

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 11 Δεκεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 6.11.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1603/9.11.2020 της εταιρείας με την επωνυμία «...» που εδρεύει στο ..., ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει ... και ειδικότερα κατά του με αριθμ. ...24832/27.10.2020 Πρακτικού Τυπικής, Τεχνικής, Οικονομικής Αξιολόγησης & Έγκριση Κατακύρωσης Αποτελεσμάτων στο πλαίσιο ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE» της εταιρείας «cosmoONE», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και αντικείμενο την: «Παροχή υπηρεσιών ιατρών διαφόρων ειδικοτήτων από ΕΞΥΠΠ, σε εργασιακούς χώρους της ... στις περιοχές ..., ..., ..., ..., ...», συνολικού προϋπολογισμού 403.200,00€ πλέον Φ.Π.Α. για χρονική διάρκεια σύμβασης, από 2/11/2020 έως 23/04/2021, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης 60 επιπλέον εργάσιμων ημερών αξίας 100.800€, για τους λόγους που αναφέρονται στην υπό κρίση Προσφυγή.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει ..., ..., η οποία άσκησε την από 20.11.2020 Παρέμβαση της, επί σκοπώ διατήρησης της προσβαλλόμενης και απόρριψης της υπό κρίση Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, η ... με την με αρ. ... Διακήρυξή της προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ανοικτή διαδικασία, με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την «Παροχή υπηρεσιών ιατρών διαφόρων ειδικοτήτων από ΕΞΥΠΠ, σε εργασιακούς χώρους της ... στις περιοχές ..., ..., ..., ..., ...», προϋπολογισμού 403.200,00€, πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της χαμηλότερης τιμής. Ο ως άνω διαγωνισμός πραγματοποιείται με τη χρήση της πλατφόρμας του Συστήματος Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών «tenderONE» της εταιρείας cosmoONE, η δε Διακήρυξη του Διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με ΑΔΑΜ ... 2020-10-07 και στην Ηλεκτρονική Πλατφόρμα διεξαγωγής διαγωνισμών της CosmoONE την 12.10.2020, με κωδικό ... και τίτλο ..., με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών από τους οικονομικούς φορείς την 26.10.2020 και ώρα 12:00 και ημερομηνία αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς επίσης την 26.10.2020 και ώρα 14:00. Το αντικείμενο της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας αφορά στην κατάρτιση σύμβασης διάρκειας έξι (6) μηνών, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών ιατρών διαφόρων ειδικοτήτων από ΕΞΥΠΠ, σε εργασιακούς χώρους της ... στις περιοχές ..., ..., ..., ..., Ο Ανάδοχος που θα ανακηρυχτεί μειοδότης θα συνάψει σύμβαση με τον ..., με την οποία αναλαμβάνει την υποχρέωση να παρέχει υπηρεσίες πρόληψης/ενημέρωσης από ιατρούς διαφόρων ειδικοτήτων για συνολικά 4.320 ώρες, με δικαίωμα επαύξησης 1.440 ωρών. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, απαιτείται τετράωρη φυσική παρουσία καθημερινά από Δευτέρα έως Παρασκευή, ενός (1) ιατρού ανά εγκατάσταση, σε 9 εγκαταστάσεις του Οι εγκαταστάσεις του ..., που θα εξυπηρετούνται από τον Ανάδοχο και οι υποχρεώσεις αυτού, αναφέρονται αναλυτικά στο Τεύχος 4 «Τεχνική Περιγραφή» της Διακήρυξης. Η αρμόδια επιτροπή διαγωνισμού του αναθέτοντος φορέα προέβη, κατά τα ως άνω, την 26.10.2020 στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

και τεχνική προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά» των προσφορών των συμμετεχόντων εταιρειών ..., ... και ... και την 29.10.2020 η ... εξέδωσε πρακτικό αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς, ανακοίνωσε, εν συνεχεία μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας, στους συμμετέχοντες τα αποτελέσματα της αξιολόγησης αυτής και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού, την μειοδοτούσα συμμετέχουσα εταιρεία ..., με οικονομική προσφορά 122.688,00€. Κατά της πράξης ταύτης στρέφεται η προσφεύγουσα, αιτούμενη την ακύρωση της, ώστε να αποκλειστεί η ανωτέρω εταιρεία ... από την ανάθεση της υπηρεσίας.

2. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώσ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 29.10.2020 και άσκησε εμπροθέσμως την προσφυγή της, στις 6.11.2020, διά της αναρτήσεως της στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού και αποστολής της με ηλεκτρονικό μήνυμα στην ΑΕΠΠ. Επιπροσθέτως σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 καταβλήθηκε, δεσμεύτηκε και πληρώθηκε νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...) ποσού 2.016,00€, το οποίο ωστόσο υπερβαίνει το αναλογούν εν προκειμένω κατά Νόμον ποσό παραβόλου κατά 504,00€, δοθέντος ότι δεν θα πρέπει στην προϋπολογισθείσα αξία της προκειμένης σύμβασης άνευ ΦΠΑ να συνυπολογίζονται τα δικαιώματα προαίρεσης, καθώς είναι αβέβαιο εάν θα ασκηθούν. Συνακολούθως σε περίπτωση απόρριψης της προσφυγής θα πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το ποσό των 504,00€ ως αχρεωστήτως καταβληθέν, δοθέντος ότι σε περίπτωση αποδοχής της προσφυγής επιστρέφεται το σύνολο του καταβληθέντος ποσού.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1, 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016), του αντικειμένου της (υπηρεσία) καθώς και της ιδιότητας της ... που διενεργεί το διαγωνισμό, ως αναθέτων φορέας (δραστηριοποιούμενος στον τομέα της ενέργειας)

