

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 21 Οκτωβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.09.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 1256/12.09.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «... ..», που εδρεύει στη αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, εφεξής ο «προσφεύγων».

Κατά του «...» και κατά της με αρ. .../2022 Πρόσκλησης διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την «*Σύναψη Συμφωνίας-Πλαίσιο παροχής υπηρεσιών καθαρισμού των κτιριακών εγκαταστάσεων της Κεντρικής Υπηρεσίας και των Αποκεντρωμένων Οργανικών Μονάδων του ... με κατά αποκλειστικότητα παραχώρηση δικαιώματος υποβολής προσφοράς στους οικονομικούς φορείς του άρθρου 20 Ν.4412/2016*», για 24 μήνες, εφεξής «η προσβαλλομένη» και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα: «... .. - "...» και τον διακριτικό τίτλο: «... .. - "...» που εδρεύει στην ... επί της οδού, ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, εφεξής «ο α' παρεμβαίνων».

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα - Ένωσης Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. -», που εδρεύει στην ..., στην, όπως εκπροσωπείται νόμιμα, που αποτελείται από τα παρακάτω μέλη:- Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. -...», με διακριτικό τίτλο «... .. - ...», που εδρεύει στην ... (... .., ΤΚ ...) με ΑΦΜ: ..., Δ.Ο.Υ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα στο παρόν από την κα., Πρόεδρο του Δ.Σ. αυτού – Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. - ...», με διακριτικό τίτλο «... ..», που εδρεύει στα ... (... .., ΤΚ ...) με ΑΦΜ: ..., Δ.Ο.Υ. Α' ... και εκπροσωπείται νόμιμα στο παρόν από τον κ., Πρόεδρο του Δ.Σ., εφεξής «ο β' παρεμβαίνων».

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα -Ένωσης Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...»-«... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» - «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ...» - «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ...» - «... .. Το.Ψ.Υ.Ν. ... – ...-...» - «... .. ΕΝΑΤΟΥ ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» -«... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» - «ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΈΝΤΑΞΗΣ ΕΥΑΛΩΤΩΝ ΟΜΑΔΩΝ "... .."», που εδρεύει στο, οδός Τ.Κ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και αποτελείται από τα παρακάτω μέλη: - Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» και τον διακριτικό τίτλο «... ..», που εδρεύει στο ... (... .. Τ.Κ. ...) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ... που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ. του ... - Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» και τον διακριτικό τίτλο «... ..», που εδρεύει στον (... .., Τ.Κ. ...) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. Α' Πειραιά που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ. ... - Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ...» και τον διακριτικό τίτλο «... .. Το.Ψ.Υ. ... – ...», που εδρεύει στο (... .., Τ.Κ. ...) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ... που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ. του ... - Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ...» και τον διακριτικό τίτλο «... ..», που εδρεύει στην (... .., Τ.Κ. ...) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ... που εκπροσωπείται νόμιμα από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. του ... - Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. Το.Ψ.Υ.Ν. ... – ...-...» και με τον διακριτικό τίτλο «... –...», που εδρεύει στον Δήμο ... (... .. Τ.Κ. ...) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ΙΓ' ... που εκπροσωπείται νόμιμα από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. του ... - Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΕΝΑΤΟΥ ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ... » και τον διακριτικό τίτλο “... Ένατου Το. Ψ. Υ. Ν. ... «... ..»”, που εδρεύει στο (... .., Τ.Κ. ...) με ΑΦΜ: .., της Δ.Ο.Υ. Δ' ... που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ. του ... - Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» και

τον διακριτικό τίτλο «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΔΙΑΔΡΟΜΕΣ», που εδρεύει στην (... .., Τ.Κ.) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ΙΖ' ... που εκπροσωπείται νόμιμα από τον/την Πρόεδρο του Δ.Σ. του και Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΎΝΤΑΞΗΣ ΕΥΑΛΩΤΩΝ ΟΜΑΔΩΝ "... .."» και τον διακριτικό τίτλο «... ..» που εδρεύει στην ... επί της οδού ... αριθ. ...-..., έχει ΑΦΜ: ..., ΔΟΥ Δ' ... και εκπροσωπείται νόμιμα από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. του, εφεξής «ο γ' παρεμβαίνων».

