

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 23-2-2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαρία Βύρρα και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16-8-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1633/17-8-2021 του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «Γενικό Νοσοκομείο, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Του από 23-8-2021, κατόπιν της από 17-8-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνοντας οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου (πρώτος παρεμβαίνων).

Του από 26-8-2021, κατόπιν της από 17-8-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνοντας οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου (δεύτερος παρεμβαίνων).

Και του από 26-8-2021, κατόπιν της από 17-8-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνοντας οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου (τρίτος παρεμβαίνων).

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 5-8-2021 κοινοποιηθείσας Απόφασης με αριθμό 16/29.07.2021 (θέμα 11ο) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτές τις προσφορές του πρώτου παρεμβαίνοντος, αναδεικνύοντας τον και προσωρινό ανάδοχο, ως και του δεύτερου και τρίτου παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «....», στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΤΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ΨΥΧΙΚΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ... ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΓΙΑ ΕΝΑ (1)

ΕΤΟΣ», εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ 520.918,79 ευρώ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 18-2-2021 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ ... την 23-2-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 31-8-2021 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ., ποσού 2.610,00 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται εκ του δεύτερου αποδεκτού μειοδότη, κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη από την 15-8-2021, εργάσιμη ημέρα, η από 16-8-2021 προσφυγή του κατά της από 5-8-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτός και προσωρινός ανάδοχος ο πρώτος παρεμβαίνων και περαιτέρω, κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του τρίτου και τέταρτου μειοδότη, δεύτερου και τρίτου παρεμβαίνοντος αντίστοιχα, ως και του πέμπτου ως άνω αποδεκτού μειοδότη ..., δεδομένου ότι ο αποδεκτός διαγωνιζόμενος έχει έννομο συμφέρον να στραφεί και κατά της αποδοχής επομένων αυτού σε κατάταξη μειοδοτών, προκειμένου να εμποδίσει την διακινδύνευση εκ μέρους του ανάληψης της σύμβασης, δια της τυχόν εν συνεχεία στροφής αυτών εις βάρος του, στην περίπτωση ανάδειξης του καθ' οιονδήποτε τρόπο και ακόμη και κατά υπεισέλευση στη θέση προηγούμενου αυτού μειοδότη, ως αναδόχου (πρβλ. ΣτΕ 1573/2019). Ομοίως εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, μετά την από 17-8-2021 κοινοποίηση της προσφυγής, ασκούνται οι από 23-8-2021, 26-8-2021 και 26-8-2021, πρώτη, δεύτερη και τρίτη αντίστοιχα, παρεμβάσεις. Άρα, η προσφυγή και οι παρεμβάσεις πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, όσον αφορά τους αμιγώς στρεφόμενους κατά του πρώτου παρεμβαίνοντος, ισχυρισμούς της προσφυγής, προκύπτει ότι ο όρος 2.2.5 της διακήρυξης ορίζει τα εξής «2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν/παρέχουν (με στοιχεία που κατατίθενται με την προσφορά και συμπλήρωση του αντίστοιχου πεδίου του ΕΕΕΣ): ο Τις τρεις (3) τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις πριν το έτος διενέργειας του διαγωνισμού μία (1) τουλάχιστον κερδοφόρα χρήση ο Τις τρεις (3) τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις πριν το έτος διενέργειας του διαγωνισμού γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών κατά έτος τουλάχιστον ίσο με το 200% του προϋπολογισμού του έργου ο Πιστοληπτική ικανότητα που να αποδεικνύεται από αντίστοιχη βεβαίωση έκδοσης των τελευταίων 30 ημερολογιακών ημερών προ της υποβολής της προσφοράς τουλάχιστον ίση με 700.000,00 ευρώ ο Ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής ευθύνης το οποίο θα βρίσκεται σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς ύψους κατ' ελάχιστο ποσού 1.000.000,00 ευρώ από το οποίο να προκύπτει ότι καλύπτονται ασφαλιστικά για υλικές ζημιές και σωματικές βλάβες. Η χρηματοοικονομική επάρκεια αποδεικνύεται με κάποιο από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: α) κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις. β) δημοσιευμένους ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών. γ) δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και του κύκλου εργασιών στον τομέα παροχής υπηρεσιών ασφάλειας, για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ' ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο.». Άρα, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του πρώτου παρεμβαίνοντα, εν προκειμένω, ουδόλως η νυν διακήρυξη κατέλειπε τη ρύθμιση του ζητήματος απόδειξης των ως άνω προσόντων στις γενικές διατάξεις περί προκαταρκτικής απόδειξης και υποβολής οριστικώς αποδεικτικών στοιχείων ως δικαιολογητικών κατακύρωσης. Αλλά περιλαμβάνει ειδικό και υπερισχύοντα κάθε διάταξης νόμου, αποδεκτό από κάθε διαγωνιζόμενο, όρο ότι τα στοιχεία απόδειξης των