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, συναφώς και στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου ΙΙ αυτού. Συνακόλουθα, λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία δημοσίευσης της Προκήρυξης της σχετικής σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και άρθρο 379 παρ. 7 περ. γ' του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της. Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η εταιρεία ..., αφού συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία, η προσφορά της κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος και συνεπώς, παραδεκτώς αιτείται όπως διατηρηθεί η προσβαλλόμενη, ενώ η Παρέμβαση της ασκείται εμπροθέσμως, αφού η Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «tenderONE» στις 10.11.2020 και η Παρέμβαση ασκήθηκε παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 20.11.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Επέκεινα, ο αναθέτων φορέας με το από 18.11.2020 έγγραφο του, διατυπώνει τις απόψεις του επί των λόγων της Προσφυγής και αιτείται την απόρριψή της. Η δε προσφεύγουσα αποστέλλει με ηλεκτρονικό μήνυμα στην ΑΕΠΠ το από 9.12.2020 Υπόμνημα της, προς αντίκρουση της συμπληρωματικής αιτιολογίας, ως αυτή εμπεριέχεται στο έγγραφο απόψεων του αναθέτοντος φορέα, το οποίο, ωστόσο, ανεξάρτητα από την μη ανάρτηση του στο ηλεκτρονικό σύστημα του διαγωνισμού, λόγω της μη παροχής δυνατότητας στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού, ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ασκείται απαραδέκτως, δεδομένου, ότι υποβλήθηκε δύο ημέρες πριν την εξέταση της προκείμενης προσφυγής από το επιληφθέν κλιμάκιο. Και τούτο διότι σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 365 του Ν.4412/2016 «Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής», συνακολούθως, κατ'αναλογική εφαρμογή και δεδομένου ότι η εξέταση της

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

προσφυγής από το παρόν επιληφθέν κλιμάκιο της ΑΕΠΠ έλαβε χώρα την 11.12.2020, το Υπόμνημα της εδύνατο και έπρεπε η προσφεύγουσα να το υποβάλλει μέχρι την 7.12.2020, όπερ, αφού δεν έπραξε, παρέλκει η κατ' ουσίαν εξέταση του.

4. Επειδή, στην προσβαλλομένη πράξη της ..., η τελευταία, αναφερόμενη στο διαγωνισμό με αριθμ. ... για την «Παροχή υπηρεσιών ιατρών διαφόρων ειδικοτήτων από ΕΞΥΠΠ, σε εργασιακούς χώρους της ... στις περιοχές ..., ..., ..., ..., ...», διατυπώνει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «2. Αξιολόγηση προσφορών Σύμφωνα με τη διαγωνιστική διαδικασία η συμμετέχουσα εταιρεία οφείλει να καταθέσει τα παρακάτω δικαιολογητικά συμμετοχής: • Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής σύμφωνα με το συνημμένο υπόδειγμα της Εταιρείας • Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) • Άδεια Λειτουργίας ΕΞΥΠΠ σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. • Υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει το αναγκαίο και άρτια εκπαιδευμένο προσωπικό με όλα τα απαιτούμενα από τις σχετικές διατάξεις τυπικά και ουσιαστικά προσόντα για την παροχή των αιτούμενων υπηρεσιών. • Συνοδευτικά έγγραφα για κάθε ένα ιατρό που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση των σχετικών υπηρεσιών ως κάτωθι: 1. Πτυχίο ή Δίπλωμα Ιατρικής Σχολής ΑΕΙ της ημεδαπής ή ισότιμο, αντίστοιχο και νομίμως αναγνωρισμένο της αλλοδαπής. 2. Άδεια Άσκησης Ιατρικού Επαγγέλματος. 3. Βεβαίωση Μέλους Ιατρικού Συλλόγου. 4. Άδεια Τίτλου Ειδικότητας όπως πιστοποιείται από τον οικείο Ιατρικό Σύλλογο. 5. Πιστοποιητικό του Ιατρικού Συλλόγου ότι ο υποψήφιος δεν έχει τιμωρηθεί πειθαρχικά. • Συνολικό Πίνακα παροχής υπηρεσιών παρόμοιου αντικειμένου με το αντικείμενο της παρούσας Διακήρυξης, μαζί με τις πρωτότυπες βεβαιώσεις (ή νομίμως επικυρωμένα επίσημα αντίγραφα αυτών) για την καλή εκτέλεση αυτών. Οι εν λόγω Πίνακες και οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης τους θα αξιολογηθούν και εάν δεν αποδεικνύεται η απαιτούμενη εμπειρία η προσφορά θα κριθεί τεχνικά μη αποδεκτή. • Τους ισολογισμούς των τριών τελευταίων ετών με βάση τους οποίους να αποδεικνύεται ότι ο συμμετέχων παρουσιάζει θετικό μέσο άθροισμα κερδών - ζημιών, προ φόρων, τόκων και αποσβέσεων (EBITDA) και των τυχών αυξήσεων του μετοχικού κεφαλαίου τής τρεις τελευταίες

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

οικονομικές χρήσεις. Μετά από λεπτομερή έλεγχο των παραπάνω υποβληθέντων εγγράφων, η Επιτροπή Αξιολόγησης που ορίστηκε με το γ' σχετικό, κρίνει ομόφωνα τις παραπάνω προσφορές ως τυπικά και τεχνικά αποδεκτές, καθώς συμμορφώνονται πλήρως με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Εν συνεχεία ανοίχθηκαν οι οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων (δ', ε' και στ' σχετικά), οι οποίες απεικονίζονται στον παρακάτω πίνακα: [...] Ανάδειξη μειοδότη Σύμφωνα με τον παραπάνω πίνακα, μειοδότης ανακηρύσσεται η εταιρεία: ... με προσφερόμενο τίμημα 122.688,00 € πλέον Φ.Π.Α. Επί των παραπάνω σημειώνονται τα ακόλουθα: -

