2018, 344/2017, 47/2017, 296/2016, 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, ΔΕφΠειρ. Ν95/2020 ΔΕφΑθ. 279/2019, 239/2019, ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α., πρβλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ. 48).

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και το παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αρ. .../2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής με την οποία έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα Χ. Ι. ΤΟΥ Β. και ανεδείχθη οριστικός ανάδοχος για τις Ομάδες Α1, Α2, Γ και Δ, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 10.11.2023 και εκδόθηκε στις 30.11.2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός απόφασης : 1768/2023

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