ως άνω προσόντων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, πρέπει να υποβληθούν ήδη «με την προσφορά» και δεν αρκεί να δηλωθούν μόνο στο ΕΕΕΣ τα οικεία προσόντα. Εξ ου άλλωστε και αναφέρει σωρευτικά και κατάθεση στοιχείων με την προσφορά «και συμπλήρωση του αντίστοιχου πεδίου του ΕΕΕΣ», περαιτέρω δε, αναφέρει επακριβώς τα υποβαλλόμενα με την προσφορά σχετικά στοιχεία, μεταξύ των οποίων και όσον αφορά τα στοιχεία αποτελεσμάτων χρήσης, οι ισολογισμοί. Δεδομένου δε, ότι ο διαγωνισμός διενεργήθηκε το 2021, απαιτήθηκαν στοιχεία κερδοφορίας και κύκλου εργασιών για τις 3 τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις «πριν» το 2021, ήτοι για τα έτη 2020, 2019 και 2018 και άρα, έπρεπε να υποβληθούν προς τεκμηρίωση των ως άνω περί των ετών αυτών, απαιτήσεων, ισολογισμοί των ετών 2020, 2019 και 2018 ήδη με την προσφορά. Ομοίως, ο όρος 2.2.6 περί κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, μεταξύ άλλων όρισε ότι απαιτείται «Τα τελευταία 3 έτη, πριν το έτος διενέργειας του διαγωνισμού, κατά έτος, να έχει εκτελέσει τρεις (3) συμβάσεις με το αντικείμενο της παροχής υπηρεσιών φύλαξης σε τρία (3) διαφορετικά νοσηλευτικά ιδρύματα (δημόσια ή ιδιωτικά) ή/και σε τρεις (3) διαφορετικούς δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς, διευκρινίζεται ότι "Ο κατά τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 6 του ν. 1256/1982 δημόσιος τομέας περιλαμβάνει μόνο: α. Τις κάθε είδους δημόσιες υπηρεσίες, που υπάγονται στο νομικό πρόσωπο του Δημοσίου και εκπροσωπούνται από αυτό. β. Τα κάθε είδους ν.π.δ.δ., εξαιρουμένων των Χρηματιστηρίων Αξιών, είτε αυτά αποτελούν οργανισμούς κατά τόπο είτε καθ' ύλην αυτοδιοίκησης. γ. Τις κάθε είδους κρατικές ή δημόσιες και παραχωρηθείσες 4 Σελίδα 16 επιχειρήσεις και οργανισμούς, "καθώς και νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου δημόσιου χαρακτήρα που επιδιώκουν κοινωφελείς ή άλλους δημόσιους σκοπούς." δ. Τις τράπεζες που ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του Δημοσίου, είτε στο σύνολό τους είτε κατά πλειοψηφία και ε. Τις κάθε είδους θυγατρικές εταιρείες των νομικών προσώπων που αναφέρονται στις περιπτώσεις β' και γ' αυτού του άρθρου, εκτός από τις επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α. Σε ότι αφορά την έναρξη των συμβάσεων μετά την 1η /1/2018 λαμβάνονται υπόψη και συμβάσεις που έχουν υπογραφεί σε προγενέστερη ημερομηνία της 1ης/1/2018 ωστόσο κατόπιν