Το τίμημα της προσφοράς της ... (€122.688,00), είναι χαμηλότερο του προϋπολογισμού (€302.400,00) κατά €179.712,00 και σε ποσοστό 59,42%. - Ο μειοδότης είναι δόκιμος και έμπειρος, με αξιόλογη δραστηριότητα στο χώρο στην παροχή υπηρεσιών συναφών με το αντικείμενο της πρόσκλησης ... και παρέχει τις υπηρεσίες του στον ... τα τελευταία πέντε (5) έτη. - Το τίμημα της νέας σύμβασης που θα συναφθεί θα είναι χαμηλότερο του τιμήματος της προηγούμενης σύμβασης με τον ίδιο ανάδοχο κατά 59,42%

- και οι 3 συμμετέχοντες έχουν σημαντική εμπειρία στο χώρο δραστηριοποίησής τους και καλύπτουν τα τεχνικά κριτήρια του διαγωνισμού Μετά τα παραπάνω και δεδομένου ότι το τίμημα του μειοδότη είναι χαμηλότερο του προϋπολογισμού κατά €179.712,00 και σε ποσοστό 59,42%, ο διαγωνισμός κρίνεται επιτυχής. 4. Πρόταση επιτροπής Μετά τα παραπάνω η Επιτροπή Αξιολόγησης του διαγωνισμού ..., ΠΡΟΤΕΙΝΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ την ανάθεση της υπηρεσίας με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών ιατρών διαφόρων ειδικοτήτων από ΕΞΥΠΠ, σε εργασιακούς χώρους της ... στις περιοχές ..., ..., ..., ..., ...» στην πρώτη τυπικά και τεχνικά αποδεκτή μειοδότη εταιρεία «...», με τίμημα ύψους 122.688,00€ πλέον Φ.Π.Α. σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης και την υποβληθείσα προσφορά της.»

5. Επειδή, εξάλλου, η προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό, η προσφορά της οποίας έγινε αποδεκτή κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών της επίμαχης υπό ανάθεση σύμβασης, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

διατάξεων του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ.39/2017, στρέφεται κατά της απόφασης του αναθέτοντος φορέα που έκανε δεκτή τη προσφορά της έτερης συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας. Και τούτο, διότι κατά τους προβαλλόμενους διά της προσφυγής της λόγους, αποφασίσθηκε μη νόμιμα και κατά παράβαση της υπόψη διακήρυξης και του οικείου νομοθετικού πλαισίου, η αποδοχή της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας και ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας και η ανάδειξη της μάλιστα ως προσωρινής αναδόχου, αιτείται δε εν προκειμένω η προσφεύγουσα την ακύρωση της προσβαλλομένης, στρεφόμενη κατά της τελευταίας κατά το κεφάλαιο αυτής με το οποίο η προσφορά της ανωτέρω εταιρείας κρίθηκε αποδεκτή, προβάλλοντας τους ακόλουθους λόγους. Με τον πρώτο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι παρά το γεγονός ότι η προθεσμία υποβολής της προδικαστικής προσφυγής του άρθρου 361 του Ν 4412/2016 από κάθε ενδιαφερόμενο που έχει συμφέρον εκπνέει κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 18 της Διακήρυξης μετά από 10 ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο ηλεκτρονικά ή με τηλεομοιοτυπία, και εν προκειμένω η καταληκτική ημερομηνία της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής είναι η 8.11.2020 ώρα 7.00 μ.μ. καθώς έγινε στις 29.10.2020 η ηλεκτρονική κοινοποίηση της Αναφοράς Απάντησης Διαγωνισμού, η ... παράτυπα και αντίθετα με το νόμο προχώρησε ήδη στις 2.11.2020 στην υπογραφή της σχετικής σύμβασης με την εταιρία «...». Η προθεσμία της άσκησης και η άσκηση της προσφυγής κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης αλλά όχι την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι παρανόμως και αβασίμως κρίθηκε με την ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας ... πληροί στο σύνολο της, τις προϋποθέσεις που ορίζονται και περιλαμβάνονται στην Διακήρυξη ... τεύχος 10 και ειδικότερα εκείνες που αφορούν στα έγγραφα που πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο Α με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής και Τεχνική Προσφορά» και τα οποία αναλυτικά αναφέρονται στις σελίδες 14,15,16 της σχετικής διακήρυξης. Ειδικότερα, η συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία ... υπέβαλλε, όπως και οι λοιποί συμμετέχοντες τους σχετικούς φακέλους συμμετοχής στον παρόντα

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

διαγωνισμό, μέσω της ειδικής ηλεκτρονικής πλατφόρμας της CosmoONE, πλην όμως από τον (υπο)φάκελο Α της απουσίαζαν τα κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 14 παρ. 3 περίπτωση 5, της υπόψη διακήρυξης, απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα. Συγκεκριμένα, στην συνημμένη λίστα των δέκα Ιατρών: ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., που έχει κατατεθεί από την ... παραπονείται η προσφεύγουσα ότι δεν συνυποβάλλονται οι αντίστοιχες συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας που αποδεικνύουν πως οι συγκεκριμένοι ιατροί είναι εργαζόμενοι της εταιρίας ..., ήτοι ότι συνδέονται με αυτήν με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Στην περίπτωση όμως κατά την οποία ο διαγωνιζόμενος επικαλείται την χρηματοοικονομική, τεχνική ή και επαγγελματική ικανότητα τρίτων, όπως σχετική δέσμευση μεταξύ του οικονομικού Φορέα και του επικαλουμένου τρίτου, στην οποία δηλώνεται ότι ο τρίτος δεσμεύεται να παράσχει όλες τις απαιτούμενες από την παρούσα εγγυήσεις, θα πρέπει να συμπεριλάβει ο υποψήφιος στον ηλεκτρονικό (υπό)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», όλα τα οριζόμενα στην διάταξη του άρθρου 14 παρ 3.5 Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας και όλα τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα που σχετίζονται με την τεχνική ή και επαγγελματική ικανότητα των τρίτων που επικαλείται, δεδομένου ότι στην παρ 1 του αρ 14 της Διακήρυξης αναφέρεται ρητά: «Ο ηλεκτρονικός (υπό)φάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα:». Αντίθετα η ίδια η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι τήρησε πλήρως τα οριζόμενα της οικείας διακήρυξης και προσκόμισε όλα τα δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής ικανότητας και όλα τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα που σχετίζονται με την τεχνική ή και επαγγελματική ικανότητα των εννέα (9) ιατρών και συγκεκριμένα των ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., όπως και την προαπαιτούμενη για τέτοιου είδους συμβάσεις σχετική δέσμευση μεταξύ του οικονομικού φορέα και του επικαλουμένου τρίτου στην οποία ο τρίτος δεσμεύεται να παράσχει όλες τις απαιτούμενες με βάση την συγκεκριμένη διακήρυξη εγγυήσεις. Επομένως, κατά την προσφεύγουσα, για την παραδεκτή συμμετοχή στον προκείμενο διαγωνισμό θα έπρεπε κάθε προσφέρων να διαθέτει όλα τα «απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα εφόσον και καθόσον επικαλείται την χρηματοοικονομική τεχνική ή και επαγγελματική ικανότητα

