

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 30 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεςόπουλος Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος-Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 31/10/2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1519/1-11-2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 177/2022 και με θέμα «Λήψη απόφασης για έγκριση Πρακτικού ΙΙΙ (Δικαιολογητικά Κατακύρωσης) της προμήθειας με τίτλο ‘...’ της Διακήρυξης με αριθμό πρωτ. .../2022 διεθνούς, ηλεκτρονικού διαγωνισμού με ανοιχτή διαδικασία (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: ...))», καθώς και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης των αρμοδίων οργάνων

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, εισπράχθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 2.100,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 420.000,00 ευρώ χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης και τον ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη με αριθμό πρωτ. .../2022 της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «...» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 546.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας οικονομικής προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 1/8/2022. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με

ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 27/06/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 1/7/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Στον διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις (3) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με την απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 142/2022 και θέμα «Λήψη απόφασης για έγκριση Πρακτικών I & II (Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά & Οικονομική Προσφορά) της προμήθειας με τίτλο ‘...’ της Διακήρυξης με αρ. πρωτ. .../2022 (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: ...)» κρίθηκαν παραδεκτές οι προσφορές και των τριών συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα ως μειοδότρια. Με την προσβαλλόμενη απόφαση, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση ανάδειξης προσωρινής αναδόχου, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Αμφότερες οι αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους στις 20/10/2022.

3. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου 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. 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.

4. 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 και την ανάδειξή της ως οριστικής αναδόχου της σύμβασης.

5. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού την 1/11/2022 και υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα τις απόψεις της επ’ αυτής στις 10/11/2022. Κατόπιν αυτού, νόμιμα και εμπρόθεσμα υποβλήθηκε και το συμπληρωματικό υπόμνημα της προσφεύγουσας στις 15/11/2022.

6. Η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση στις 10/11/2022 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι απόρριψης της προσφοράς της.

7. Η Διακήρυξη, 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: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η Το προς προμήθεια είδος κατατάσσεται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ... ‘...’ ... 2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου, ή της επαγγελματικής οργάνωσης ή βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος από αρμόδια δημόσια αρχή με το οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή τους σ' αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, που θα έχουν εκδοθεί το πολύ τριάντα (30) ημέρες πριν από την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης ... 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με

πιστοποιητικά διαχείρισης συστημάτων ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης. Πιο συγκεκριμένα, θα πρέπει να διαθέτουν σε ισχύ: i. Πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος Διαχείρισης Ποιότητας σύμφωνα με το διεθνές πρότυπο EN ISO 9001:2008 ή αντίστοιχο από ευρωπαϊκό αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης. ii. Πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 ή αντίστοιχο από ευρωπαϊκό αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης. 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 ... B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά σε ισχύ: i. Πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος Διαχείρισης Ποιότητας σύμφωνα με το διεθνές πρότυπο EN ISO 9001:2008 ή αντίστοιχο από ευρωπαϊκό αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης. ii. Πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 ή αντίστοιχο από ευρωπαϊκό αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης ... 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα. ... B. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις

χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.Μ.Η. των ως άνω Επιμελητηρίων. Επισημαίνεται ότι, τα δικαιολογητικά που αφορούν στην απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4 (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός εάν, σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών, φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος».

8. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προβάλλοντας ότι αυτή δεν πληροί την απαίτηση καταλληλότητας του άρθρου 2.4.4 της Διακήρυξης, καθώς από το προσκομισθέν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου Φθιώτιδας της αναδόχου, δεν προέκυψε η άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας συναφούς με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, το οποίο συνίσταται στην Ειδικότερα, η προσφεύγουσα παραθέτει τις ασκούμενες από την παρεμβαίνουσα δραστηριότητες και ισχυρίζεται ότι καμία από αυτές δεν καταλαμβάνει το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης, ισχυριζόμενη ότι το χρώμα δεν θεωρείται δομικό υλικό. Κατόπιν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα καταλήγει ότι η ανάδοχος δεν έχει αποδείξει με τον προβλεπόμενο στη Διακήρυξη τρόπο ότι ασκεί δραστηριότητα εμπορίας και προμήθειας υλικού επικάλυψης ή οποιαδήποτε συναφή δραστηριότητα, όπως απαιτείται από τη Διακήρυξη. Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα ανωτέρω ότι η προμήθεια και μεταφορά χρώματος ή άλλων αδρανών υλικών εμπεριέχεται στην δραστηριότητα εκτέλεσης πάσης φύσεως τεχνικών έργων που δύναται να αναλάβει παρεμβαίνουσα. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι, σύμφωνα με το προσκομισθέν πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ..., στις επαγγελματικές της