ενδεχόμενων παρατάσεων η διάρκεια ισχύς τους συνεχίζει μετά την 1η /1/2018 (να αποδεικνύεται κατά την υποβολή της προσφοράς)», ενώ ο όρος 2.4.3.2 ορίζει ως περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς μεταξύ άλλων και «3. Βεβαιώσεις ότι τα τελευταία τρία (3) έτη πριν το έτος διενέργειας του διαγωνισμού, κατά έτος, έχει εκτελέσει τρεις (3) συμβάσεις με το αντικείμενο της παροχής υπηρεσιών φύλαξης σε τρία (3) διαφορετικά νοσηλευτικά ιδρύματα (δημόσια ή ιδιωτικά) ή/και σε τρεις (3) διαφορετικούς δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς, διευκρινίζεται ότι "Ο κατά τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 6 του ν. 1256/1982 δημόσιος τομέας περιλαμβάνει μόνο: α. Τις κάθε είδους δημόσιες υπηρεσίες, που υπάγονται στο νομικό πρόσωπο του Δημοσίου και εκπροσωπούνται από αυτό. β. Τα κάθε είδους ν.π.δ.δ., εξαιρουμένων των Χρηματιστηρίων Αξιών, είτε αυτά αποτελούν οργανισμούς κατά τόπο είτε καθ' ύλην αυτοδιοίκησης. γ. Τις κάθε είδους κρατικές ή δημόσιες και παραχωρηθείσες επιχειρήσεις και οργανισμούς, "καθώς και νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου δημόσιου χαρακτήρα που επιδιώκουν κοινωφελείς ή άλλους δημόσιους σκοπούς." δ. Τις τράπεζες που ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του Δημοσίου, είτε στο σύνολό τους είτε κατά πλειοψηφία και ε. Τις κάθε είδους θυγατρικές εταιρείες των νομικών προσώπων που αναφέρονται στις περιπτώσεις β' και γ' αυτού του άρθρου, εκτός από τις επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α.

4. Σε ότι αφορά την έναρξη των συμβάσεων μετά την 1η /1/2018 λαμβάνονται υπόψη και συμβάσεις που έχουν υπογραφεί σε προγενέστερη ημερομηνία της 1ης/1/2018 ωστόσο κατόπιν ενδεχόμενων παρατάσεων η διάρκεια ισχύς τους συνεχίζει μετά την 1η /1/2018 (να αποδεικνύεται κατά την υποβολή της προσφοράς)». Άρα, είναι ομοίως σαφές, ότι δια ειδικών και ανεπιφυλάκτως αποδεκτών όρων της νυν διακήρυξης, ασχέτως και επιπλέον της δια του ΕΕΕΣ προκαταρκτικής απόδειξης των σχετικών προσόντων, έπρεπε να υποβληθούν ήδη με την προσφορά ως αναγκαίο περιεχόμενο της και οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης των προηγούμενων συμβάσεων. Σημειωτέον, ότι ουδόλως δημιουργείται ασάφεια εκ των όρων 2.2.9.1, 2.2.9.2.A, 2.2.9.2.B3-B4 και 3.2 της διακήρυξης, που αναφέρονται σε δήλωση πλήρωσης κριτηρίων επιλογής στο ΕΕΕΣ και υποβολή δικαιολογητικών των όρων 2.2.9.2.B3-B4 ως