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

Τρίτων όπως σχετική δέσμευση μεταξύ του Οικονομικού Φορέα και του επικαλούμενου τρίτου στην οποία δηλώνεται ότι ο τρίτος δεσμεύεται να παράσχει όλες τις απαιτούμενες από την παρούσα εγγυήσεις» κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 14 παρ 3 περίπτωση 5 και τα οποία αφορούν τα επί ποινή αποκλεισμού απαραίτητα έγγραφα του (υπό)φακέλου Α «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά». Διέλαθε ωστόσο της προσοχής της ανωτέρω εγκριτικής Επιτροπής ότι στο άρθρο 3 παρ. 1 της διακήρυξης αναφέρεται ότι αποτελούν ενιαίο σύνολο με αυτή και τα τεύχη δημοπράτησης του έργου όπως είναι αυτό στη θέση 4 με την ένδειξη Τεχνική περιγραφή. Περαιτέρω, στο τεύχος 4. Τεχνική Περιγραφή του Αναθέτοντα Φορέα, υπάρχει και ο σχετικός Πινάκας με τον αριθμό των ιατρών που απαιτούνται και οι όποιοι είναι 9 καθώς 1 γιατρός αντιστοιχεί σε κάθε υπηρεσιακή μονάδα/εγκατάσταση της Η εταιρία ..., διαθέτει δέκα ιατρούς, αλλά δεν έχει επισυνάψει στον σχετικό (υπό)φάκελο με τα απαιτούμενα δικαιολογητικά την προαπαιτούμενη κατά το Τεύχος 4, λίστα με το ποιος ιατρός θα είναι αρμόδιος για κάθε συγκεκριμένη εγκατάσταση του Αναθέτοντα Φορέα. Το γεγονός της έλλειψης αυτής πρέπει να συνδυαστεί και με το ότι από τις βεβαιώσεις των ιατρικών συλλόγων, διαπιστώνεται ότι δυο ιατροί που πρόκειται να συνεργαστούν ως τρίτοι με την εταιρία ... είναι εγκατεστημένοι ..., πρόκειται για τους ... και ..., αν και ο Αναθέτων Φορέας ... έχει μια μόνο εγκατάσταση εκεί, επομένως, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, στο σχετικό (υπό)φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς θα έπρεπε να ορίζεται ποιος από τους δυο ιατρούς θα είναι αρμόδιος για την συγκεκριμένη εγκατάσταση. Επομένως στον Ηλεκτρονικό (υπό)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού της εταιρείας ..., να βρίσκεται και το σύνολο των δικαιολογητικών της παρ 3.5 του αρ 14 της Διακήρυξης και ειδικότερα τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα που αφορούν στην τεχνική ή και επαγγελματική ικανότητα των δέκα ιατρών που παρέχουν την εμπειρία τους στην εν λόγω εταιρία, όπως και η σχετική έγγραφη συμβατική δέσμευση του κάθε επικαλούμενου από την εταιρία ιατρού με την οποία να αποδεικνύεται ότι δεσμεύεται αυτός να παράσχει όλες τις απαιτούμενες από την Διακήρυξη εγγυήσεις. Η υποχρεωτικότητα δε της προσκόμισης των συγκεκριμένων δικαιολογητικών στοιχείων και της συμπερίληψης τους στον (υπο)φάκελο Α,

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

δεν υποχωρεί σε καμιά περίπτωση ούτε ακόμη και από το γεγονός ότι κατά την ηλεκτρονική κοινοποίηση στις 26.10.2020 στη συμμετέχουσα και ήδη προσφεύγουσα εταιρεία της Αναφοράς Απάντησης Διαγωνισμού για την επιτυχή υποβολή της προσφοράς της, αναφέρεται ότι για τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα, στην περίπτωση κατά την οποία ο Διαγωνιζόμενος επικαλείται την χρηματοοικονομική, τεχνική ή και επαγγελματική ικανότητα Τρίτων «Δεν είναι υποχρεωτική η συμπλήρωση τους από τον συμμετέχοντα». Με την διατύπωση αυτή ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι ο Αναθέτων Φορέας προβαίνει σε μια παράτυπη παράκαμψη των απαιτούμενων, επί ποινή αποκλεισμού του συμμετέχοντα, όρων της Διακήρυξης του παρόντος διαγωνισμού.

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.α.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. 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 (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ). Περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51). Επίσης,

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΣΤΕ 2723/2018, ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008).

7. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, στην υπόψη διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο τον αναθέτοντα φορέα όσο και τους συμμετέχοντες ορίζεται: «Άρθρο 11 Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής Οι μεμονωμένοι υποψήφιοι πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Στην περίπτωση ένωσης/κοινοπραξίας οικονομικών φορέων, η πλήρωση των απαιτήσεων της παραγράφου Α του άρθρου 11 του παρούσας πρέπει να ικανοποιείται από κάθε μέλος της ένωσης. Α. Λόγοι αποκλεισμού [...] Β. Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα: Οι προσφέροντες πρέπει να διαθέτουν την απαιτούμενη τεχνική επάρκεια και συγκεκριμένα: 1. να κατέχουν Άδεια Λειτουργίας ΕΞΥΠΠ (ΕΞΩΤΕΡΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ κ' ΠΡΟΛΗΨΗΣ) εν ισχύ, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. 2. Να διαθέτουν το αναγκαίο και άρτια εκπαιδευμένο προσωπικό με όλα τα απαιτούμενα από τις σχετικές διατάξεις τυπικά και ουσιαστικά προσόντα για την εκτέλεση της σύμβασης. 3. να έχουν αποδεδειγμένη ενασχόληση και εμπειρία τουλάχιστον τριών ετών, τα τελευταία 10 έτη, σε υπηρεσίες συναφείς με το αντικείμενο του διαγωνισμού σε επιχειρήσεις του δημόσιου ή του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν άνω

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

των 500 εργαζομένων. Γ. Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια Οι προσφέροντες πρέπει να διαθέτουν την απαιτούμενη οικονομική - χρηματοοικονομική επάρκεια και συγκεκριμένα: • Να παρουσιάζουν θετικό άθροισμα κερδών - ζημιών, προ φόρων, τόκων και αποσβέσεων (EBITDA) και των τυχόν αυξήσεων του μετοχικού κεφαλαίου τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2017-2018-2019), σύμφωνα με τους δημοσιευμένους ισολογισμούς τους. Η μη ικανοποίηση των ανωτέρω κριτηρίων επιλογής αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς. Άρθρο 12 Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (Δάνεια εμπειρία) 1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ένας Οικονομικός Φορέας μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. 2. Εφόσον οι Οικονομικοί Φορείς επικαλεστούν τη χρηματοοικονομική, τεχνική ή επαγγελματική ικανότητα τρίτων, υποχρεούνται με την προσφορά τους : i. να υποβάλουν όλα τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν ότι οι φορείς στην ικανότητα των οποίων οι Οικονομικοί Φορείς προτίθενται να στηριχθούν πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού (ΕΕΕΣ και λοιπά δικαιολογητικά) και ii. να αποδείξουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους, καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης, όλα τα απαραίτητα μέσα για την εκτέλεσή της (π.χ. με την προσκόμιση ιδιωτικού συμφωνητικού, σχετικής δέσμευσης μεταξύ του Οικονομικού Φορέα και του επικαλούμενου τρίτου) στην οποία δηλώνεται ότι οι τρίτοι δεσμεύονται να παράσχουν όλες τις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη εγγυήσεις. 3. Ο Αναθέτων Φορέας ελέγχει, σύμφωνα με τα οριζόμενα ανωτέρω υπό στοιχεία Α, Β, και Γ του άρθρου 11 της παρούσας, εάν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο Υποψήφιος, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού κατά τα οριζόμενα στην παρούσα. 4. Οι Οικονομικοί Φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. 5. Όταν ο Οικονομικός Φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ο Οικονομικός Φορέας και αυτοί

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

οι φορείς είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. 6. Στην περίπτωση ένωσης Οικονομικών Φορέων, η ένωση μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων (για τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα). Άρθρο 13 Έλεγχος αποδεικτικών μέσων κριτηρίων ποιοτικής επιλογής Το δικαίωμα συμμετοχής και τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 6 και 11 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού Αναδόχου και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 16 της παρούσας. Άρθρο 14 Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς (υπο)φακέλους: I. (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής και Τεχνική Προσφορά» και II. (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με τα κατωτέρω: I. Ο ηλεκτρονικός (υπο)φάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα: 1. Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής σύμφωνα με το συνημμένο υπόδειγμα του ... και τα καθοριζόμενα στο Άρθρο 9 του παρόντος. 2. Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), στη βάση της νομοθετικής εξουσιοδότησης της παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/20161, κατ' αντιστοιχία με το "Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης". Το ΤΕΥΔ συνίσταται σε Υπεύθυνη Δήλωση των οικονομικών φορέων προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, και αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου Α. του άρθρου 11 του παρόντος, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα τις παραγράφους Β. και Γ. του άρθρου 11 του παρόντος. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, όταν αυτό επιβάλλεται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Κατά την υποβολή του ΤΕΥΔ, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

Οικονομικού Φορέα, η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στο άρθρο 7 του παρόντος, για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα, για την εφαρμογή του παρόντος, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για τη συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. [...] 3. Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας της παραγράφου Β του άρθρου 11 και Τεχνική Προσφορά 3.1 Άδεια Λειτουργίας ΕΞΥΠΠ σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. 3.2 Υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτουν το αναγκαίο και άρτια εκπαιδευμένο προσωπικό με όλα τα απαιτούμενα από τις σχετικές διατάξεις τυπικά και ουσιαστικά προσόντα για την παροχή των αιτούμενων υπηρεσιών. 3.3 Συνοδευτικά έγγραφα για κάθε ένα ιατρό που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση των σχετικών υπηρεσιών ως κάτωθι: 1. Πτυχίο ή Δίπλωμα Ιατρικής Σχολής ΑΕΙ της ημεδαπής ή ισότιμο, αντίστοιχο και νομίμως αναγνωρισμένο της αλλοδαπής. 2. Άδεια Άσκησης Ιατρικού Επαγγέλματος. 3. Βεβαίωση Μέλους Ιατρικού Συλλόγου. 4. Άδεια Τίτλου Ειδικότητας όπως πιστοποιείται από τον οικείο Ιατρικό Σύλλογο. 5. Πιστοποιητικό του Ιατρικού Συλλόγου ότι ο υποψήφιος δεν έχει τιμωρηθεί πειθαρχικά. 3.4 Συνολικό Πίνακα παροχής υπηρεσιών παρόμοιου αντικείμενου με το αντικείμενο της παρούσας Διακήρυξης, μαζί με τις πρωτότυπες βεβαιώσεις (ή νομίμως επικυρωμένα αντίγραφα αυτών) για την καλή εκτέλεση αυτών. Οι εν λόγω Πίνακες και οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης τους θα αξιολογηθούν και εάν δεν αποδεικνύεται η απαιτούμενη εμπειρία η προσφορά θα κριθεί τεχνικά μη αποδεκτή. 3.5 Τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα, στην περίπτωση κατά την οποία ο Διαγωνιζόμενος επικαλείται την χρηματοοικονομική, τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα Τρίτων, όπως σχετική δέσμευση μεταξύ του Οικονομικού Φορέα και του επικαλούμενου τρίτου, στην οποία δηλώνεται ότι ο τρίτος δεσμεύεται να παράσχει όλες τις απαιτούμενες από την παρούσα