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα- Ένωσης Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» - «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» - «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...», που εδρεύει στο, οδός ..., ΤΚ ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και αποτελείται από τα παρακάτω μέλη: Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» και τον διακριτικό τίτλο ..., που εδρεύει στο, οδός ..., ΤΚ ... με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ... που εκπροσωπείται νόμιμα από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. του-Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» και τον διακριτικό τίτλο, που εδρεύει στο, στην οδό, Τ.Κ., με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ... που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ. του,- Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... .. ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» και τον διακριτικό τίτλο Νομού ..., που εδρεύει στα, οδός ΤΚ ... με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ... που εκπροσωπείται νόμιμα από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. του, εφεξής «ο δ' παρεμβαίνων».

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα - Ένωσης Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... ..» - «... .. και ...» - «... ..» - «... ..», που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αριθμός ... και αποτελείται από τα παρακάτω μέλη: Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... ..» και τον διακριτικό τίτλο (... ..), που εδρεύει στη ... (... .. ΤΚ ...) με ΑΦΜ: ... της Δ.Ο.Υ. Ε' ... που εκπροσωπείται νόμιμα από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. του- Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... ..»

... .. και ...» και τον διακριτικό τίτλο (... ..), που εδρεύει στη ... (... .. – ..., ΤΚ ...) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. Α΄ ... που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ.- Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... ..» και τον διακριτικό τίτλο (... ..), που εδρεύει στην ... (οδός ... αριθμός ... ΤΚ ...) με ΑΦΜ: ..., της Δ.Ο.Υ. ... που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ. την κα- Το Νομικό Πρόσωπο Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... ..» και τον διακριτικό τίτλο (... ..), που εδρεύει στην ... (... .. – ... Τ.Κ. ...) ΑΦΜ: ... ΔΟΥ ..., που εκπροσωπείται νόμιμα από την Πρόεδρο του Δ.Σ. κα, εφεξής «ο ε΄ παρεμβαίνων».

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη Πρόσκληση.

Με την παρέμβασή του ο α΄ παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης αναφορικά με τα τμήματα 6 και 7 της Πρόσκλησης.

Με την παρέμβασή του ο β΄ παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης αναφορικά με το τμήμα 4 της Πρόσκλησης.

Με την παρέμβασή του ο γ΄ παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης αναφορικά με το τμήμα 1 της Πρόσκλησης.

Με την παρέμβασή του ο δ΄ παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης αναφορικά με το τμήμα 9 της Πρόσκλησης.

Με την παρέμβασή του ο ε΄ παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης αναφορικά με το τμήμα 5 της Πρόσκλησης.

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 παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 10.204,10 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την πληρωμή στην τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το παράβολο υπολογίστηκε βάσει του προυπολογιζόμενου ποσού της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και δικαιώματος προαίρεσης, ποσού 2.040.814,63 ευρώ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αρ. .../2022 Πρόσκληση προκήρυξε, σύμφωνα με τα άρθρα 20 και 39 του Ν.4412/2016, διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «Σύναψη Συμφωνίας-Πλαίσιο παροχής υπηρεσιών καθαρισμού των κτιριακών εγκαταστάσεων της Κεντρικής Υπηρεσίας και των Αποκεντρωμένων Οργανικών Μονάδων του ... με κατά αποκλειστικότητα παραχώρηση δικαιώματος υποβολής προσφοράς στους οικονομικούς φορείς του άρθρου 20 Ν.4412/2016», για 24 μήνες, με δικαίωμα προαίρεσης για άλλους 12 μήνες. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε εννέα τμήματα, για τα οποία μπορούν να υποβληθούν ξεχωριστά προσφορές.

3. Επειδή, η πρόσκληση καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 16-08-2022 (ΑΔΑΜ ...). Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας δημόσιας σύμβασης καταχωρήθηκαν στο σχετικό ηλεκτρονικό χώρο του ΕΣΗΔΗΣ-υπηρεσίες/προμήθειες. και αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη(www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ με αρ.