δραστηριότητες συγκαταλέγονται και η αγορά ή/και ίδρυση ή/και εκμετάλλευση βιομηχανιών παραγωγής πάσης φύσεως δομικών υλικών και προκατασκευασμένων κτιριακών στοιχείων και η εμπορία αυτών, η εισαγωγή, εμπορία και εξαγωγή παντός είδους πρώτων υλών, και κυρίως των χρησιμοποιούμενων για την κατασκευή πάσης φύσεως τεχνικών έργων, καθώς επίσης και η ανάκτηση και διαχείριση προϊόντων εκσκαφών, κατασκευών και κατεδαφίσεων. Κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, οι ανωτέρω δραστηριότητες είναι συναφείς με το αντικείμενο της υπό ανάθεση προμήθειας, αφού το χώμα είναι υλικό κατασκευής τεχνικών έργων και, επιπροσθέτως, μέρος αυτού θα προέρχεται, σύμφωνα με την τεχνική προσφορά της, από την επεξεργασία αποβλήτων εκσκαφών και κατεδαφίσεων που συμπεριλαμβάνεται στις επαγγελματικές δραστηριότητες.

9. Από τα στοιχεία του φακέλου, προκύπτει ότι, σύμφωνα με το προπαρατεθέν άρθρο 2.4.4 της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον διαγωνισμό οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να δραστηριοποιούνται σε αντικείμενο συναφές με αυτό της υπό ανάθεση σύμβασης, το οποίο, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, συνίσταται στην ... (CPV ... – ...).

10. Από τον συνδυασμό του πιο πάνω άρθρου της Διακήρυξης με το επίσης προπαρατεθέν άρθρο 2.2.9.2.B.4 προκύπτει ότι για την απόδειξη της καταλληλότητας των οικονομικών φορέων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό, και ειδικότερα της συνάφειας της επαγγελματικής τους δραστηριότητας με το αντικείμενο της σύμβασης, έπρεπε να προσκομιστεί πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου. Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε για την απόδειξη του ανωτέρω προσόντος συμμετοχής πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ... με αριθμό πρωτ. .../13-9-2022 (αρχείο «7.ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΠΙΜΕΛΗΤΗΡΙΟΥ.pdf»), στο οποίο βεβαιώνεται ότι σκοπός της εταιρείας είναι, μεταξύ άλλων, και η «η εισαγωγή, εμπορία και εξαγωγή α) πάσης φύσεως μηχανημάτων (δομικών μηχανημάτων), αυτοκινήτων και παντός είδους οχημάτων, β) ελαστικών επισώτρων αυτοκινήτων, γ) παντός είδους ανταλλακτικών μηχανημάτων, αυτοκινήτων και πρώτων υλών κύρια των χρησιμοποιούμενων για την κατασκευή πάσης φύσεως τεχνικών έργων, δ) παντός είδους μετάλλων (σίδηρο, χαλκό κ.λ.π.) μεταλλευμάτων και σκορίας ηλεκτροκαμίνων, ε) προκατασκευασμένων

κτιριακών στοιχείων, στ) τηλεπικοινωνιακού υλικού εν γένει και ανταλλακτικών και εξαρτημάτων ελικοπτήρων», καθώς επίσης και οι δραστηριότητες ανάκτησης διαλεγμένων υλικών και θραύσης, καθαρισμού και διαλογής απορριμμάτων (π.χ. από κατεδαφίσεις) για την ανάκτηση μη μεταλλικών δευτερογενών πρώτων υλών. Όπως βάσιμα ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, η ανωτέρω επαγγελματική δραστηριότητα εμπορίας, μεταξύ άλλων, και πρώτων υλών γενικά, αλλά και ειδικότερα πρώτων υλών χρησιμοποιούμενων για την κατασκευή πάσης φύσεως τεχνικών έργων, είναι συναφής με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης που συνίσταται στην προμήθεια χώματος.