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

εγγυήσεις. Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας της παραγράφου Γ του άρθρου 11. [...]».

8. Επειδή, από τους παρατεθέντες στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας όρους της οικείας διακήρυξης συνάγονται εναργώς τα προς πλήρωση από τους υποψηφίους κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Ειδικότερα και όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων, απαιτείται οι προσφέροντες να διαθέτουν την απαιτούμενη τεχνική επάρκεια και συγκεκριμένα να κατέχουν την Άδεια Λειτουργίας ΕΞΥΠΠ (Εξωτερική Υπηρεσία Προστασίας και Πρόληψης) εν ισχύ, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, να διαθέτουν το αναγκαίο και άρτια εκπαιδευμένο προσωπικό με όλα τα απαιτούμενα από τις σχετικές διατάξεις τυπικά και ουσιαστικά προσόντα για την εκτέλεση της σύμβασης, καθώς και να έχουν αποδεδειγμένη ενασχόληση και εμπειρία τουλάχιστον τριών ετών, τα τελευταία 10 έτη, σε υπηρεσίες συναφείς με το αντικείμενο του διαγωνισμού σε επιχειρήσεις του δημόσιου ή του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν άνω των 500 εργαζομένων. Προς απόδειξη δε της Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας, απαιτούνται ειδικότερα τα ακόλουθα δικαιολογητικά: 1) Άδεια Λειτουργίας ΕΞΥΠΠ σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. 2) Υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτουν το αναγκαίο και άρτια εκπαιδευμένο προσωπικό με όλα τα απαιτούμενα από τις σχετικές διατάξεις τυπικά και ουσιαστικά προσόντα για την παροχή των αιτούμενων υπηρεσιών. 3) Συνοδευτικά έγγραφα για κάθε ένα ιατρό που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση των σχετικών υπηρεσιών ως κάτωθι: α). Πτυχίο ή Δίπλωμα Ιατρικής Σχολής ΑΕΙ της ημεδαπής ή ισότιμο, αντίστοιχο και νομίμως αναγνωρισμένο της αλλοδαπής. β). Άδεια Άσκησης Ιατρικού Επαγγέλματος. γ). Βεβαίωση Μέλους Ιατρικού Συλλόγου. δ). Άδεια Τίτλου Ειδικότητας όπως πιστοποιείται από τον οικείο Ιατρικό Σύλλογο. ε). Πιστοποιητικό του Ιατρικού Συλλόγου ότι ο υποψήφιος δεν έχει τιμωρηθεί πειθαρχικά και 4) Συνολικό Πίνακα παροχής υπηρεσιών παρόμοιου αντικειμένου με το αντικείμενο της υπόψη διακήρυξης, μαζί με τις πρωτότυπες βεβαιώσεις (ή νομίμως επικυρωμένα επίσημα αντίγραφα αυτών) για την καλή εκτέλεση αυτών. Επέκεινα, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης συνάγεται εν προκειμένω ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία και

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος, διά της υποβολής της προσφοράς της, τήρησε τα ως άνα απαιτούμενα και τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της διακήρυξης, αφού η τεχνική της προσφορά της περιελάμβανε όλα τα δικαιολογητικά και αποδεικτικά στοιχεία περί συνδρομής των προϋποθέσεων που αποδεικνύουν την τεχνική και επαγγελματική της ικανότητα, κατά το άρθρο 14 παρ. 3 της διακήρυξης και συγκεκριμένα: α) την υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 2818/147/21.01.2020 «Βεβαίωση συνδρομής νομίμων προϋποθέσεων για την άσκηση δραστηριοτήτων ΕΞΥΠΠ» εκδοθείσα από την αρμόδια Διεύθυνση Υγείας και Ασφάλειας στην Εργασία - Γενική Διεύθυνση Εργασιακών Σχέσεων και Υγείας και Ασφάλειας στην Εργασία και Ένταξης στην Εργασία του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων. Σημειωτέον μάλιστα ότι η εν λόγω άδεια λειτουργίας ΕΞΥΠΠ συνιστά αναγκαία προϋπόθεση για την υποβολή προσφοράς στον επίδικο διαγωνισμό, δεδομένου ότι συνιστά πλήρη απόδειξη πως η επιχείρηση διαθέτει η ίδια την απαιτούμενη ρητά από τη διακήρυξη τεχνική/επαγγελματική/ουσιαστική επάρκεια, για την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ιατρού εργασίας αποκλειστικά από ΕΞΥΠΠ, β) υπεύθυνη δήλωση των νομίμων εκπροσώπων της επιχειρήσεως με την οποία βεβαιώνεται ότι η εταιρεία διαθέτει όλο το ζητούμενο αναγκαίο και άρτια εκπαιδευμένο προσωπικό με όλα τα απαιτούμενα από τις σχετικές διατάξεις τυπικά και ουσιαστικά προσόντα για την παροχή των αιτούμενων υπηρεσιών, σύμφωνα με την παρ. 3.2 του άρθρου 14 της διακήρυξης, γ) συνοδευτικά έγγραφα για κάθε ένα Ιατρό που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση των σχετικών υπηρεσιών, όπως αξιώνεται από την παρ. 3.3 του άρθρου 14 της διακήρυξης και συγκεκριμένα πτυχία Ιατρικής Σχολής ΑΕΙ, βεβαιώσεις άσκησης Ιατρικού Επαγγέλματος, βεβαιώσεις μελών Ιατρικού Συλλόγου, πιστοποίηση Ιατρικού Συλλόγου περί αδείας τίτλου ειδικότητας, πιστοποιητικά Ιατρικού Συλλόγου ότι οι ιατροί εργασίας δεν έχουν τιμωρηθεί πειθαρχικά καθώς και δ) συνολικό πίνακα παροχής υπηρεσιών παρόμοιου αντικειμένου με το αντικείμενο της διακήρυξης, συνοδευόμενο από νομίμως επικυρωμένες βεβαιώσεις για την άριστη εκτέλεση των υπηρεσιών ιατρού εργασίας. Ενόψει των ανωτέρω, δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία συμμορφώθηκε πλήρως με τους σχετικούς όρους της οικείας διακήρυξης, ικανοποιώντας εν προκειμένω τις ορισθείσες προϋποθέσεις τεχνικής και