4. Επειδή, 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.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 12-09-2022, λαμβανομένου υπόψη ότι, ως ο προσφεύγων επικαλείται, έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλομένης στις 31-08-2022, ημεροχρονολογία που συμπίπτει με την εκ του Νόμου προβλεπόμενη τεκμαιρόμενη γνώση. Σημειώνεται ότι η καταληκτική προθεσμία υποβολής της προσφυγής (10-09-2022) συνέπιπτε με ημέρα Σάββατο κι, επομένως νομίμως η προσφυγή υποβλήθηκε στις 12-09-2022, ήτοι κατά την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα. Επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή την 13-09-2022 προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή, στις 23-09-2022 ο α' παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα κι εμπρόθεσμα παρέμβαση, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς επικαλείται ότι, λαμβανομένου υπόψη ότι εμπίπτει στην περ. (β) του άρθρου 2.2.1. της Πρόσκλησης και σκοπεύει να καταθέσει προσφορά και να εκτελέσει τη συμφωνία-πλαίσιο για το σύνολο των υπηρεσιών που περιγράφονται στην Πρόσκληση ως το «Τμήμα 6ο: κτιριακές εγκαταστάσεις των αποκεντρωμένων οργανικών Μονάδων του ... στη ... Ελλάδα, με συνολική εκτιμώμενη αξία 268.837,21 € πλέον ΦΠΑ 24%» και «Τμήμα 7ο: κτιριακές εγκαταστάσεις των αποκεντρωμένων οργανικών Μονάδων του ... στην ..., με συνολική εκτιμώμενη αξία 93.838,00 € πλέον ΦΠΑ 24%» έχει ειδικό, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για άσκηση της παρούσας παρέμβασης προς τον σκοπό απόρριψης της υπό κρίση προσφυγής και για τη διατήρηση του κύρους και της ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω πρόσκλησης.

8. Επειδή, στις 23-09-2022 ο β' παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα κι εμπρόθεσμα παρέμβαση, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς επικαλείται ότι, λαμβανομένου υπόψη ότι εμπίπτει στην περ. (β) του άρθρου 2.2.1. της Πρόσκλησης και σκοπεύει να καταθέσει προσφορά και να εκτελέσει τη συμφωνία-πλαίσιο για το σύνολο των υπηρεσιών που περιγράφονται στην Πρόσκληση ως το Τμήμα 4: κτιριακές εγκαταστάσεις των αποκεντρωμένων οργανικών Μονάδων του ... στην ..., με εκτιμώμενη αξία 93.838,00 € πλέον ΦΠΑ 24%», έχει ειδικό, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για άσκηση της παρούσας παρέμβασης προς τον σκοπό απόρριψης της υπό κρίση προσφυγής και για τη διατήρηση του κύρους και της ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω πρόσκλησης.

9. Επειδή, ο γ' παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα κι εμπρόθεσμα παρέμβαση, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς επικαλείται ότι, λαμβανομένου υπόψη ότι εμπίπτει στην περ. (β) του άρθρου 2.2.1. της Πρόσκλησης και σκοπεύει να καταθέσει προσφορά και να εκτελέσει τη συμφωνία-πλαίσιο για το σύνολο των υπηρεσιών που περιγράφονται στην Πρόσκληση ως το «ΤΜΗΜΑ 1ο: κτιριακές εγκαταστάσεις της Κεντρικής Υπηρεσίας και των αποκεντρωμένων οργανικών Μονάδων του ... στο ΝΟΜΟ ..., με εκτιμώμενη αξία 1.620.100,00 € πλέον ΦΠΑ 24%», έχει ειδικό, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για άσκηση της παρούσας παρέμβασης προς τον σκοπό απόρριψης της υπό κρίση προσφυγής και για τη διατήρηση του κύρους και της ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω πρόσκλησης.

10. Επειδή, αναφορικά με τις δ' και ε' παρεμβάσεις, απαραδέκτως, αμφότερες, ασκήθηκαν με την απευθείας υποβολή τους ενώπιον της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ενώ έπρεπε ν'ασκηθούν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (362 παρ.3 Ν.4412/2016). Άλλωστε, αορίστως κι αναποδείκτως ισχυρίζονται οι ως άνω οικονομικοί φορείς, ήτοι οι δ' και ε' παρεμβαίνοντες, ότι εξαιτίας της αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας με την Α695/2022 απόφαση προσωρινών μέτρων της ΕΑΔΗΣΥ, δεν είχαν πρόσβαση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ενώ την ίδια στιγμή όλοι οι λοιποί παρεμβαίνοντες, ήτοι οι α', β' και γ', άσκησαν νομίμως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού παρέμβασή τους και μάλιστα άπαντες κατά την ίδια ημεροχρονολογία (23-09-

2022) που ασκήθηκαν και οι δ' και ε' παρεμβάσεις, ο δε γ' παρεμβαίνων αργότερα όλων, ήτοι στις 22:12:42 μμ.

11. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1802/2022 Πράξη της Προέδρου του 4ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

12. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις με αρ.πρωτ. 44422/27-09-2022 απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

14. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, από τους όρους της διακήρυξης δεν προκύπτει με σαφήνεια εάν μπορεί να συμμετάσχει στην υπό κρίση διαδικασία καθώς, δεν προσδιορίζεται με ποιον τρόπο θα προκύψει ότι ο σκοπός της εταιρείας του περί ένταξης και πρόσληψης μειονεκτούντων ατόμων είναι ο κύριος, δεν προσδιορίζεται ποιοι εργαζόμενοι μπορούν να χαρακτηρισθούν ως μειονεκτούντες κι, επίσης δεν προσδιορίζεται το πώς θα υπολογιστεί εάν οι μειονεκτούντες εργαζόμενοι υπερβαίνουν το 30%. Περαιτέρω, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος η ρύθμιση του άρθρου 20 παρ. 1 Ν.4412/2016 είναι αντισυνταγματική καθώς παραβιάζει την ελευθερία ανάπτυξης της προσωπικότητας, την ελευθερία παροχής υπηρεσιών στο εσωτερικό της Ένωσης, το κοινοτικό κεκτημένο περί ανταγωνισμού. Ακόμη, σύμφωνα με τον προσφεύγοντα είναι ανεπαρκώς αιτιολογημένη και πάντως δυσανάλογη στη συγκεκριμένη περίπτωση η επιλογή της κατ'αποκλειστικότητα προσφυγής σε φορείς του άρθρου 20 Ν.4412/2016.

15. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει ν'απορριφθεί ως απαράδεκτη καθώς ο προσφεύγων δεν στοιχειοθετεί βλάβη, ασκείται δε άνευ εννόμου συμφέροντος για τον πρόσθετο λόγο ότι ο τελευταίος, ως, άλλωστε, ο ίδιος συνομολογεί με την προσφυγή του, δεν εντάσσεται στις τρεις πρώτες κατηγορίες του άρθρου 20 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ως ζητείται από τη διακήρυξη. Περαιτέρω δε η υπό κρίση προσφυγή πρέπει ν'απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη καθώς με

πλήρη αιτιολόγηση και σε απόλυτη συμφωνία με τα προβλεπόμενα στην κείμενη νομοθεσία η αναθέτουσα αρχή επέλεξε/συνέταξε τους προσβαλλόμενους όρους.

16. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς των α', β' και γ' παρεμβαινόντων, οι οποίοι τυγχάνουν ταυτόσημοι, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει ν' απορριφθεί ως απαράδεκτη αφού ο προσφεύγων, ο οποίος δεν εντάσσεται στις τρεις πρώτες κατηγορίες του άρθρου 20.1 ν. 4412/2016 δεν μπορεί να συμμετάσχει στον διαγωνισμό ενόψει του καταστατικού του σκοπού. Περαιτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή είναι απορριπτέα ως αλυσιτελής, λαμβανομένου υπόψη ότι όροι της Διακήρυξης οι οποίοι δεν θέτουν νέους αυτοτελείς κανόνες αλλά επαναλαμβάνουν τις διατάξεις του νόμου δεν βάλλονται μετ' εννόμου συμφέροντος αφού ή βλάβη του προσφεύγοντος δεν απορρέει από την κανονιστική πράξη του διαγωνισμού αλλά το νόμο. Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση, οι λόγοι ακύρωσης που βάλλουν κατά της συνταγματικότητας του άρθρου 20 ν. 4412/2016 (=άρθρο 1.1.3 Πρόσκλησης) ή, έστω της συμφωνίας του με υπερνομοθετικής ισχύος κανόνες δικαίου (είτε του εθνικού είτε του υπερεθνικού δικαίου), δηλαδή οι λόγοι υπό III.A.1, III.A.2 και III.A.3, είναι απορριπτέοι προεχόντως ως απαράδεκτοι διότι, όπως κρίνεται παγίως από την ΑΕΠΠ/ΕΑΑΔΗΣΥ, ο έλεγχος συνταγματικότητας εκφεύγει των ορίων της δικαιοδοσίας της. Σε κάθε δε περίπτωση οι προβαλλόμενοι λόγοι της προσφυγής τυγχάνουν αβάσιμοι και στην ουσία τους.