11. Ειδικότερα, δεδομένου ότι η Διακήρυξη απαιτεί απλώς συνάφεια της επαγγελματικής δραστηριότητας των οικονομικών φορέων προς το αντικείμενο της σύμβασης, χωρίς να προσδιορίζει με ειδικότερους όρους τον απαιτούμενο επαγγελματικό κλάδο ή τη συγκεκριμένη επαγγελματική δραστηριότητα που πρέπει να ασκείται από τους οικονομικούς φορείς, το αντικείμενο της σύμβασης, ήτοι η προμήθεια χώματος, προσιδιάζει στην δραστηριότητα εμπορίας πρώτων υλών και μάλιστα αυτών που χρησιμοποιούνται για την κατασκευή τεχνικών έργων, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου προβαλλόμενων με την προσφυγή και το υπόμνημα της προσφεύγουσας ισχυρισμών. Με αυτό το δεδομένο παρέλκει η εξέταση των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας περί συνάφειας της επαγγελματικής της δραστηριότητας στην παραγωγή και διακίνηση δευτερογενών πρώτων υλών από απόβλητα εκσκαφών, κατασκευών και κατεδαφίσεων με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής, πρέπει να απορριφθεί.

12. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, διότι αυτή δεν πληροί το προσόν συμμετοχής του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης, ήτοι τη συμμόρφωση με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 9001:2015 και 14001:2015, δοθέντος ότι το πεδίο εφαρμογής των υποβληθέντων από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικών δεν καλύπτει, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, το αντικείμενο της σύμβασης που συνίσταται στην προμήθεια χώματος. Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στα ανωτέρω ότι δεν απαίτησε με τη Διακήρυξη την ύπαρξη αυστηρά

εξειδικευμένου πεδίου στα πιστοποιητικά διαχείρισης ISO, αλλά την γενικότερη πιστοποίηση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων.

13. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η Επιτροπή Διενέργειας έκρινε πως η ύπαρξη πιστοποιητικών, με αναφορά στο κύριο αντικείμενο «Κατασκευή ιδιωτικών και δημόσιων τεχνικών έργων (οδοποιίας, οικοδομικά, υδραυλικά, λιμενικά, βιομηχανικά - ενεργειακά)» της παρεμβαίνουσας καλύπτει και το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, το οποίο εμπεριέχεται στην ανάληψη και εκτέλεση των πάσης φύσεως τεχνικών έργων και άρα καλύπτεται πλήρως και η απαίτηση των εν λόγω προτύπων.

14. Η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι η επαγγελματική της δραστηριότητα καλύπτει το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και, επιπροσθέτως, επικαλείται και προσκομίζει ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ βεβαίωση του φορέα πιστοποίησης ... με αριθμό πρωτ. .../7-11-2022 και με το εξής περιεχόμενο: *«Με την παρούσα βεβαιώνουμε ότι η ... έχει πιστοποιήσει την:, Τ.Κ. ..., ..., σύμφωνα με τα πρότυπο ISO 9001:2015 (Αρ. Πιστ. ...) και ISO 14001:2015 (Αρ. Πιστ. ...) για το Πεδίο Εφαρμογής: Κατασκευή ιδιωτικών και δημόσιων τεχνικών έργων (οδοποιία, οικοδομικά, υδραυλικά, λιμενικά, βιομηχανικά-ενεργειακά). Η ημερομηνία λήξης των Πιστοποιητικών είναι η 03-09-2024. Στο Πεδίο Εφαρμογής συμπεριλαμβάνεται η προμήθεια υλικών (π.χ. χωμάτων, αδρανών υλικών, ασφαλικού σκυροδέματος κτλ) που χρησιμοποιούνται για την υλοποίηση των έργων, καθώς και η διαχείριση των υλικών που προκύπτουν από την εκτέλεση των έργων, συμπεριλαμβανομένου αυτών που απαιτείται να απομακρυνθούν από τα έργα (π.χ. Α.Ε.Κ.Κ.)», ισχυριζόμενη ότι από αυτό προκύπτει η κάλυψη του απαιτούμενου πεδίου εφαρμογής των ISO.*

15. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτείται, μεταξύ άλλων, οι οικονομικοί φορείς να συμμορφώνονται αφενός, προς το πρότυπο διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015 και αφετέρου, προς το πρότυπο περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 με πεδίο εφαρμογής συναφές με το αντικείμενο της σύμβασης. Στην προκείμενη περίπτωση, από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα προσκόμισε: α) πιστοποιητικό ISO 9001:2015 του φορέα πιστοποίησης ... με πεδίο εφαρμογής την κατασκευή

ιδιωτικών και δημόσιων τεχνικών έργων (οδοποιία, οικοδομικά, υδραυλικά, λιμενικά, βιομηχανικά – ενεργειακά) και β) πιστοποιητικό ISO 14001:2015 του ίδιου φορέα πιστοποίησης με το ίδιο πεδίο εφαρμογής.

16. Όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, το πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω πιστοποιητικών ISO, ούτε καταλαμβάνει, ούτε είναι συναφές προς το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Και τούτο, διότι η παρεμβαίνουσα είναι πιστοποιημένη κατά ISO 9001:2015 και ISO 14001:2015 μόνο για την κατασκευαστική, και όχι για την εμπορική της δραστηριότητα. Ενόψει δε του ρητού όρου της Διακήρυξης, τον οποίο η παρεμβαίνουσα αποδέχθηκε με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στον διαγωνισμό, να είναι συναφές το πεδίο εφαρμογής των ISO προς το αντικείμενο της υπό ανάθεση προμήθειας δεν μπορεί να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι η κατασκευή τεχνικών έργων, η οποία καλύπτεται από τα προσκομισθέντα ISO, καταλαμβάνει και την προμήθεια των υλικών. Ούτε η προσκομιζόμενη βεβαίωση του φορέα πιστοποίησης μπορεί να υποκαταστήσει την έλλειψη αναφοράς στην εμπορική δραστηριότητα της παρεμβαίνουσας από τα επίμαχα πιστοποιητικά, αφού κάτι τέτοιο δεν επιτρέπεται ούτε από τον νόμο (άρθρο 82 ν. 4412/2016) ούτε από τη Διακήρυξη (πρβλ. ΔΕφΑθ 68/2019, σκ. 10), απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της.

17. Τέλος, απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι με τη Διακήρυξη δεν απαιτήθηκε συγκεκριμένο πεδίο εφαρμογής των ISO, αλλά η εν γένει πιστοποίηση των οικονομικών φορέων, διότι έρχεται σε αντίθεση με τους προπαρατεθέντες όρους των άρθρων 2.2.7 και 2.2.9.2.B.5 της Διακήρυξης, από το κανονιστικό περιεχόμενο των οποίων δεν μπορεί να αποκλίνει εκ των υστέρων η αναθέτουσα αρχή (βλ. ανωτέρω σκέψη 7).

18. Με τα δεδομένα της προκείμενης διαφοράς και ενόψει των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, παρέλκει η αναπομπή της υπόθεσης στην αναθέτουσα αρχή για πρόσκληση της παρεμβαίνουσας να συμπληρώσει την διαπιστωθείσα έλλειψη του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης ως προς τα ISO 9001:2015 και 14001:2015 κατ' άρθρα 103 ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

19. Επειδή, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, κατά τα ανωτέρω, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Νοεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 5 Δεκεμβρίου 2022, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