

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 21 Οκτωβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αφοκάρδου και Αγγελική Πουλοπούλου, σε αναπλήρωση του Μέλους του 1^{ου} Κλιμακίου Ελευθερίας Καλαμιώτη δυνάμει της υπ' αριθ. 64/2022 Πράξης Προέδρου ΕΑΔΗΣΥ, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12/9/2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1265/13-9-2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... .. - ... - ... - ... - ..., ..., ...,» και τον διακριτικό τίτλο «... ..» που εδρεύει στο ..., οδός, και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «... ..» (αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα, και

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ..» που εδρεύει στη, ... χλμ Οδού

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της από 1/9/2022 απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στα πρακτικά της υπ' αριθ. .../1.9.2022 συνεδρίασης του ανωτέρω οργάνου με Θέμα 7^ο «Λήψη απόφασης επί της εισήγησης για το θέμα: Το από 09.08.2022 Πρακτικό IV της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης: 'Προμήθεια και τοποθέτηση υδρομονωτικών και θερμομονωτικών υλικών για τη στεγανοποίηση και θερμομόνωση οροφών στις κτιριακές εγκαταστάσεις του».

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, εισπράχθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο, κατ' άρθρα 363 Ν. 4412/2016 και 5 ΠΔ 39/2017, παράβολο ποσού 4.000,00 ευρώ, όπως αυτό

Αριθμός απόφασης: 1585/2022

υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ποσού 800.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. .../28-1-2022 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης προμήθειας και τοποθέτησης υγρομονωτικών και θερμομονωτικών υλικών για τη στεγανοποίηση και θερμομόνωση οροφών στις κτιριακές εγκαταστάσεις του εκτιμώμενης αξίας 800.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 21/2/2022. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με απόφαση της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία 3/8/2022 που περιέχεται στο υπ' αριθ. .../3-8-2022 πρακτικό συνεδρίασης του ΔΣ ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα. Με την ήδη προσβαλλόμενη, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, κατόπιν έγκρισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα.

3. Επειδή, προκήρυξη σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 19/1/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ η Διακήρυξη αναρτήθηκε στις 28/1/2022 στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ: ...), καθώς επίσης και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε συστημικό Α/Α

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικείμενου της σύμβασης (προμήθεια), 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 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα δια του συστήματος «Επικοινωνία» του διαγωνισμού, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, στις

12/9/2022 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον, επικαλούμενη βλάβη από την μη νόμιμη, κατά τους ισχυρισμούς της, αποδοχή στον διαγωνισμό της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, η οποία έχει καταταγεί πάνω από την προσφεύγουσα κατά σειρά μειοδοσίας.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 13/9/2022 και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής στις 23/9/2022, νομίμως και εμπροθέσμως.

8. Επειδή, η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση στις 23/9/2022 νομίμως, εμπροθέσμως και με πρόδηλο έννομο συμφέρον δοθέντος ότι με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι απόρριψης της προσφοράς της.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής νομίμως και εμπροθέσμως διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 28/9/2022.

10. Επειδή, με την υπ' αριθ. 1814/2022 και 1959/2022 Πράξεις Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

11. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)» του Ν. 4412/2016 (Α' 147) μετονομάστηκε σε «Ενιαία Αρχή Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)», ενώ με τη διάταξη του άρθρου 17 παρ. 2 Ν. 4912/2022 ορίστηκε ότι *«μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/ 2016 και τη συγκρότηση Κλιμακίων σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 353 και την περ. ε' της παρ. 1 του άρθρου 356 του ν. 4412/2016, οι εκκρεμείς ενώπιον της Αρχής διαδικασίες εξέτασης προδικαστικών προσφυγών συνεχίζονται και ολοκληρώνονται από τα Κλιμάκια με τη σύνθεση που έχουν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος»*. Κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική

προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως ισχύουν.

12. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας ισχυριζόμενη ότι αυτά δεν έπρεπε να γίνουν δεκτά, διότι η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, τα οποία να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει στα ανωτέρω ότι, σύμφωνα με την Διακήρυξη, όσον αφορά την μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού αρκεί κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς η κατάθεση του ΕΕΕΣ και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης η προσκόμιση δικαιολογητικών ισχύοντα κατά το χρονικό εκείνο σημείο. Σε κάθε δε περίπτωση, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι διαθέτει τα επίμαχα δικαιολογητικά με χρόνο ισχύος καλύπτοντα την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της και, εφόσον αυτά απαιτούνταν, η ίδια θα έπρεπε να κληθεί να τα προσκομίσει. Η Διακήρυξη του προκείμενου διαγωνισμού, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζει τα εξής: «2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: ... 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. ...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. ... Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 ο προσφέρων οικονομικός φορέας, στον οποίο πρόκειται να γίνει η οριστική κατακύρωση, προσκομίζει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά...β) για την παράγραφο 2.2.3.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν: i) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση (α) αποδεικτικό ενημερότητας εκδιδόμενο από την Α.Α.Δ.Ε.. ii) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' πιστοποιητικό εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ». Όπως προσφάτως κρίθηκε (βλ. ΣτΕ 1939/2022, σκ. 20), η διάταξη του άρθρου 104 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 κατόπιν της τροποποίησής της με τον ν. 4782/2021, ερμηνευόμενη σύμφωνα με τους δεσμευτικούς κανόνες της οδηγίας 2014/24, έχει την έννοια ότι ο προσωρινός ανάδοχος πρέπει να προσκομίζει αποδεικτικά μέσα, από τα οποία να αποδεικνύεται ότι τόσο κατά το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρονικό σημείο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής. Όπως, επομένως, βασίμως προβάλλεται από την προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα είχε την υποχρέωση κατ' άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης, το οποίο στοιχεί προς την ανωτέρω διάταξη του ν. 4412/2016, να προσκομίσει με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης και βεβαιώσεις ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας καταλαμβάνουσες τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της στον διαγωνισμό (21/2/2022). Η διαπιστούμενη, όμως, παράλειψη της παρεμβαίνουσας να προσκομίσει τα ανωτέρω αποδεικτικά μέσα με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν άγει άνευ ετέρου σε αποκλεισμό της, αλλά υποχρεώνει την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 103 Ν.

4412/2016, να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει τα εν λόγω στοιχεία, η δε ΕΑΔΗΣΥ δεν μπορεί να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας. Για τους λόγους αυτούς, πρέπει να γίνει δεκτός ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί και η αναθέτουσα αρχή να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά της κατά τα ανωτέρω.

13. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας ισχυριζόμενη ότι αυτή δεν πληροί το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: *«Από τον άνω όρο της διακήρυξης, όπως νόμιμα διευκρινίσθηκε, προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι για το παραδεκτό της προσφοράς τους οφείλουν κατά την τελευταία τριετία πριν την υποβολή της προσφοράς τους να διαθέτουν και να τεκμηριώνουν εμπειρία τουλάχιστον 160.000,00 € και στους δύο (2) τομείς της σχετικής δραστηριότητας, ήτοι και στην προμήθεια υλικών και στην τοποθέτηση υλικών. Δεν αρκεί για την παραδεκτή συμμετοχή κάποιος διαγωνιζόμενος να επικαλείται και να αποδεικνύει ότι έχει προμηθεύσει κατά την τελευταία τριετία υλικά αξίας τουλάχιστον 160.000,00 €, αλλά απαιτείται να επικαλείται και να αποδεικνύει ότι έχει εκτελέσει και εργασίες τοποθέτησης υδρομονωτικών και θερμομονωτικών υλικών αξίας τουλάχιστον 160.000,00 €. Διαγωνιζόμενος που με την προσφορά του δεν τεκμηριώνει και δεν αποδεικνύει ότι έχει προμηθεύσει υλικά τουλάχιστον 160.000,00 € και ότι έχει τοποθετήσει υλικά τουλάχιστον 160.000,00 € αποκλείεται του διαγωνισμού για παράβαση των όρων της διακήρυξης. Στην παρούσα περίπτωση η εταιρία «... Σ. ... ΟΕ» για την απόδειξη πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής του άρθρου 2.2.6 περί τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας επικαλέσθηκε συμβάσεις προμήθειας και τοποθέτησης υλικών συνολικής αξίας 267.428,67 €. Από τις συμβάσεις που επικαλέσθηκε τοποθέτηση υλικών είχαν μόνο οι συμβάσεις με το Δήμο Περιστερίου, το Δήμο Μεγαρέων και το Πολεμικό Ναυτικό, η αξία των οποίων ανέρχεται σε 77.428,67 € και δεν καλύπτει το ελάχιστο όριο των 160.000,00 € συμβάσεων που περιλαμβάνουν προμήθεια υλικών και τοποθέτηση, όπως επί ποινή αποκλεισμού απαιτεί η διακήρυξη».* Αμφότερες η αναθέτουσα αρχή και