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 20 Ν.4412/2016 «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παραχωρούν κατ' αποκλειστικότητα, υπό τους ειδικότερους όρους του παρόντος άρθρου και του προεδρικού διατάγματος της παραγράφου 4, το δικαίωμα συμμετοχής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων σε: (α) Προστατευμένα Παραγωγικά Εργαστήρια του άρθρου 17 του ν. 2646/1998, (β) Κοινωνικούς Συνεταιρισμούς Περιορισμένης Ευθύνης του άρθρου 12 του ν. 2716/1999, (γ) Κοινωνικές Συνεταιριστικές Επιχειρήσεις Ένταξης της περίπτωσης α' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4019/2011 και (δ) κάθε άλλο οικονομικό φορέα που έχει ως κύριο σκοπό, δυνάμει του καταστατικού του, την επαγγελματική και κοινωνική ένταξη ατόμων με αναπηρία ή μειονεκτούντων προσώπων, εφόσον περισσότεροι

από 30% των εργαζομένων στα προγράμματα αυτά είναι εργαζόμενοι με αναπηρία ή μειονεκτούντες εργαζόμενοι[...]5 [...] Μέχρι την έκδοση του προβλεπόμενου στην παράγραφο 4 προεδρικού διατάγματος, εφαρμόζονται οι διατάξεις των παραγράφων 1 έως 3».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1.3.3 της Πρόσκλησης : «Ο ... επιδιώκει στο πλαίσιο του ιδρυτικού σκοπού του για την προώθηση της κοινωνικής επανένταξης ευπαθών ομάδων του πληθυσμού, να αξιοποιήσει τη δυνατότητα που παρέχεται με τις διατάξεις του άρθρου 20 Ν.4412/2016, για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων ως μέσου για την επίτευξη κρίσιμων στόχων κοινωνικής και επαγγελματικής ένταξης ευπαθών ομάδων του πληθυσμού-να προβεί στη δημοσίευση της παρούσας πρόσκλησης [...]Το εν λόγω άρθρο ενσωμάτωσε στην εθνική έννομη τάξη το άρθρο 20 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέποντας ότι: [...]Η επιλογή του άρθρου 20 έγινε ύστερα από στάθμιση του αντικείμενου της υπό κρίση σύμβασης, κατ'εφαρμογή των σχετικών πρωτοβουλιών του εποπτεύοντος Υπουργείου Υγείας [...] οι ανωτέρω φορείς πρέπει ν'ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των προς παροχή υπηρεσιών της συμφωνίας-πλαίσιο, ήτοι υπηρεσιών καθαρισμού κτιριακών εγκαταστάσεων[...]προσφορές μπορεί να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα τμήματα[...]». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.1. της Πρόσκλησης, δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό έχουν αποκλειστικά και μόνο οι φορείς (και οι ενώσεις τους) που απαριθμούνται στην παρ. 1 του άρθρου 20 του Ν. 4412/2016, ήτοι: (α) Προστατευμένα Παραγωγικά Εργαστήρια του άρθρου 17 του ν. 2646/1998 (Α' 236), (β) Κοινωνικοί Συνεταιρισμοί Περιορισμένης Ευθύνης του άρθρου 12 του ν. 2716/1999 (Α' 96), (γ) Κοινωνικές Συνεταιριστικές Επιχειρήσεις Ένταξης της περίπτωσης α' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4019/2011 (Α' 216) και (δ) κάθε άλλο οικονομικό φορέα που έχει ως κύριο σκοπό, δυνάμει του καταστατικού του, την επαγγελματική και κοινωνική ένταξη ατόμων με αναπηρία ή μειονεκτούντων προσώπων, εφόσον περισσότεροι από 30% των εργαζομένων του φορέα είναι εργαζόμενοι με αναπηρία ή μειονεκτούντες εργαζόμενοι.

19.Επειδή, ο προσφεύγων απαραδέκτως και σε κάθε περίπτωση αλυσιτελώς ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, επικαλούμενος την

αντισυνταγματικότητα της ρύθμισης του άρθρου 20 παρ. 1 Ν.4412/2016, άλλως την αντίθεσή της με κανόνες υπέρτερης τυπικής ισχύος και ειδικότερα ότι παραβιάζει την ελευθερία ανάπτυξης της προσωπικότητας, την ελευθερία παροχής υπηρεσιών στο εσωτερικό της Ένωσης, το κοινοτικό κεκτημένο περί ανταγωνισμού. Τούτο δε διότι, αφενός μεν ο προσφεύγων ουδόλως αποδεικνύει βεβαία βλάβη του από την προσβαλλόμενη Πρόσκληση, αλλά εκφράζει ενδοιασμό σχετικά με το αν μπορεί ή όχι να συμμετάσχει στο διαγωνισμό, ενόψει της επικαλούμενης αμφισημίας του όρου 1.3.3 της διακήρυξης. Πλην, όμως, ακόμη και στην περίπτωση που, καταρχήν, γίνει δεκτή η ύπαρξη τέτοιας βλάβης, ενόψει της επιλεγείσας διαδικασίας και της ρητής συνομολόγησής του ότι δεν εμπίπτει στις τρεις πρώτες τρεις κατηγορίες του άρθρου 20 παρ.1 Ν.4412/2016 και της αμφίβολης υπαγωγής του στην τέταρτη τοιαύτη, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι απαράδεκτοι καθώς ο έλεγχος της συνταγματικότητας εκφεύγει των ορίων δικαιοδοσίας της ΕΑΔΗΣΥ. Ειδικότερα, αναφορικά με τις αιτιάσεις του προσφεύγοντος που άπτονται της συνταγματικότητας των σχετικών διατάξεων της διακήρυξης, οι οποίες ερείδονται καταρχήν στο νόμο καθώς και του ίδιου του άρθρου 20 Ν.4412/2016 και οι οποίες, κατά την κρίση του προσφεύγοντος, αντίκεινται σε θεμελιώδεις συνταγματικές αρχές, ο σχετικός έλεγχος εκφεύγει της αρμοδιότητας της ΕΑΔΗΣΥ καθώς, ως διοικητική αρχή, βάσει, άλλωστε, και ρητής νομοθετικής πρόβλεψης, υποχρεούται να απόσχει από τη διενέργεια παρεμπόμπωντος ελέγχου. Εξάλλου, με βάση την πάγια νομολογία, ο παρεμπόμπων έλεγχος ανήκει (βλ. και αρ. 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 Σ) στη δικαστική εξουσία. Ειδικότερα, ο παρεμπόμπων έλεγχος της συνταγματικότητας των νόμων επιφυλάσσεται από το Σύνταγμα υπέρ της δικαστικής εξουσίας μονομερώς (βλ. αρ. 87 παρ. 2 και 93 παρ. 4 Σ), ενώ η Διοίκηση στα πλαίσια της αρχής της νομιμότητας οφείλει να τηρεί απαρέγκλιτα το οικείο νομοθετικό και κανονιστικό καθεστώς. Εξάλλου, σε κάθε περίπτωση, οι όροι της Διακήρυξης οι οποίοι δεν θέτουν νέους αυτοτελείς κανόνες αλλά επαναλαμβάνουν τις διατάξεις του νόμου δεν βάλλονται μετ' εννόμου συμφέροντος αφού ή βλάβη του προσφεύγοντος δεν απορρέει από την κανονιστική πράξη του διαγωνισμού αλλά το νόμο (βλ. ενδεικτικά, ΟΛΣΤΕ 2213/1977, ΣΤΕ 287/2011). Συνεπώς, στην προκείμενη περίπτωση που ο