δικαιολογητικών κατακύρωσης, αφού η υποχρέωση δήλωσης στο ΕΕΕΣ δεν αναιρείται, αλλά υφίσταται σωρευτικά μετά της υποβολής των οικείων τεκμηριωτικών στοιχείων, ενώ η υποχρέωση υποβολής των οικείων εγγράφων του όρου 2.2.9.2.B3-B4 ως δικαιολογητικών κατακύρωσης, ομοίως δεν αναιρεί την υποχρέωση ως άνω υποβολής μετά της προσφοράς ούτε οιοσδήποτε εκ των ως άνω όρων αναφέρει ότι τα οικεία στοιχεία και έγγραφα υποβάλλονται αποκλειστικά με την προσφορά και όχι ως δικαιολογητικά κατακύρωσης ή αποκλειστικά ως δικαιολογητικά κατακύρωσης. Άρα, ουδεμία αντίφαση και ασάφεια υφίσταται και τα ως άνω έγγραφα περί ισολογισμών και περί βεβαιώσεων εκτέλεσης έπρεπε σε κάθε περίπτωση να υποβληθούν ήδη (και) με την προσφορά. Όσον αφορά δε τις βεβαιώσεις εκτέλεσης πάντως, ο όρος 2.2.6 όρισε ότι πρέπει να συντρέχουν τα εξής «Τα τελευταία 3 έτη, πριν το έτος διενέργειας του διαγωνισμού, κατά έτος, [ο προσφέρων] να έχει εκτελέσει τρεις (3) συμβάσεις με το αντικείμενο της παροχής υπηρεσιών φύλαξης σε τρία (3) διαφορετικ[ούς] αντισυμβαλλόμενους» και άρα, απαιτείτο εντός τριετίας πριν το έτος διενέργειας του διαγωνισμού και άρα, μεταξύ 1/1/2018 και 31/12/2020 να έχουν εκτελεσθεί 3 συμβάσεις τουλάχιστον, εκάστη με διαφορετικό αντισυμβαλλόμενο. Δεν απαιτήθηκε να έχουν εκτελεσθεί συμβάσεις που διαρκούν για όλο το διάστημα των ως άνω 3 ετών ή να έχουν εκτελεσθεί συμβάσεις ή τουλάχιστον 1 σύμβαση ανά έκαστο εκ των ως άνω ημερολογιακών ετών, αλλά το διάστημα από 1/1/2018 έως και 31/12/2020, τέθηκε ως το χρονικό εύρος εντός του οποίου και οποτεδήποτε στο πλαίσιο του, δύνανται να έχουν εκτελεσθεί οι ως άνω 3 απαιτούμενες συμβάσεις, για τις οποίες άλλωστε, δεν απαιτείται ελάχιστη διάρκεια. Άρα, ούτως ή άλλως και εξαρχής ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι ο πρώτος παρεμβαίνων δεν υπέβαλε βεβαιώσεις εκτέλεσης για το έτος 2020, ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, αφού αφενός, όπως και ο προσφεύγων συνομολογεί στην προσφυγή του, ο πρώτος παρεμβαίνων προσκόμισε πλήθος βεβαιώσεων περί άνω των 3 διακριτών συμβάσεων με άνω των 3 αντισυμβαλλομένων, που εκτείνονται εντός της ως άνω τριετίας, έστω και εντός των λοιπών, πλην του 2020, ημερολογιακών ετών αυτής, ήτοι του 2018 και του 2019, αφετέρου,

ουδόλως χρειαζόταν κάποια σύμβαση υποχρεωτικά να λαμβάνει χώρα εντός του 2020 και άρα, να υποβληθεί περί αυτής βεβαίωση εκτέλεσης, αλλά αρκούσε να έχουν εκτελεσθεί οι ως άνω συμβάσεις οποτεδήποτε από 1/1/2018 έως και 31/12/2020 και επομένως, ακόμη και εν όλω εντός του 2018 ή του 2019. Συνεπώς, ο σχετικός υπό Β2 ισχυρισμός της προσφυγής περί μη υποβολής τέτοιων βεβαιώσεων για το 2020 εκ του πρώτου παρεμβαίνοντος, είναι απορριπτός. Όσον αφορά τον υπό Β1 ισχυρισμό περί μη υποβολής οικονομικών καταστάσεων για το 2020, όπως και ο πρώτος παρεμβαίνων συνομολογεί, ο τελευταίος δεν υπέβαλε σχετικές καταστάσεις για το έτος 2020. Πλην όμως, ο περί υποβολής με την προσφορά των σχετικών στοιχείων όρος 2.2.5 (και όχι 2.2.9.2.Β3, που αφορά στοιχεία υποβαλλόμενα ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντα), όρισε ότι «Η χρηματοοικονομική επάρκεια αποδεικνύεται με κάποιο από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: ... β) δημοσιευμένους ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών. γ) δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και του κύκλου εργασιών στον τομέα παροχής υπηρεσιών ασφάλειας, για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ' ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο». Άρα, αρκούσε «κάποιο» από τα ανωτέρω δικαιολογητικά και δεν απαιτούνταν, όπως αβάσιμα προβάλλει ο προσφεύγων αμφοτέρω σωρευτικά, αλλά αυτοδύναμα με οιοδήποτε και έστω ένα εκ των ως άνω αποδεικτικών μέσων, ήτοι είτε με ισολογισμούς/οικονομικές καταστάσεις είτε με δήλωση κύκλου εργασιών, ο οικονομικός φορέας δύνατο να πληροί την ως άνω αποδεικτική του υποχρέωση. Συνεπώς, αρκούσε να δηλωθεί ο κύκλος εργασιών για έτος για το οποίο δεν υποβλήθηκαν οικονομικές καταστάσεις, άρα και για το 2020. Ο δε πρώτος παρεμβαίνων, όπως και ο προσφεύγων αναφέρει, δήλωσε στο ΕΕΕΣ του κύκλο εργασιών έτους 2020, 3.190.828,93 ευρώ και άρα, προέβη στην εναλλακτικά, ως προς τις οικονομικές καταστάσεις, ζητούμενη δήλωση κύκλου εργασιών, αφού και το ΕΕΕΣ κατ' άρ. 79 Ν. 4412/2016 υπέχει άλλωστε, θέση ενημερωμένης υπεύθυνης δήλωσης με κάθε έννομη συνέπεια εις βάρος του