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

επαγγελματικής επάρκειας, ως διαπιστώνεται και στην προσβαλλομένη. Η προσφεύγουσα, άλλωστε, δεν αμφισβητεί την υποβολή των ανωτέρω στοιχείων από την παρεμβαίνουσα, αλλά υποστηρίζει αβασίμως ότι η τελευταία θα έπρεπε να συνυποβάλλει διά της προσφοράς της τα ειδικότερα απαιτούμενα στο άρθρο 14 παρ. 3.5 της διακήρυξης, δηλαδή τις συμβάσεις εξαρτημένης εργασίας που αποδεικνύουν πως οι δηλωθέντες ιατροί είναι εργαζόμενοι της εταιρίας ... και ότι συνδέονται με αυτήν με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Ο ισχυρισμός όμως αυτός της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος γιατί ερείδεται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία και αίρεση. Και τούτο ειδικότερα διότι, αφενός, ως γίνεται δεκτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΣΤΕ 2723/2018, ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008) και εν προκειμένω η καθ'ής υπέβαλε όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά και στοιχεία προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας και επάρκειας, αφετέρου τα ορισθέντα στο άρθρο 14 παρ. 3.5 της υπόψης διακήρυξης δικαιολογητικά, που επικαλείται, μετέπιτάσεως η προσφεύγουσα αφορούν στην περίπτωση κατά την οποία ο διαγωνιζόμενος επικαλείται την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα τρίτων, ήτοι τη δάνεια εμπειρία, οι προϋποθέσεις της οποίας ωστόσο εν προκειμένω δεν συντρέχουν. Επέκεινα, καθώς η ίδια η παρεμβαίνουσα εταιρεία πληροί τη ζητούμενη εξ ορισμού και ρητώς από την ίδια τη διακήρυξη προϋπόθεση για την παροχή υπηρεσίας ιατρού εργασίας από ΕΞΥΠΠ, γεγονός που αποδεικνύεται από τα κατατεθέντα στην τεχνική της προσφορά στοιχεία σύμφωνα με όλους τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, δεν συνέτρεχε κανένας λόγος για να επικαλεσθεί την τεχνική ή επαγγελματική ικανότητα τρίτων, ούτε όμως και την έχει επικαλεστεί όπως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, προκειμένου να απαιτείται συνακολούθως να συμμορφωθεί στα σχετικώς επιτασσόμενα

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

από το άρθρο 12 και 14 παρ. 3.5 της διακήρυξης περί στήριξης στις ικανότητες τρίτων. Επιπροσθέτως και προς επίρρωσιν των ανωτέρω, ορθώς, δεν δηλώθηκε καταφατικώς και στο ΤΕΥΔ της, στο σχετικό πεδίο ως προς την στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων. Σε ό,τι αφορά δε τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι η εταιρία ..., διαθέτει δέκα ιατρούς αλλά εσφαλμένως δεν έχει επισυνάψει στον σχετικό (υπό)φάκελο με τα απαιτούμενα δικαιολογητικά την προαπαιτούμενη κατά το Τεύχος 4 των συμβατικών τευχών, λίστα με το ποιος ιατρός θα είναι αρμόδιος για κάθε συγκεκριμένη εγκατάσταση του Αναθέτοντος Φορέα, θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος. Και τούτο διότι στο Τεύχος 4 των τευχών δημοπράτησης ορίζονται οι τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού, στις οποίες, μεταξύ άλλων απαιτήσεων, περιλαμβάνεται και ένας πίνακας με τον ελάχιστο αριθμό των προς διάθεση ιατρών και τις διευθύνσεις των εγκαταστάσεων της ..., όπου θα κληθούν οι ιατροί να προσφέρουν υπηρεσίες. Αυτό που συνάγεται εντούτοις από τον εν λόγω πίνακα είναι ότι εναργώς και ρητώς προβλέπεται ότι οι υποψήφιοι εταιρείες θα πρέπει να διαθέτουν κατ'ελάχιστον εννέα (9) ιατρούς, που θα προσφέρουν υπηρεσίες στις αναφερόμενες στον πίνακα περιοχές, δεν συνάγεται όμως, ως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι οι υποψήφιοι οφείλουν να συμπληρώσουν στον πίνακα δίπλα στις αναφερόμενες περιοχές τα στοιχεία του αντίστοιχου διαθέσιμου ιατρού, όπερ, άλλωστε, επιρρωνύεται και από την ίδια τη διάταξη του πίνακα, που δεν διαθέτει σχετικά κενά προς συμπλήρωση. Επομένως, αυτό που καλούνται οι υποψήφιοι να κάνουν εν προκειμένω, είναι να προβούν στις απαιτούμενες προπαρασκευαστικές ενέργειες - συνεργασίες για να ικανοποιήσουν τις απαιτήσεις της διακήρυξης, διαθέτοντας συγκεκριμένα εννέα ιατρούς που θα δύνανται να προσφέρουν τις υπηρεσίες τους στις διευθύνσεις των εγκαταστάσεων της ... ΑΕ και ουδέν έτερο. Ακόμη όμως και στη περίπτωση που ήθελε υποτεθεί υποχρέωση των υποψηφίων να δηλώσουν στον υποβληθέντα πίνακα ποιος ιατρός θα είναι αρμόδιος για κάθε συγκεκριμένη εγκατάσταση του αναθέτοντα φορέα, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι τοιαύτη υποχρέωση δεν προκύπτει ρητά και χωρίς αμφισημία. Προσέτι, ως γίνεται παγίως δεκτό, ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος του καλόπιστου συμμετέχοντα, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