η παρεμβαίνουσα αντιτάσσουν στα ανωτέρω ότι, από το άρθρο 2.26 της Διακήρυξης, όπως διευκρινίστηκε με την από 4/2/2022 διευκρίνιση, προκύπτει ότι για την πλήρωση του εν λόγω προσόντος συμμετοχής απαιτείται η επίκληση συμβάσεων συνολικής αξίας ίσης με το 20% του προϋπολογισμού της Διακήρυξης που μπορούν να έχουν ως μεμονωμένο αντικείμενο την προμήθεια ή την τοποθέτηση των υπό προμήθεια υλικών. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης *«όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών (3) ετών, να έχουν εκτελέσει συμβάσεις προμήθειας και εγκατάστασης εξοπλισμού αντίστοιχου προς τον δημοπρατούμενο, αθροιστικά για τα τρία έτη ή μεμονωμένα, αξίας τουλάχιστον ίσης προς το 20% του προϋπολογισμού της παρούσας διακήρυξης. Η παραπάνω τεχνική - επαγγελματική ικανότητα, σε περίπτωση ενώσεων προμηθευτών ή κοινοπραξίας προμηθευτών θα καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της Ένωσης-Κοινοπραξίας, υπολογιζόμενη της συμμετοχής κάθε μέλους ανάλογα με το ποσοστό συμμετοχής του στην Ένωση-Κοινοπραξία»*. Κατόπιν ερώτησης της παρεμβαίνουσας, η οποία υπεβλήθη στις 2/2/2022, σχετικά με το εάν η αξία των συμβάσεων πρέπει να αφορά τόσο την προμήθεια όσο και την τοποθέτηση ή μπορεί να γίνει επίκληση συμβάσεων χαμηλότερης αξίας για κάθε μεμονωμένο αντικείμενο, η αναθέτουσα αρχή εξέδωσε διευκρίνιση, την οποία ανήρτησε στην αρχική σελίδα του διαγωνισμού στις 4/2/2022, με το εξής περιεχόμενο: *«η απαίτηση της διακήρυξης «οι οικονομικοί φορείς κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών (3) ετών, να έχουν εκτελέσει συμβάσεις προμήθειας και εγκατάστασης εξοπλισμού αντίστοιχου προς τον δημοπρατούμενο, αθροιστικά για τα τρία έτη ή μεμονωμένα, αξίας τουλάχιστον ίσης προς το 20% του προϋπολογισμού της παρούσας διακήρυξης», μπορεί να καλύπτεται από επιμέρους συμβάσεις προμήθειας υλικών ή τοποθέτησης υλικών, υπό την προϋπόθεση ότι αφενός αθροιστικά θα καλύπτεται η απαίτηση για συνολική αξία των συμβάσεων, τουλάχιστον ίση προς το 20% του προϋπολογισμού, σε διάστημα τριετίας και αφετέρου θα τεκμηριώνεται η εμπειρία του οικονομικού φορέα και στους δύο τομείς της σχετικής δραστηριότητας τόσο στην προμήθεια όσο και στην τοποθέτηση των υλικών»*. Όπως βασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, κατά την έννοια της ανωτέρω διευκρίνισης, την οποία αποδέχτηκαν όλοι οι

διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς διά της ανεπιφύλακτης συμμετοχής τους στον διαγωνισμό, η απαιτούμενη για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό εμπειρία από την εκτέλεση προηγούμενων συμβάσεων απαιτείτο να καλύπτει δύο στοιχεία: α) η συνολική αξία των επικαλούμενων συμβάσεων να ανέρχεται τουλάχιστον σε 20% του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης, ήτοι 160.000,00 ευρώ και πλέον και β) από τις επικαλούμενες συμβάσεις να προκύπτει εμπειρία του οικονομικού φορέα τόσο στην προμήθεια όσο και στην τοποθέτηση των υπό προμήθεια ειδών. Από τη διαζευκτική παράθεση των ανωτέρω δύο προϋποθέσεων στην προαναφερθείσα διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής προκύπτει ότι για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό αρκούσε η επίκληση συμβάσεων συνολικής αξίας 160.000,00 ευρώ με αντικείμενο που έπρεπε, κατά την οικεία απαίτηση της αναθέτουσας αρχής, να αφορά είτε την προμήθεια είτε την τοποθέτηση των υλικών, χωρίς να απαιτείται τόσο η αξία των υλικών όσο και οι εργασίες τοποθέτησης να ανέρχονται μεμονωμένα σε ποσό τουλάχιστον 160.000,00 ευρώ. Στην προκείμενη περίπτωση, η παρεμβαίνουσα επικαλέστηκε την προηγούμενη εκτέλεση οκτώ (8) συνολικά συμβάσεων αξίας 267.428,67 ευρώ, εκ των οποίων έξι (6) συμβάσεις συνολικής αξίας 77.428,67 ευρώ που είχαν ως αντικείμενο την προμήθεια και τοποθέτηση υλικών συναφών με τα υπό προμήθεια. Με τα ανωτέρω δεδομένα και ενόψει των γενομένων δεκτών ανωτέρω, η παρεμβαίνουσα απέδειξε την απαιτούμενη εμπειρία στην εκτέλεση συμβάσεων συνολικής αξίας μεγαλύτερης του 20% της εκτιμώμενης αξίας της προκείμενης σύμβασης με αντικείμενο που κάλυπτε τόσο την προμήθεια όσο και την τοποθέτηση των υλικών. Κατόπιν των ανωτέρω, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας ισχυριζόμενη ότι αυτή δεν πληροί το προσόν συμμετοχής του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης, διότι δεν διαθέτει ISO 9001 με πεδίο εφαρμογής που να καταλαμβάνει την τοποθέτηση θερμομονωτικών υλικών. Η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει στα ανωτέρω ότι τέτοια απαίτηση δεν προκύπτει από την Διακήρυξη. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό «*οι οικονομικοί φορείς για την*

παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να βεβαιώσουν ότι συμμορφώνονται και τηρούν πρότυπα διαχείρισης ποιότητας, τα οποία βασίζονται στο σχετικό ευρωπαϊκό πρότυπο ISO 9001:2015 ή άλλα ανάλογα». Το δε άρθρο 2.2.9.2 Β.5. της Διακήρυξης ορίζει ότι «για την απόδειξη της συμμόρφωσής του με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας της παραγράφου 2.2.7, ο οικονομικός φορέας προσκομίζει πιστοποιητικά, τα οποία βεβαιώνουν την τήρηση εκ μέρους του υποψηφίου αναδόχου των απαιτούμενων προτύπων διαχείρισης ποιότητας». Στην προκείμενη περίπτωση, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε, προς απόδειξη της πλήρωσης της ανωτέρω απαίτησης της Διακήρυξης, ISO 9001:2015 (Κωδικός πιστοποιητικού: I-030-02-100-01300 της Swiss Approval International) με πεδίο εφαρμογής «ΕΜΠΟΡΙΑ ΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ». Με το ανωτέρω περιεχόμενο το επίμαχο δικαιολογητικό είναι πλήρες και σύμφωνο με τους όρους της Διακήρυξης, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Ειδικότερα, το ως άνω πιστοποιητικό συμμόρφωσης της παρεμβαίνουσας με το πρότυπο ISO 9001:2015 είναι σύμφωνο με την Διακήρυξη, διότι, δοθέντος ότι στους προπαρατεθέντες όρους της δεν γίνεται εξειδικευμένη αναφορά στο είδος του πεδίου εφαρμογής του οικείου πιστοποιητικού ούτε προβλέπεται ο προσδιορισμός του πιστοποιούμενου πεδίου εφαρμογής με ρητή αναφορά σε συγκεκριμένο αντικείμενο, προς πλήρωση του όρου αυτού της Διακήρυξης απαιτείτο, αλλά και αρκούσε, το υποβαλλόμενο πιστοποιητικό να καταλαμβάνει πεδίο εφαρμογής συναφές με το αντικείμενο των υπό ανάθεση υπηρεσιών (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 274/2020, σκ. 10, ΕΑΔΗΣΥ 1178/2022). Το δε προσκομισθέν πιστοποιητικό της παρεμβαίνουσας με το προπαρατεθέν αντικείμενο, ήτοι την εμπορία δομικών υλικών και υλικών κατασκευής, είναι προδήλως συναφές με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, το οποίο συνίσταται στην προμήθεια και τοποθέτηση θερμομονωτικών υλικών, χωρίς η υποχρέωση τοποθέτησης να ανατρέπει τον χαρακτήρα της σύμβασης ως σύμβασης προμήθειας. Στο πλαίσιο της Διακήρυξης, άλλωστε, προβλέπεται ως κριτήριο καταλληλότητας η άσκηση διαζευκτικά εμπορικής ή βιομηχανικής ή βιοτεχνικής δραστηριότητας των οικονομικών φορέων, ευλόγως δε η παρεμβαίνουσα, ως εμπορική επιχείρηση, είναι πιστοποιημένη κατά ISO 9001:2015 στο πεδίο της εμπορίας δομικών υλικών και υλικών κατασκευής,

πράγμα που επαρκεί κατά τα ανωτέρω, ελλείψει ειδικότερης πρόβλεψης της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή στον προκείμενο διαγωνισμό. Κατόπιν των ανωτέρω, ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

15. Επειδή, η εισήγηση γίνεται δεκτή.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Οκτωβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 10 Νοεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ

**(Δυνάμει του άρθρου 17 παρ. 2 Ν.
4912/2022)**

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ

ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