πληττόμενος όρος της Πρόσκλησης (άρθρο 1.1.3) ταυτίζεται με τη νομοθετική διάταξη (άρθρο 20 ν. 4412/2016), άπαντες οι προβαλλόμενοι λόγοι προβάλλονται αλυσιτελώς με συνέπεια το απαράδεκτο της κρινόμενης προσφυγής. Περαιτέρω, με την ίδια αιτιολογία είναι απορριπτέες οι αιτιάσεις που αναφέρονται στην ασάφεια και την αμφισημία του άρθρου 1.1.3 της Διακήρυξης. Από τη στιγμή που ο συγκεκριμένος όρος αναπαράγει αυτούσιο το άρθρο 20 ν. 4412/2016, δεν μπορεί να τεθεί ζήτημα ασάφειας ή αμφισημίας διότι η αναθέτουσα αρχή τον θέσπισε σε συμφωνία με το νόμο, αντιγράφοντας για την ακρίβεια το κείμενο του νόμου στην κανονιστική πράξη του διαγωνισμού. Άλλωστε, ουδεμία αμφιβολία μπορεί να προκύψει για το αν ο προσφεύγων υπάγεται ή μη στις σχετικές διατάξεις αφού, με την προσφυγή ρητώς συνομολογείται ότι δεν εμπίπτει στις τρεις πρώτες περιπτώσεις του άρθρου 20 παρ.1, ενώ από τα επικαλούμενα και προσκομιζόμενα έγγραφα δεν προκύπτει ότι ο κύριος σκοπός του, δυνάμει του καταστατικού του, είναι η επαγγελματική και κοινωνική ένταξη ατόμων με αναπηρία ή μειονεκτούντων προσώπων, ώστε να εμπίπτει στην τέταρτη τοιαύτη. Έτι περαιτέρω, και οι λόγοι που αναφέρονται στην αιτιολογία και την αναλογικότητα είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι διότι ερείδονται στην εσφαλμένη προϋπόθεση ότι ο όρος 1.3.3 της Πρόσκλησης και ο -δυνάμει αυτού- αποκλεισμός των οικονομικών φορέων που δεν υπάγονται στο άρθρο 20.1 ν. 4412/2016 από τον διαγωνισμό τέθηκε σε ισχύ κατά κακή χρήση της διακριτικής ευχέρειας της διοίκησης. Πλην, όμως, σύμφωνα με το άρθρο 20 ν. 4412/2016, μόνο η επιλογή της διαδικασίας εναπόκειται στην διακριτική ευχέρεια της διοίκησης («1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παραχωρούν [...]»). Εφόσον, όμως, επιλεγεί η διαδικασία, ο τρόπος περιγραφής των προσώπων που δύνανται να συμμετέχουν στον διαγωνισμό γίνεται κατά δέσμια αρμοδιότητα, ως προκύπτει από την ρύθμιση της παρ. 5 του άρθρου 20 ν. 4412/2016 («[...] εφαρμόζονται οι διατάξεις των παραγράφων 1 έως 3»). Μάλιστα, η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη να παραπέμπει στο άρθρο 20 ν. 4412/2016 («[...] Η προκήρυξη του διαγωνισμού και η πρόσκληση αναφέρει το παρόν άρθρο.»). Σε κάθε δε περίπτωση εν προκειμένω ο ..., που αποτελεί οργανισμό με κύρια δραστηριότητα, βάσει των ιδρυτικών του διατάξεων, την παροχή υπηρεσιών υγείας και κοινωνικής ένταξης ευπαθών ομάδων του

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση του οικονομικού φορέα -Ένωσης Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «.... -... - ... - ...», (β' παρέμβαση).

13

ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» - «ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΈΝΤΑΞΗΣ ΕΥΑΛΩΤΩΝ ΟΜΑΔΩΝ "... ...", (γ' παρέμβαση).

Απορρίπτει την παρέμβαση του οικονομικού φορέα- Ένωσης Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «... ... ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» - «... ... ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...» - «... ... ΤΟΜΕΑ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΝΟΜΟΥ ...», (δ' παρέμβαση).

Απορρίπτει την παρέμβαση οικονομικού φορέα - Ένωσης Νομικών Προσώπων Ιδιωτικού Δικαίου με την επωνυμία «...» - «... και ..» - «...» - «...», (ε' παρέμβαση).

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 21-10- 2022 και εκδόθηκε στις 10-11- 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ

Αριθμός Απόφασης: 1577/2022