δηλούντος. Ούτε ζήτησε η διακήρυξη ειδική διακριτή δήλωση κύκλου εργασιών, αλλά εν γένει όρισε ότι αρκεί και τέτοια δήλωση κύκλου εργασιών. Το δε γεγονός ότι, βλ. ανωτέρω, εν γένει και όσον αφορά καταρχήν το σύνολο των στοιχείων απόδειξης των επιμέρους απαιτήσεων του κριτηρίου επιλογής 2.2.5 (εντός των οποίων και η προφανώς μη καλυπτόμενη με δήλωση κύκλου εργασιών, απαίτηση πιστοληπτικής ικανότητας δια βεβαιώσης τράπεζας), ορίστηκε ότι απαιτούνται «στοιχεία που κατατίθενται με την προσφορά και συμπλήρωση του αντίστοιχου πεδίου του ΕΕΕΣ», δεν σημαίνει ότι επειδή, ειδικώς όσον αφορά τη «δήλωση κύκλου εργασιών», που πάντως ρητά ορίστηκε ως αυτοδύναμο» αποδεικτικό δικαιολογητικό», αυτή έχει χαρακτήρα «δήλωσης», όπως και οι εντός του ΕΕΕΣ, δηλώσεις, τότε θα πρέπει να υποβληθεί και επιπλέον υπεύθυνη δήλωση, πέραν της ίδιας υπεύθυνης σχετικής περί του ιδίου αντικειμένου, δήλωσης, εντός του ΕΕΕΣ. Αντίθετα, ο όρος 2.2.5 συνεπάγεται ότι καταρχήν με την προσφορά υποβάλλονται και τα αναλυτικότερα κατωτέρω οριζόμενα κατά περίπτωση αποδεικτικά στοιχεία των επιμέρους απαιτήσεων του όρου 2.2.5, όσον αφορά δε ειδικώς τον κύκλο εργασιών, αναγνωρίζεται ως επαρκές αποδεικτικό στοιχείο, η δήλωση κύκλου εργασιών και άρα, αφού το στοιχείο απόδειξης και η εντός του ΕΕΕΣ, δήλωση, ταυτίζονται, στην περίπτωση του κύκλου εργασιών, αρκεί και η εντός του ΕΕΕΣ, ούτως ή άλλως έχουσα χαρακτήρα υπεύθυνης δήλωσης και αντίστοιχες συνέπειες, καταγραφή του οικείου μεγέθους. Τούτο, επιπλέον του ότι ούτως ή άλλως, κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος, την 24-3-2021, δεν είχε εισέτι λήξει η προθεσμία έγκρισης οικονομικών καταστάσεων για το έτος 2020, η οποία εν τέλει έληξε στις 30-10-2021 (ως προς τις ΕΠΕ, κατ' άρ. 10 Ν. 3190/1955 και άρ. 56 Ν. 4825/2021) και άρα, δεδομένου ότι και ο ως άνω όρος επέτρεπε εναλλακτικά να υποβληθεί «κάποιο» από τα στον όρο 2.2.5 δικαιολογητικά και άρα, αρκούσε η οικεία δήλωση κύκλου εργασιών, όλως παραδεκτώς δηλώθηκε ο οικείος κύκλος για το 2020, χωρίς να απαιτείτο και η υποβολή ειδικής επιπλέον υπεύθυνης δήλωσης, που θα ταυτολογεί με την εντός του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση ούτε υποβολή οικονομικών καταστάσεων. Άρα, ο υπό Β1 ισχυρισμός κατά του πρώτου

παρεμβαίνοντος είναι ομοίως απορριπτέος. Όσον αφορά τον υπό Β3 ισχυρισμό της προσφυγής περί της αιτιολογίας της αποδοχής του πρώτου παρεμβαίνοντος, αυτός προβάλλεται αορίστως και άνευ εννόμου συμφέροντος, αφού αφενός ουδόλως η αναθέτουσα, σε περίπτωση αποδοχής προσφοράς, υποχρεούται σε ειδική αιτιολογία περί συμμόρφωσης της προσφοράς με τις σχετικές διατάξεις νόμου και τις ανάγκες της σύμβασης, η οποία προκύπτει εκ της ίδιας της αποδοχής, εναπόκειται δε στον προσφεύγοντα να προβάλει ισχυρισμούς περί παράβασης εκ της αποδεκτής προσφοράς των όρων της διακήρυξης και των διατάξεων νόμου. Αφετέρου, ουδόλως ο προσφεύγων προβάλλει εν τέλει ανεπάρκεια της οικονομικής προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος να καλύψει το ελάχιστο εργατικό-ασφαλιστικό κόστος και τα λοιπά αναγκαία έξοδα της σύμβασης, βλ. και επόμενη σκέψη και άρα, ο ισχυρισμός περί του ότι η αναθέτουσα δεν παρέθεσε ειδική, επαρκή και εμπεριστατωμένη αιτιολογία περί αποδοχής της οικονομικής προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος προβάλλεται άνευ εννόμου συμφέροντος. Επιπλέον, το γεγονός ότι η αναθέτουσα ανέφερε στην αιτιολογία της, ότι η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος είναι χαμηλότερη του τιμήματος της νυν διανυόμενης σύμβασης, που τυγχάνει να εκτελεί ο προσφεύγων, ουδεμία έννομη συνέπεια συνεπάγεται ούτε βλάβη για τον νυν διαγωνιζόμενο προσφεύγοντα και την εκ μέρους του και δια της συμμετοχής του στη νυν διαδικασία, διεκδίκηση της νυν υπό ανάθεση σύμβασης ούτε ο πρώτος παρεμβαίνων επελέγη ως πρώτος μειοδότης εξ αυτού του λόγου, αλλά επειδή μειοδότησε μεταξύ των αποδεκτών διαγωνιζομένων βάσει του δια της νυν διαδικασίας αναπτυχθέντος διαγωνισμού. Επομένως, το σύνολο των αιτιάσεων του υπό Β3 ισχυρισμού της προσφυγής προβάλλονται αορίστως και άνευ εννόμου συμφέροντος και άρα, απαραδέκτως. Άρα, το σύνολο των υπό Β1, Β2 και Β3 ισχυρισμών κατά του πρώτου παρεμβαίνοντος είναι απορριπτέοι.

4. Επειδή, όσον αφορά τους υπό Β4 κατά την αρίθμηση της προσφυγής, ισχυρισμούς κατά του πρώτου παρεμβαίνοντος και των λοιπών διαγωνιζομένων, ισχυρισμούς της προσφυγής, ο όρος 2.4.4 όρισε ότι «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα

κριτήριο ανάθεσης τιμή, κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 68 του ν. 3863/2010 να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. Οι οικονομικοί φορείς παροχής υπηρεσιών φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι», ενώ το άρθρο 68 παρ. 1 Ν. 3863/2010 ορίζει ομοίως ότι «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης

(εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι». Ουδόλως δε ο ως άνω όρος 2.4.4 ή η εν γένει διακήρυξη ή ο νόμος απαίτησαν ειδική ανάλυση του τρόπου υπολογισμού και εξηγήσεων του ποσού που υπολογίζεται επιμέρους για διοικητικό κόστος, αναλώσιμα, εργολαβικό κέρδος και νόμιμες κρατήσεις εκ των επιμέρους υποκονδυλίων που περιλαμβάνουν ούτε ειδική παράθεση των οικείων ποσών διακριτά, σε αντίθεση δε με τα ως άνω υπό α'-στ' στοιχεία, αλλά ζήτησε απλώς να υπολογίζονται σε εύλογο ποσοστό στην οικονομική προσφορά. Ούτε παρατέθηκε κάποιο προς συμπλήρωση υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, επί του οποίου όφειλαν τυχόν να δηλωθούν διακριτά τα ως άνω κονδύλια διοικητικού κόστους, αναλωσίμων, κέρδους και κρατήσεων και άρα, η κατά γράμμα ερμηνεία του νόμου και της διακήρυξης, ενόψει έλλειψης ειδικότερης ρύθμισης συνίσταται, στο ότι αρκούσε η προσφορά να λαμβάνει υπόψη και να ενσωματώνει, δηλαδή να συνυπολογίζει και να καταλείπει περιθώριο, πέραν εργατικού-ασφαλιστικού κόστους, τέτοιου, ώστε να καλύπτονται τα ως άνω κονδύλια και να καταλείπεται εύλογο εργολαβικό κέρδος (βλ. και Αποφάσεις ΑΕΠΠ 1837, 1838, 1839/2021). Σημειωτέον δε, ότι ο προσφεύγων ουδόλως αιτιάται ότι οιοσδήποτε εκ των καθ' ων και η προσφορά του, δεν καλύπτουν τα ως άνω κόστη (διοικητικό, αναλώσιμα, κρατήσεις) και δεν καταλείπουν κέρδος, αν αφαιρεθεί εκ του τιμήματος το καθ' εκάστη προσφορά εργατικό-ασφαλιστικό κόστος ούτε προβάλλει εσφαλμένο υπολογισμό του εργατικού-ασφαλιστικού κόστους ούτε τυχόν ιδιαιτέρως χαμηλό ποσό κάποιας προσφοράς, ώστε αν εξ αυτής αφαιρεθεί το εργατικό-ασφαλιστικό κόστος, δεν απομένει υπόλοιπο επαρκές, ώστε να καλύψει τα ως άνω επιπλέον κόστη σε εύλογο επίπεδο, συναφώς ως προς τις ανάγκες της νυν σύμβασης και να καταλείπει ένα εύλογο εργολαβικό κέρδος. Παρά ο

προσφεύγων αποκλειστικά προβάλλει ότι οι καθ' ων, παρότι ουδόλως επέβαλλε τούτο η διακήρυξη, δεν τήρησαν ανύπαρκτη και εκ του προσφεύγοντος, επικαλούμενη υποχρέωση, να αναγράψουν ρητά τα ως άνω κονδύλια διακριτά από την υπόλοιπη προσφορά τους. Επιπλέον, ακόμη και αν υποτεθεί ότι υπονοούσε η διακήρυξη διακριτή καταγραφή των ανωτέρω, πάντως ουδόλως τούτο προκύπτει με σαφήνεια. Αβασίμως προβάλλονται και οι αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί κατά τα ως άνω αοριστίας ή εναλλακτικού χαρακτήρα της προσφοράς των καθ' ων λόγω μη διάκρισης των ως άνω κονδυλίων, αφού η αοριστία και η εναλλακτική προσφορά προϋποθέτουν καταρχήν υποχρέωση και δη σαφή, παράθεσης και διάκρισης συγκεκριμένων αυτοτελώς δηλούμενων στοιχείων, που εν προκειμένω εξαρχής δεν υφίσταται και πάντως, δεν προκύπτει εκ της διακήρυξης με σαφήνεια. Επομένως, το σύνολο των υπό Β4, κατά την αρίθμηση της προσφυγής, ισχυρισμών του προσφεύγοντος κατά του συνόλου των καθ' ων, είναι απορριπτέοι.

5. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή. Να γίνουν δε δεκτές όλες οι Παρεμβάσεις.

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

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την πρώτη, δεύτερη και τρίτη Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 23-2-2022.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