της παροχής ίσων ευκαιριών (βλ. ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011) και τούτο διότι, εάν ο αναθέτων φορέας επιθυμούσε πράγματι εν προκειμένω να δηλώνουν οι συμμετέχοντες στον υποβληθέντα πίνακα ποιος ιατρός θα απασχοληθεί σε κάθε εγκατάσταση του αναθέτοντος φορέα, όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (βλ. ΕφΑΘ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84).

9. Επειδή, σε ό,τι αφορά τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι δηλαδή η ... ΑΕ προέβη ήδη στις 2.11.2020 στην υπογραφή της σχετικής σύμβασης με την εταιρία ..., παραβιάζοντας ούτως την προθεσμία υποβολής της προδικαστικής προσφυγής του άρθρου 360 του Ν 4412/2016 από κάθε ενδιαφερόμενο που έχει συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και έχει υποστεί η ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, η οποία προθεσμία εν προκειμένω εξέπνεε την 8.11.2020, πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος. Και τούτο διότι, ως βασίμως ισχυρίζεται και ο αναθέτων φορέας στο έγγραφο των απόψεων του, μεταξύ του σταδίου της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, κατά το οποίο εξεδόθη η προσβαλλόμενη πράξη αξιολόγησης και του σταδίου της υπογραφής της σύμβασης, μεσολαβεί και έτερο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, αυτό της αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, το οποίο, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης εμφανίζεται ότι δεν έχει ακόμα λάβει χώρα, δοθέντος ότι ούτε πρόσκληση έχει εκδοθεί από τον αναθέτοντα φορέα προς υποβολή δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, ούτε σχετικά δικαιολογητικά έχουν υποβληθεί από την αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο ούτε όμως έχει εκδοθεί και η πράξη αξιολόγησης και κατακύρωσης της επίμαχης σύμβασης από τον αναθέτοντα φορέα. Επιπλέον, βασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω ο αναθέτων φορέας στη συμπληρωματική του αιτιολογία ότι το γεγονός ότι η προσβαλλόμενη πράξη επιγράφεται «ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΤΥΠΙΚΗΣ, ΤΕΧΝΙΚΗΣ, ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ & ΕΓΚΡΙΣΗ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑΤΩΝ» δεν τροποποιεί το περιεχόμενο αυτής. Και τούτο, διότι, από το σώμα της πράξης προκύπτει ότι αυτή συνιστά πρακτικό αξιολόγησης των δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

συμμετοχής, των τεχνικών και των οικονομικών προσφορών, ήτοι πρακτικό ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και όχι πρακτικό αξιολόγησης των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, ήτοι πρακτικό ανάδειξης οριστικού αναδόχου και κατακύρωσης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού στον οριστικό πλέον ανάδοχο, όπως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Σε κάθε περίπτωση, επειδή η διαγωνιστική διαδικασία συνιστά σύνθετη διοικητική ενέργεια, στην περίπτωση που προηγηθούν της τελικώς εκδοθείσας πράξεως άλλες εκτελεστές πράξεις, ως ενδιάμεσες πράξεις της διοικητικής αυτής διαδικασίας, νομολογιακώς γίνεται δεκτό ότι μετά την έκδοση της τελικής οι προηγούμενες εκτελεστές ενσωματώνονται στην τελευταία και έτσι στερούνται του εκτελεστού χαρακτήρα τους, παραδεκτώς δε προσβάλλεται μόνον η τελική (ΣΤΕ 2198/1975). Ειδικά στις δημόσιες συμβάσεις, κατά τα παγίως κριθέντα, ισχύει ο κανόνας της κατά στάδια προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Τούτων δοθέντων, ακόμη κι αν ήθελε θεωρηθεί ότι έχουν εκδοθεί μεταγενέστερες από την προσβαλλόμενη, πράξεις του αναθέτοντος φορέα, ήτοι αξιολόγηση δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου και ανάδειξη οριστικού αναδόχου, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, τότε η προσφυγή της ασκείται απαραδέκτως και θα πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως ασκηθείσα, καθώς σύμφωνα με τα ανωτέρω, παραδεκτώς προσβάλλεται μόνο η τελική πράξη, στην οποία ενσωματώνονται και οι προγενέστερες και όχι η διά της παρούσας προσβαλλόμενη.

10. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στις ανωτέρω σκέψεις, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, συνακολούθως, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017, το ποσό δε των 504,00€ να επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθέν, σύμφωνα με τα κριθέντα στη σκέψη 2 της παρούσας.

Αριθμός απόφασης: 1740 / 2020

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή και δέχεται την ασκηθείσα επ'αυτής Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού 1.512,00€ και την επιστροφή στην προσφεύγουσα ποσού 504,00€ ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11 Δεκεμβρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο, δυνάμει της υπ' αριθ. 104/16.11.2020 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ περί ορισμού νέου Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου, στις 30 Δεκεμβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου