

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή Εισηγήτρια και Ειρήνη Αφοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 3-5-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 641/4-5-2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» και με διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλας Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται α) να ακυρωθεί η με αριθ. 266/20.04.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., στην οποία ενσωματώθηκε η με αριθ. 171/08.03.2022 απόφαση έγκρισης του πρακτικού Νο 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης «Βιολογικός καθαρισμός & απολύμανση των οχημάτων του Δήμου ...» και δη κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και β) να της επιτραπεί η συμμετοχή της στα επόμενα στάδια του διαγωνισμού.

2. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 2.407,68€ ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

Αριθμός απόφασης: 899/2022

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιόν της.

4. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 20-4-2022, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 3-5-2022, δοθέντος ότι η καταληκτική ημέρα της 30-4-2022 ήταν Σάββατο και η 2-5-2022 ήταν αργία λόγω μετάθεσης της ημερομηνίας εορτασμού της Πρωτομαγιάς 2022.

5. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι συμμετείχε στο διαγωνισμό και προσδοκά με την εξεταζόμενη προσφυγή να γίνει δεκτή η προσφορά της και να αναδειχθεί αυτή προσωρινή ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αρ.πρωτ. ... διακήρυξη προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την ανάθεση της σύμβασης «Βιολογικός καθαρισμός & απολύμανση των οχημάτων του Δήμου ...» (σρν ...) για τις ανάγκες του Δήμου, όπως αναφέρονται και περιγράφονται στις τεχνικές προδιαγραφές που αποτελούν αναπόσπαστα μέρη της διακήρυξης και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάση τιμής, συνολικής εκτιμώμενη αξίας 481.536,00€, πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α 24%. Η διακήρυξη δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης με αριθμό δημοσίευσης ... και καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό Με την υπ' αρ. 266/20.04.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... με θέμα ημερήσιας διάταξης «Έγκριση ή μη του Πρακτικού Νο 4 της Επιτροπής Διαγωνισμού» αποφασίστηκε η κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού στον οικονομικό φορέα «...», ο οποίος «...προσέφερε για τον ως άνω διαγωνισμό το συνολικό ποσό των 470.016,00 € πλέον ΦΠΑ και αναλυτικά: α) Για την απολύμανση απορριμματοφόρων (καμπίνες οχημάτων) τιμή μονάδας 31,00 €,

Αριθμός απόφασης: 899/2022

ήτοι συνολικό ποσό 285.696,00 € πλέον ΦΠΑ και β) Για τον βιολογικό καθαρισμό οχημάτων (καμπίνες οχημάτων) τιμή μονάδας 80,00 €, ήτοι συνολικό ποσό 184.320,00 € πλέον ΦΠΑ. Στην ως άνω απόφαση ενσωματώθηκε η με αριθ. 171/08.03.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ...με θέμα ημερήσιας διάταξης «Έγκριση ή μη των Πρακτικών Νο 2 & 3 της Επιτροπής Διαγωνισμού» με την οποία εγκρίθηκαν τα πρακτικά Νο 2 & 3 της Επιτροπής Διαγωνισμού και απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας στο διαγωνισμό για τους λόγους που αναφέρονται στο πρακτικό Νο 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού. Ειδικότερα με το πρακτικό Νο 2 της Επιτροπής του Διαγωνισμού, που εγκρίθηκε με την ανωτέρω απόφαση, διαπιστώθηκε ότι: Α) Από το ESPD που κατέθεσε η εταιρεία «...», καθώς και από την συμπληρωματική Υπεύθυνη Δήλωσή της προκύπτει ότι παρέχει δάνεια εμπειρία για το σύνολο του έργου. Από τη Σύμβαση Παραχώρησης - Μεταφοράς Τεχνογνωσίας - Δάνειας Εμπειρίας που έχει συναφθεί μεταξύ των εταιρειών ... και ... προκύπτει ότι η σύμβαση αφορά στη μεταφορά τεχνογνωσίας, καθώς επίσης και την κάλυψη των απαιτήσεων της παραγράφου 2.2.6α της διακήρυξης. Επιπλέον, σε έγγραφο που κατατέθηκε - ύστερα από ερώτηση της αναθέτουσας αρχής - αναφέρει για την εταιρεία ... ότι: «Η εταιρεία αυτή αποτελεί τρίτο οικονομικό φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζομαι για την κάλυψη του κριτηρίου επιλογής της παρ. 2.2.6 περίπτωση α) της διακήρυξης, ήτοι "α) Να έχουν αναλάβει & να έχουν εκτελέσει χρονικά κατά την τελευταία τριετία αντίστοιχη σύμβαση (τουλάχιστον μία) με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς τον Φ.Π.Α."». Από τα έγγραφα που κατατέθηκαν με την προσφορά και την επικοινωνία του ΕΣΗΔΗΣ, δεν προκύπτει κάποια εργασία που θα εκτελέσει η εταιρεία ... σχετικά με το αντικείμενο της σύμβασης. Στην §1 του άρθρου 78 του ν. 4412/16 αναφέρετε ότι «Όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περ. στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ή με την επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο εάν οι τελευταίοι εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες.». Β) Η εταιρεία ... και η εταιρεία «...», η οποία παρέχει δάνεια εμπειρία στην πρώτη δεν έχει καταθέσει αντίστοιχη σύμβαση

Αριθμός απόφασης: 899/2022

(βιολογικό καθαρισμό και απολύμανση). Σύμφωνα με την § 2.2.6α, ορίζεται ότι θα πρέπει "Να έχουν αναλάβει & να έχουν εκτελέσει χρονικά κατά την τελευταία τριετία αντίστοιχη σύμβαση (τουλάχιστον μία) με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς τον Φ. Π.Α.", στη μεταξύ τους σύμβαση, που αναφέρεται στη ΣΥΜΒΑΣΗ ΠΑΡΑΧΩΡΗΣΗΣ-ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΤΕΧΝΟΓΝΩΣΙΑΣ - ΔΑΝΕΙΑΣ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ, όμως, γίνεται μνεία μόνο αναφορικά με την υπηρεσία της απολύμανσης, καθώς η συμβαλλόμενη εταιρεία αναφέρει ότι "...διαθέτει την απαραίτητη εμπειρία, εξειδικευμένη γνώση, ικανότητα, υποδομή και κατάλληλο-έμπειρο και καλά εκπαιδευμένο εξειδικευμένο προσωπικό παροχής υπηρεσιών και τεχνογνωσίας (που θα αποκαλείται στο εξής "Know-how" ή Παραχωρούμενη Τεχνογνωσία) που αφορά στην απολύμανση κτηρίων, έχοντας την δυνατότητα να συμμετέχει στους σχετικούς διαγωνισμούς που προκηρύσσονται για τον σκοπό αυτόν από φυσικά και νομικά πρόσωπα, το Ελληνικό Δημόσιο, Ν.Π.Δ.Δ., Φορείς του Δημοσίου, Ο.Τ.Α, Ν.Π.Ι.Δ. που αποτελούν Αναθέτουσες Αρχές, καθώς και των συνακόλουθων προς τις υπηρεσίες αυτές προδιαγραφών, τεχνικών διαδικασιών και 3 συστημάτων οργάνωσης τα οποία χρησιμοποιεί στα πλαίσια παροχής των υπηρεσιών της προς τρίτους ' και προς επικύρωση των ανωτέρω, καθώς και της διάταξης της σχετικής διακήρυξης, αναφέρει την υπ' αριθμ. ... ΣΥΜΒΑΣΗ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΚΤΙΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ... ΣΥΜΒΑΣΗ, συμβατικής αξίας προ ΦΠΑ 155.845,50€, η οποία και κατά δήλωση των ίδιων στους όρους της σύμβασης, αλλά και στην σύμβαση με τον Δήμο .. (ΚΗΜΔΗΣ ...) γίνεται αναφορά αποκλειστικά και μόνο για εργασίες απολύμανσης και καμία αναφορά για τις υπηρεσίες Βιολογικού Καθαρισμού, ενώ το μόνο που αναφέρει σχετικά είναι ότι "Λόγω της πολυετούς εμπειρίας της στην παροχή υπηρεσιών απολύμανσης, έχει καταφέρει να αποκτήσει ένα ολοκληρωμένο σχέδιο αυτών των υπηρεσιών Η αφετέρου συμβαλλόμενη έχει εκδηλώσει ενδιαφέρον να αποκτήσει την απαραίτητη τεχνογνωσία και δάνεια εμπειρία, που θα της επιτρέψει να συμμετάσχει στον υπ' αριθμ. Πρωτ διακήρυξης ... ΔΙΕΘΝΗ ΔΗΜΟΣΙΟ ΑΝΟΙΚΤΟ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΑΝΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ για τον «Βιολογικό καθαρισμό & απολύμανση των οχημάτων του Δήμου ...» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάση τιμής, εκτιμώμενης αξία 592 104,64ί,

Αριθμός απόφασης: 899/2022

συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24 Η αφενός συμβαλλόμενη αποδέχεται την σχετική πρόταση της αφετέρου συμβαλλόμενης να της παραχωρήσει την τεχνογνωσία (Know-how) και Δάνεια Εμπειρία που ήδη κατέχει ως προς το ανωτέρω αντικείμενο στο οποίο δραστηριοποιείται κατά κύριο λόγο με απόλυτη επιτυχία επί σειρά ετών. Η αφετέρου συμβαλλόμενη, γνωρίζοντας ότι η Παραχωρούμενη Τεχνογνωσία έχει καλή φήμη (goodwill), επιθυμεί να αναλάβει τον επιχειρηματικό κίνδυνο και να χρησιμοποιεί την Παραχωρούμενη Τεχνογνωσία στα πλαίσια παροχής των υπηρεσιών απολύμανσης και βιολογικού καθαρισμού οχημάτων του Δήμου ... για τις ανάγκες του Δήμου, όπως αναφέρονται και περιγράφονται στις τεχνικές προδιαγραφές τα οποία αποτελούν αναπόσπαστα μέρη της ως άνω Διακήρυξης, η διάρκεια της σύμβασης που θα συναφθεί θα καλύπτει όλο το χρονικό διάστημα του έργου, ήτοι είκοσι τέσσερις (24) μήνες από την ημερομηνία ανάρτησης της στο ΚΗΜΔΗΣ ή μέχρι εξάντλησης του ποσού της Σύμβασης...". Ύστερα από τα παραπάνω προκύπτει ότι αναφορικά με την υπηρεσία που αφορά τον Βιολογικό καθαρισμό των οχημάτων (καμπίνες οχημάτων), δεν καλύπτονται οι προϋποθέσεις της § 2.2.6 α, από την εταιρεία ...). Στην § 6 5 της Διακήρυξης «Δείγματα-Δειγματοληψία-Εργαστηριακές Εξετάσεις», ορίζεται ότι "Προκειμένου να διαπιστωθούν και να αξιολογηθούν πληρέστερα όλα τα λειτουργικά και τεχνικά στοιχεία κάθε προσφερόμενου είδους καθώς και η συμμόρφωσή του προς τις τεχνικές προδιαγραφές, πρέπει, ο ανάδοχος θα πρέπει να παρέχει, με κόστος ενσωματωμένο στην οικονομική προσφορά του, εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593.2018) σε οχήματα ανά μήνα που γίνεται η απολύμανση. Η Δειγματοληψία θα είναι τυχαία και τα δείγματα θα καλλιεργούνται σε διαπιστευμένο, σύμφωνα με το ISO 17025:2017 εργαστήριο αναλύσεων με ευθύνη του αναδόχου και στη συνέχεια θα ενημερώνεται ο φορέας για τα αποτελέσματα. Στην τεχνική περιγραφή σχετικά με την υπεργολαβία που θα αναλάβει η εταιρεία ..., αναφέρεται ότι «θα αναλάβει να παρέχει υπηρεσίες ανάλυσης covid - 19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες». Τα παραπάνω αναφέρονται επίσης στο ESPD (της ...) αλλά και στη σύμβαση εργολαβίας της εταιρείας ... με την εταιρεία ... Στις Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης, καθώς

Αριθμός απόφασης: 899/2022

και τους όρους της εγκριθείσας διακήρυξης, η απαίτηση αφορά την «εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018)» οπότε η προσφορά δεν συμμορφώνεται πλήρως με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης. Τα αρχεία που κατατέθηκαν ηλεκτρονικά για το διαγωνισμό είναι τα παρακάτω:

ΑΝΑΣΤΑΣΟΠΟΥΛΟΥ Χ ΜΕΜΙ Ρ ΟΕ

! 1 ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ -

2 Supplier_Offer_Value_...

3 Supplier_Quote_...

4 Supplier_Quote_...

5 ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή προτείνει την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας ... και εισηγείται να γίνουν δεκτές για τη συνέχεια του διαγωνισμού η προσφορά της εταιρείας». Η με αριθ. 171/08.03.2022 απόφαση έγκρισης του ως άνω πρακτικού, δεν κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες και ενσωματώθηκε στην με αριθ. 266/20.04.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., σύμφωνα με το άρθρο 3.1.2. παρ. γ. της διακήρυξης.

7. Επειδή, με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης προκειμένου α) να ακυρωθεί η με αριθ. 266/20.04.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., στην οποία ενσωματώθηκε η με αριθ. 171/08.03.2022 απόφαση έγκρισης του πρακτικού Νο 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού και δη κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της και β) να της επιτραπεί η συμμετοχή της στα επόμενα στάδια του διαγωνισμού. Ειδικότερα: **Α)** Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι για την περίπτωση α' της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης, δεν ζητείται κάποια ειδική ικανότητα που απαιτεί τίτλο σπουδών ή επαγγελματική άδεια και συνεπώς η διαπίστωση της επιτροπής, κατ' επίκληση του εδαφίου β' της παρ. 1 του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016, ότι από τα έγγραφα που κατατέθηκαν με την προσφορά της και μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ δεν προκύπτει κάποια εργασία που θα εκτελέσει η εταιρεία ... σχετικά με το αντικείμενο της σύμβασης, δεν μπορεί να οδηγήσει

Αριθμός απόφασης: 899/2022

σε αποκλεισμό της προσφοράς της. Η εταιρία ... αποτελεί τρίτο οικονομικό φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται η προσφεύγουσα για την κάλυψη του κριτηρίου επιλογής της παρ. 2.2.6 περίπτωση α) της διακήρυξης, ήτοι "α) *Να έχουν αναλάβει & να έχουν εκτελέσει χρονικά κατά την τελευταία τριετία αντίστοιχη σύμβαση (τουλάχιστον μια) με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς τον Φ.Π.Α.*", για την οποία προσκόμισε ξεχωριστό ΕΕΕΣ στον Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής, αλλά και Συμφωνητικό Συνεργασίας και ειδικότερα την από 07.01.2022 Σύμβαση Παραχώρησης- Μεταφοράς Τεχνογνωσίας- Δάνειας εμπειρίας που υπέβαλε στον εν θέματι διαγωνισμό. Για την απόδειξη του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής της παρ. 2.2.6. περ. α' η προσφεύγουσα παραχώρησε κατάλογο έργου, καθώς και τα νομότυπα επίσημα έγγραφα που τεκμαίρουν την επικαλούμενη εμπειρία, όπως ζητείται από την παράγραφο 2.2.9.2. Β.4, για την περίπτωση α) και τα οποία θα προσκομιστούν, όπως έχει υποχρέωση με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφού αρκούσε στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής η δήλωση στο ΕΕΕΣ ότι θα στηριχθεί στις ικανότητες τρίτου οικονομικού φορέα. Σύμφωνα με τα παραπάνω η εταιρία ... αποτελεί τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται η προσφεύγουσα, ως αυτή προβάλλει, για την κάλυψη της τεχνικής ικανότητας, ήτοι θα της παρέχει στήριξη προς πλήρωση του κριτηρίου επιλογής της παρ. 2.2.6. περ.α' και δεν θα εκτελέσει καμία εργασία σχετικά με το αντικείμενο της σύμβασης, ώστε να υποχρεούται να προβεί σε σχετική δήλωση. **Β)** Όσον αφορά την διαπίστωση της Επιτροπής του Διαγωνισμού ότι η Σύμβαση που της παραχώρησε ο ως άνω τρίτος οικονομικός φορέας αφορά αποκλειστικά υπηρεσίες απολύμανσης και όχι υπηρεσίες βιολογικού καθαρισμού, συνεπώς δεν καλύπτονται οι προϋποθέσεις της παρ. 2.2.6. περ. α' της διακήρυξης, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η πρόβλεψη της διακήρυξης για εκτέλεση «αντίστοιχης» σύμβασης έχει προφανώς την έννοια της σύμβασης με παρόμοιο και όχι ταυτόσημο αντικείμενο με την σύμβαση του υπό κρίση διαγωνισμού. Άλλωστε, τα κριτήρια και τα μέσα απόδειξης της ελάχιστης απαιτούμενης τεχνικής ικανότητας των υποψηφίων που επιλέγονται από τις αναθέτουσες αρχές πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να σχετίζονται με την ορθή και αποτελεσματική εκτέλεση της σύμβασης και να μην άγουν σε υπέρμετρο περιορισμό του δικαιώματος πρόσβασης στον διαγωνισμό, ώστε να

Αριθμός απόφασης: 899/2022

διασφαλίζεται η ανάπτυξη ανταγωνισμού και η επιλογή της βέλτιστης προσφοράς. Ο κωδικός CPV ..., στον οποίο, σύμφωνα με την διακήρυξη, κατατάσσονται τα προς προμήθεια είδη, αφορά υπηρεσίες καθαρισμού και απολύμανσης, ήτοι υπηρεσίες αντίστοιχες με αυτές που παρασχέθηκαν στα πλαίσια της δανειζόμενης με αριθ. ... σύμβασης της εταιρίας ... με τον Δήμο ..., η οποία αφορά παροχή υπηρεσιών απολύμανσης στα κτίρια και στις εγκαταστάσεις του Δήμου.... Σύμφωνα με τα παραπάνω, κατά την προσφεύγουσα, η ως άνω σύμβαση καλύπτει τις απαιτήσεις της παραγράφου 2.2.6. περ. α' της διακήρυξης για εκτέλεση κατά την τελευταία τριετία τουλάχιστον μίας αντίστοιχης σύμβασης με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης χωρίς τον Φ.Π.Α., ο δε ισχυρισμός της Επιτροπής του διαγωνισμού ότι αυτή έπρεπε να καλύπτει τον Βιολογικό Καθαρισμάτων οχημάτων (καμπίνες οχημάτων) είναι, κατά την προσφεύγουσα, μη νόμιμος το πρώτον διότι δεν προβλεπόταν από το σχετικό όρο της διακήρυξης ότι θα πρέπει να έχει εκτελεσθεί σύμβαση με ταυτόσημο με την υπό κρίση αντικείμενο, αλλά με «αντίστοιχο», το δεύτερον διότι παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας και την αρχή του υγιούς ανταγωνισμού. Γ) Η διαπίστωση της Επιτροπής του Διαγωνισμού ότι η προσφορά της προσφεύγουσας δεν συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης διότι στην τεχνική προσφορά της σχετικά με την υπεργολαβία που θα αναλάβει η εταιρία ... αναφέρεται ότι «θα αναλάβει να παρέχει υπηρεσίες ανάλυσης covid-19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες» και στις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης η απαίτηση αφορά την «εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018)» είναι παντελώς νόμω αβάσιμη και συνιστά μη νόμιμη αιτιολογία αποκλεισμού της προσφοράς της προσφεύγουσας, ως αυτή προβάλλει. Για την κάλυψη της ως άνω απαίτησης της προσκόμισε την από 03.01.2022 Σύμβαση Εργολαβίας με την εταιρία ... στην οποία αναφέρεται ότι: «Η αφενός συμβαλλόμενη που αποτελεί διαπιστευμένο κατά ISO 17025:2017 εργαστήριο από το ΕΣΥΔ ΑΕ, και το οποίο διαθέτει τις πιστοποιήσεις ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 & 45001:2018 αναλαμβάνει την δέσμευση να παρέχει υπηρεσίες ανάλυσης covid -19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες για τις ανάγκες της

Αριθμός απόφασης: 899/2022

σύμβασης που θα συναφθεί μεταξύ του ΔΗΜΟΥ ... και της αφετέρου συμβαλλόμενης ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...» δυνάμει της με αριθ. πρωτ. ... ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΑΝΟΙΧΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΜΕΣΩ ΤΟΥ ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με την οποία ο Δήμος ... προκήρυξε ΔΙΕΘΝΗ ΔΗΜΟΣΙΟ ΑΝΟΙΚΤΟ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΑΝΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ για τον «Βιολογικό καθαρισμό & απολύμανση των οχημάτων του Δήμου ...» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάση τιμής, εκτιμώμενης αξίας 597.104,64 €, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24%». Επιπλέον για την ως άνω εταιρία η προσφεύγουσα προσκόμισε ξεχωριστό ΕΕΕΣ στα δικαιολογητικά συμμετοχής της. Αναφορικά με την πρόβλεψη της παραγράφου 6.5 «Δείγματα - Δειγματοληψία - Εργαστηριακές εξετάσεις», αυτή περιλαμβάνεται στις Τεχνικές Προδιαγραφές του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (ΜΕΛΕΤΗ), σύμφωνα με την οποία: «Ο ανάδοχος θα πρέπει να παρέχει, με κόστος ενσωματωμένο στην οικονομική προσφορά του, εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018) σε οχήματα ανά μήνα που γίνεται η απολύμανση. Η Δειγματοληψία θα είναι τυχαία και τα δείγματα θα καλλιεργούνται σε διαπιστευμένο, σύμφωνα με το ISO 17025:2017 εργαστήριο αναλύσεων, με ευθύνη του αναδόχου και στη συνέχεια θα ενημερώνεται ο φορέας για τα αποτελέσματα.». Κατά την προσφεύγουσα, η ανωτέρω τεχνική προδιαγραφή, εκτός του ότι περιγράφεται στην τεχνική προσφορά που κατέθεσε στο διαγωνισμό (βλ. Ηλεκτρονικό Αρχείο: «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.pdf» στην σελίδα 5 της οποίας αναφέρει: «Μέθοδοι ελέγχου ποιότητας απολύμανσης. Η εταιρεία μας θα πρέπει να παρέχει, με κόστος ενσωματωμένο στην οικονομική προσφορά του, εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018) σε οχήματα ανά μήνα που γίνεται η απολύμανση. Η Δειγματοληψία θα είναι τυχαία και τα δείγματα θα καλλιεργούνται σε διαπιστευμένο, σύμφωνα με το ISO 17025:2017 εργαστήριο

Αριθμός απόφασης: 899/2022

αναλύσεων, με ευθύνη μας και στη συνέχεια θα ενημερώνεται ο φορέας για τα αποτελέσματα. ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΙΑ Η εταιρία μας θα αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας στο εργαστήριο ... το οποίο θα αναλάβει να παρέχει υπηρεσίες ανάλυσης covid -19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες για τις ανάγκες της σύμβασης που θα συναφθεί μεταξύ του ΔΗΜΟΥ ... και της εταιρίας μας.»), καλύπτεται και από την από 10.01.2022 Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία δηλώνει υπεύθυνα ότι έλαβε γνώση των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, όπως αυτές περιγράφονται λεπτομερώς στη μελέτη της υπηρεσίας και συγκεκριμένα στην «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της Διακήρυξης και δεσμεύεται ότι θα συμμορφωθεί πλήρως με όλους τους όρους αυτής. Σύμφωνα με τα ανωτέρω πρέπει, κατά την προσφεύγουσα, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της και να επιτραπεί η συμμετοχή της στα επόμενα στάδια του διαγωνισμού.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ. 18630/421/9-5-2022 έγγραφό της απέστειλε προς την ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί της ανωτέρω προσφυγής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στους μετέχοντες στο διαγωνισμό για τα επίδικα τμήματα. Με τις απόψεις αυτές η αναθέτουσα αρχή προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής προέβαλε τους εμπειροχόμενους σε αυτές ισχυρισμούς της. Ειδικότερα προέβαλε ότι «...Σε αντίθεση με τα όσα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ο όρος 2.2.6.γ της διακήρυξης θεσπίζει κριτήριο επιλογής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας περί προηγούμενης εμπειρίας, κατά το οποίο οι μετέχοντες απαιτείται μεταξύ άλλων «α) Να έχουν αναλάβει & να έχουν εκτελέσει χρονικά κατά την τελευταία τριετία αντίστοιχη σύμβαση (τουλάχιστον μία) με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς τον ΦΠΑ». Σε κάθε περίπτωση, κατά το άρ. 78 παρ.1 Ν. 4412/2016 «[...] Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του ν.4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες..... Άρα, θεσπίζεται ευχέρεια των προσφερόντων να

Αριθμός απόφασης: 899/2022

στηριχθούν σε ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων προς πλήρωση μεταξύ άλλων και του κριτηρίου επιλογής του ανωτέρω όρου, υπό την επιφύλαξη μόνο αφενός της τήρησης των οικείων διατυπώσεων, ήτοι κατά την υποβολή της προσφοράς και αναφοράς της οικείας στήριξης στο ΕΕΕΣ του προσφέροντος και υποβολή ΕΕΕΣ και του παρέχοντος στήριξη τρίτου, ως και υποβολή δια των δικαιολογητικών κατακύρωσης του οικείου αποδεικτικού μέσου περί δέσμευσης του τρίτου να παρέχει κατά την εκτέλεση της σύμβασης τους οικείους πόρους. Αφετέρου και ακριβώς επειδή εν προκειμένω, το αντικείμενο στήριξης αφορά εμπειρία, τίθεται εκτός των τυπικών ανωτέρω προϋποθέσεων και η ουσιαστική προϋπόθεση της εκτέλεσης εκ μέρους του τρίτου οικονομικού φορέα των οικείων εργασιών που αφορά η στήριξη του. Επομένως, ο τρίτος παρέχων στήριξη προς πλήρωση του ανωτέρω κριτηρίου επιλογής 2.2.6.γ θα πρέπει να φέρει και ιδιότητα υπεργολάβου για την παροχή των υπηρεσιών βιολογικού καθαρισμού και απολύμανσης οχημάτων, την εμπειρία του επί των οποίων τυχόν δανείζει στον προσφέροντα. Συναφώς, θα πρέπει εκτός των άλλων και σύμφωνα και με τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, να συμπληρωθεί στην περίπτωση αυτή, στο ΕΕΕΣ του προσφέροντος, Μέρος IV Ενότητα Γ, και το τμήμα της σύμβασης που ανατίθεται υπεργολαβικά στον συγχρόνως παρέχοντα στήριξη δια της εμπειρίας του στον προσφέροντα. Εξυπακούεται ότι, ελλείψει οιοσδήποτε περί του αντιθέτου όρου της διακήρυξης, εφόσον το οικείο προσόν που συγκροτεί κριτήριο επιλογής, πληρούται στο σύνολο του από τον παρέχοντα στήριξη τρίτο, ουδεμία απαίτηση υπάρχει να το πληροί αυτοτελώς και ο ίδιος ο προσφέρων, αφού η έννοια της στήριξης συνίσταται ακριβώς στην αθροιστική πλήρωση εκάστου εκ των κριτηρίων, δια του συνδυασμού μέσων, πόρων και ικανοτήτων προσφέροντος (ή ένωσης προσφερόντων) και του ενός ή περισσοτέρων τρίτων που παρέχουν την οικεία στήριξη. Ήτοι, εφόσον συντρέχει τέτοια στήριξη αρκεί εν προκειμένω, είτε ο προσφέρων είτε οιοσδήποτε εκ των τυχόν τρίτων που τον στηρίζουν, ήτοι ένας εξ όλων να έχει αναλάβει και να έχει εκτελέσει κατά την τελευταία τριετία έως και την υποβολή της προσφοράς μια τουλάχιστον σύμβαση παροχής υπηρεσιών βιολογικού καθαρισμού και απολύμανσης οχημάτων με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της υπό σύναψη σύμβασης, χωρίς τον ΦΠΑ κατά τα ανωτέρω. (βλ. Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών απόφ. 214/2020).

Αριθμός απόφασης: 899/2022

Σημείο αυτό θα θέλαμε να επισημάνουμε ότι στο σχετικό ΕΕΕΣ της εταιρείας ..., το οποίο κατατέθηκε μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά της προσφεύγουσας εταιρείας, αναφέρεται ρητά ότι στο ερώτημα «Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ», απάντηση είναι: «*Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΕΧΕΙ ΔΑΝΕΙΟ ΕΜΠΕΙΡΙΑ ΣΤΗΝ ΕΤΑΡΕΙΑ: ... ΜΕ ΑΦΜ: ... ΠΟΥ ΕΔΡΕΥΕΙ ΣΤΗΝ ...,... ..ΓΙΑ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ*». Σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω, ακόμη και αν ο τρίτος παρέχων στήριξη, ήτοι η εταιρεία ..., είχε αναλάβει την εκτέλεση ορισμένου τμήματος της σύμβασης, και πάλι η προσφεύγουσα δεν θα πληρούσε τις προϋποθέσεις του άρθρου 2.2.6.α της διακήρυξης διότι στην από 7-1-2022 μεταξύ τους Σύμβαση Παραχώρησης- Μεταφοράς Τεχνογνωσίας-Δάνειας Εμπειρίας, γίνεται επίκληση μόνο της υπ' αριθμ. ... Σύμβασης Απολύμανσης Κτιρίων και Εγκαταστάσεων Αρμοδιότητας Δήμου ..., η οποία αφορά αποκλειστικά υπηρεσίες απολύμανσης (και μάλιστα κτηρίων όχι οχημάτων) και όχι βιολογικού καθαρισμού. Διευκρινίζεται ότι όπως προκύπτει και από το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης- Τεχνικές Προδιαγραφές» οι υπηρεσίες βιολογικού καθαρισμού διακρίνονται σαφώς από τις υπηρεσίες απολύμανσης οχημάτων και σε καμία περίπτωση δεν ταυτίζονται ή προσομοιάζουν σε αυτές, αφού απαιτούν διαφορετική και εξειδικευμένη τεχνογνωσία και μηχανολογικό εξοπλισμό και ειδικώς καταρτισμένο προσωπικό. Ειδικότερα, το δημοπρατούμενο έργο αφορά δύο (2) διαφορετικές υπηρεσίες, αυτές του βιολογικού καθαρισμού & της απολύμανσης. Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να δώσουν την οικονομική τους προσφορά και για τις δύο (2) υπηρεσίες (Οι οικονομικοί φορείς δύναται να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο των ειδών και πάντα για το σύνολο των ποσοτήτων όπως αυτά περιγράφονται στον προϋπολογισμό της παρούσας). Ως έννοιες ο βιολογικός καθαρισμός & η απολύμανση διαφέρουν. Πιο αναλυτικά, ο Καθαρισμός είναι η φυσική απομάκρυνση ανόργανων υλικών (π.χ. ρύποι, σκόνη) και οργανικού υλικού (π.χ. αίμα, εκκρίσεις, παθογόνοι, μικροοργανισμοί) από επιφάνειες, δάπεδα και αντικείμενα. Ο καθαρισμός αφαιρεί μηχανικά αλλά δεν σκοτώνει μικροοργανισμούς. Επιτυγχάνεται με νερό και απορρυπαντικά ταυτόχρονα με τη μηχανική δράση. Αντίστοιχα ο βιολογικός καθαρισμός των οχημάτων είναι ο εκτενής και ποιοτικός καθαρισμός που απομακρύνει μικρόβια, λεκέδες, δυσσομίες, σκόνη & λοιπούς

Αριθμός απόφασης: 899/2022

ρύπους. Ουσιαστικά, εξουδετερώνει πηγές μόλυνσης & ανανεώνει την ατμόσφαιρα του εσωτερικού χώρου. Συγκεκριμένα, η διαδικασία του Βιολογικού Καθαρισμού θα περιλαμβάνει τα εξής στάδια: Πλύση - απόπλυση ταπετσαρίας, απομάκρυνση λεκέδων, καθαρισμός πορτών, καθαρισμός ζωνών και κολόνων, καθαρισμός ουρανού, καθαρισμός - πλύσιμο πατώματος και πατάκια, καθαρισμός αποθηκευτικών χώρων, καθαρισμός αεραγωγών, καθαρισμός - γυάλισμα ταμπλό, αρωματισμός καμπίνας. Υλοποιείτε με χρήση ειδικής μηχανής εκροής - αναρρόφησης για βιολογικό καθαρισμό ταπετσαριών με ειδικά προϊόντα καθαρισμού, καταχωρημένα στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων, συνδυάζοντας σκευάσματα χαμηλού αφρισμού. Η απολύμανση είναι η διαδικασία με την οποία επιτυγχάνεται η καταστροφή των περισσότερων παθογόνων μικροοργανισμών σε αντικείμενα, εργαλεία και επιφάνειες, με εξαίρεση των ανθεκτικών τους μορφών (π.χ. σπόροι, κύστεις). Διακρίνεται σε χημική απολύμανση (π.χ. Αλκοόλη) ή φυσική (π.χ. υψηλή θερμοκρασία, UV, κα). Η απολύμανση υλοποιείται με εφαρμογή εγκεκριμένων απολυμαντικών μέσω συσκευών ψεκασμού ή εκνέφωσης στις επιφάνειες & χώρους που θέλουμε να απολυμανθούν. Ακόμα σαν ατοξική μέθοδο γίνεται μέσω εφαρμογής υψηλών θερμοκρασιών στις επιφάνειες που θέλουμε να επέμβουμε, ακολουθώντας βιβλιογραφικά την ευαισθησία του εκάστοτε μικροβίου στόχο. Σε κάθε περίπτωση ακολουθούνται οι επίκαιρες οδηγίες & οι εγκύκλιοι των εθνικών φορέων. Είναι γεγονός ότι τα συνεργεία που κάνουν απολυμάνσεις δεν ασχολούνται με βιολογικούς καθαρισμούς οχημάτων, αλλά ούτε και το αντίστροφο. Ο προσφεύγωντας θα πρέπει να γνωρίζει ότι για την εκτέλεση μιας απολύμανσης απαιτούνται εξοπλισμός, χημικά υγρά και μέσα ατομικής προστασίας τελείως διαφορετικά από αυτά που χρησιμοποιούνται στο βιολογικό καθαρισμό των οχημάτων. Σε περίπτωση που δεν γνωρίζει την παραπάνω στοιχειώδη διαφορά, θεωρούμε ότι δεν θα πρέπει να αναλάβει καμία εργασία καθώς η χρήση των χημικών απολυμαντικών και καθαριστικών που χρησιμοποιούνται για επαγγελματική χρήση είναι επικίνδυνη και δεν θα πρέπει να γίνεται χωρίς να λαμβάνονται όλα τα μέτρα που περιγράφονται στις σχετικές οδηγίες. Οι ανωτέρω δύο (2) υπηρεσίες έχουν διαφορετικούς προϋπολογισμούς, διαφορετική συχνότητα και προφανώς διαφορετική μεθοδολογία (τεχνικές προδιαγραφές (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (ΜΕΛΕΤΗ)). Ως εκ

Αριθμός απόφασης: 899/2022

τούτου η απαιτούμενη προϋπόθεση του όρου 2.6. γ.α) της Διακήρυξης δεν καλύφθηκε ούτε από τον τρίτο παρέχοντα στήριξη και δάνεια εμπειρία ... στην προσφεύγουσα και ως εκ τούτου ορθώς η Επιτροπή Διαγωνισμού απέκλεισε την τελευταία. Επιπλέον, αντίθετα με όσα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ορθώς η Επιτροπή Διαγωνισμού έκρινε ότι η υπεργολαβία που θα αναλάβει η εταιρεία ... η οποία δεσμεύεται να παρέχει αποκλειστικά υπηρεσίες ανάλυσης covid-19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες, δεν συμμορφώνεται πλήρως με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης. Ειδικότερα, στην παρ. 6.5 του Παραρτήματος I της Διακήρυξης- Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης- Τεχνικές Προδιαγραφές ορίζεται ότι «Ο ανάδοχος θα πρέπει να παρέχει, με κόστος ενσωματωμένο στην οικονομική προσφορά του, εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018) σε οχήματα ανά μήνα που γίνεται η απολύμανση. Η Δειγματοληψία θα είναι τυχαία και τα δείγματα θα καλλιεργούνται σε διαπιστευμένο, σύμφωνα με το ISO 17025:2017 εργαστήριο αναλύσεων, με ευθύνη του αναδόχου και στη συνέχεια θα ενημερώνεται ο φορέας για τα αποτελέσματα». Ως εκ τούτου η εν λόγω Τεχνική Προδιαγραφή απαιτεί ανάλυση δειγμάτων από διαπιστευμένο εργαστήριο προκειμένου να αποδειχθεί η αποτελεσματικότητα της απολύμανσης εν γένει, ήτοι της απομάκρυνσης, καταστροφής ή αναστολής της δράσης, παθογόνων βακτηρίων, μικροοργανισμών και ιών από τα οχήματα. Καθίσταται προφανές λοιπόν πως η εν λόγω υπεργολαβία που αναλαμβάνει αποκλειστικά και μόνο υπηρεσίες ανάλυσης δειγμάτων για τον ιο covid-19 δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της εν λόγω Τεχνικής Προδιαγραφής. Όσα δε ισχυρίζεται η προσφεύγουσα περί ανάληψης από την ίδια της υποχρέωσης να ανταποκριθεί στην εν λόγω Τεχνική Προδιαγραφή, βάσει της Τεχνικής Προσφοράς της και της από 10-1-2022 υπεύθυνης δήλωσης που κατέθεσε, κρίνονται ως νομικά και ουσιαστικά αβάσιμα καθώς από κανένα από τα έγγραφα που προσκόμισε δεν αποδείχθηκε, όπως απαιτείται, είτε ότι η ίδια διαθέτει κατάλληλο διαπιστευμένο εργαστήριο αναλύσεων είτε ότι θα έχει στη διάθεσή της μέσω τρίτου φορέα τους αναγκαίους πόρους και τα μέσα αυτών, τα οποία είναι αναγκαία για την εκτέλεση της σύμβασης.....».

Αριθμός απόφασης: 899/2022

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

10. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη δεσμεύει με τους όρους της τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της

Αριθμός απόφασης: 899/2022

εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο διαγωνισμό.

11. Επειδή, όσον αφορά στον πρώτο λόγο προσφυγής και δη ότι, κατά την προσβαλλόμενη απόφαση, από τα έγγραφα που κατατέθηκαν με την προσφορά της και μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ δεν προκύπτει κάποια εργασία που θα εκτελέσει η εταιρεία ... σχετικά με το αντικείμενο της σύμβασης, λεκτέα είναι τα ακόλουθα.

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 78 παρ. 1 του ν.4412/2016 'Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων' (άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75, περί κριτηρίων επιλογής, και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περ. στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α` ή με την επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο εάν οι τελευταίοι εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, 80, περί αποδεικτικών μέσων και 81, περί επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis), αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73, περί λόγων αποκλεισμού και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να

Αριθμός απόφασης: 899/2022

αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού των παρ. 1 και 2 του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα την αντικατάσταση φορέα για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους, μία ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, περί οικονομικών φορέων, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Η αντικατάσταση του φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, γίνεται κατόπιν πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή προς τον οικονομικό φορέα, εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης στον οικονομικό φορέα, για κάθε τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, στο πλαίσιο της ίδιας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης. Ο φορέας με τον οποίο αντικαθίσταται ο φορέας του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου.».

13. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6.α της διακήρυξης 'Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα' προβλέπεται ότι «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να πληρούν τις κάτωθι απαιτήσεις και δη να διαθέτουν – δηλώσουν στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) τα ακόλουθα: α) Να έχουν αναλάβει & να έχουν εκτελέσει χρονικά κατά την τελευταία τριετία αντίστοιχη σύμβαση (τουλάχιστον μία) με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς τον Φ.Π.Α.». Επίσης, στον όρο 2.2.8. της διακήρυξης 'Στήριξη στην ικανότητα τρίτων' προβλέπεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης

Αριθμός απόφασης: 899/2022

των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Η αντικατάσταση του φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, γίνεται κατόπιν πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή προς τον οικονομικό φορέα, εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης στον οικονομικό φορέα, για κάθε τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, στο πλαίσιο της ίδιας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης. Ο φορέας με τον οποίο αντικαθίσταται ο φορέας του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η οποία απευθύνεται στον οικονομικό φορέα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Ο φορέας που αντικαθιστά φορέα του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου.».

14. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα στο κατατεθέν ΕΕΕΣ και στο ερώτημα αν «Ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω» απάντησε καταφατικά και δήλωσε την εταιρία «...». Το κατατεθέν ΕΕΕΣ της δανείζουσας ικανότητα εταιρίας

Αριθμός απόφασης: 899/2022

«...» συνόδευε η από 10-1-2022 Υπεύθυνη Δήλωση του διαχειριστή και νομίμου εκπροσώπου της ότι παρέχει στην προσφεύγουσα δάνεια εμπειρία για το σύνολο του έργου. Επίσης, με την προσφορά της η προσφεύγουσα υπέβαλε και την από 07.01.2022 Σύμβαση Παραχώρησης- Μεταφοράς Τεχνογνωσίας- Δάνειας εμπειρίας που υπέβαλε στον εν θέματι διαγωνισμό, στο άρθρο 6 της οποίας αναφέρεται ότι: *«Η αφετέρου συμβαλλόμενη συμφωνεί, για όσο χρόνο διαρκέσει η Σύμβαση, να εκτελεί τις υποχρεώσεις της δυνάμει της παρούσας με βάση την καλή πίστη και τα συναλλακτικά ήθη και να καταβάλλει κάθε δυνατή προσπάθεια για την ορθή εκμετάλλευση της Παραχωρούμενης Τεχνογνωσίας και Δάνειας Εμπειρίας και να λειτουργεί σύμφωνα με τους εφαρμοστέους νόμους και κανόνες. Ομοίως, η αφενός συμβαλλόμενη, κατά την εκτέλεση των υποχρεώσεων και καθηκόντων της θα ενεργεί σύμφωνα με την καλή πίστη και τα συναλλακτικά ήθη. Δέχεται και αναλαμβάνει: - Να μεταφέρει στην αφετέρου συμβαλλόμενη την Παραχωρούμενη Τεχνογνωσία και Δάνεια Εμπειρία και πιο συγκεκριμένα: i) Να παραχωρήσει - γνωστοποιήσει σ' αυτήν το Know-how που αφορά την παροχή και εκτέλεση των ανωτέρω περιγραφόμενων υπηρεσιών και πιο συγκεκριμένα να παραχωρήσει κατάλογο έργων ο οποίος θα περιλαμβάνει τουλάχιστον ένα (1) αντίστοιχο έργο κατά την τελευταία τριετία με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης, χωρίς τον Φ.Π.Α. καθώς και την σχετική σύμβαση και βεβαίωση καλής εκτέλεσης. ii) Να γνωστοποιήσει επίσης όλες τις σχετικές πληροφορίες που έχει συλλέξει καθ' όλα τα έτη που δραστηριοποιείται ενεργά στον τομέα της παροχής υπηρεσιών απολύμανσης. iii) Να γνωστοποιεί στην αφετέρου συμβαλλόμενη τα Επιχειρηματικά Απόρρητα που ορίζονται σε έτερο άρθρο της παρούσας Σύμβασης, που ανήκουν στην ίδια αλλά σχετίζονται με την Παραχωρούμενη Τεχνογνωσία (που περιέχονται κυρίως στις καθιερωμένες μεθόδους παροχής των ανωτέρω υπηρεσιών).».* Επιπλέον στο προοίμιο της από 07.01.2022 Σύμβασης Παραχώρησης- Μεταφοράς Τεχνογνωσίας- Δάνειας εμπειρίας αναφέρεται ότι: *«B. Ειδικά η εμπειρία και η εξειδίκευσή της αφενός συμβαλλόμενης στην ανάληψη έργων απολύμανσης ως ανάδοχος εργολάβος από το Ελληνικό Δημόσιο, Ν.Π.Δ.Δ., φορείς του Δημοσίου και Αναθέτουσες Αρχές αποδεικνύεται από την παρακάτω σύμβαση που έχει συνάψει την τελευταία τριετία:*

Αριθμός απόφασης: 899/2022

Α/Α	ΑΝΑΘΕΤΟΥ ΣΑ ΑΡΧΗ	ΤΙΤΛΟΣ ΕΡΓΟΥ	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ	ΣΥΜΒΑΤΙΚΗ ΑΞΙΑ ΠΡΟ ΦΠΑ	ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ	ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΘΕΝ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ
1.	ΔΗΜΟΣ ...	ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗ ΚΤΙΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ...- ΥΠ' ΑΡΙΘ. ... ΣΥΜΒΑΣΗ	5 ΜΗΝΕΣ	155.845,50€	19-06-2020 έως 19- 11-2020	ΣΥΜΒΑΣΗ, ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ

Επίσης, σε έγγραφο που κατατέθηκε στις 2-2-2022 από την προσφεύγουσα - ύστερα από την από 28-1-2022 ερώτηση της αναθέτουσας αρχής - αναφέρει για την εταιρεία ... ότι: «*Η εταιρία αυτή αποτελεί τρίτο οικονομικό φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζομαι για την κάλυψη του κριτηρίου επιλογής της παρ. 2.2.6 περίπτωση α) της διακήρυξης, ήτοι "α) Να έχουν αναλάβει & να έχουν εκτελέσει χρονικά κατά την τελευταία τριετία αντίστοιχη σύμβαση (τουλάχιστον μία) με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς τον Φ.Π.Α."*». Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η εταιρία ... αποτελεί τρίτο οικονομικό φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται η προσφεύγουσα για την κάλυψη του κριτηρίου επιλογής της παρ. 2.2.6 α της διακήρυξης, ήτοι "α) Να έχουν αναλάβει & να έχουν εκτελέσει χρονικά κατά την τελευταία τριετία αντίστοιχη σύμβαση (τουλάχιστον μια) με ίσο ή ανώτερο με το 20% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς τον Φ.Π.Α.". Για την απόδειξη του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής της παρ. 2.2.6. περ. α' η προσφεύγουσα κατέθεσε κατάλογο έργου, καθώς και σχετικά έγγραφα. Σύμφωνα με τα παραπάνω, η εταιρία ... αποτελεί τρίτο στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται η προσφεύγουσα για την κάλυψη της τεχνικής ικανότητας, ήτοι θα της παρέχει στήριξη προς πλήρωση του κριτηρίου επιλογής της παρ. 2.2.6. περ.α', αλλά για την επαγγελματική εμπειρία, για την οποία η προσφεύγουσα θα στηριχθεί στην ικανότητα της εταιρίας ..., η προσφεύγουσα όφειλε - κατά το εδάφιο β της παρ. 1 του άρθρου 78 του ν.4412/2016 - να δηλώσει στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες θα λάβει τη συγκεκριμένη ικανότητα. Συνεπώς η διαπίστωση της επιτροπής διαγωνισμού στο Πρακτικό 2, την οποία ενέκρινε η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη απόφασή της, κατ' επίκληση του εδαφίου β' της παρ. 1 του άρθρου 78 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 899/2022

4412/2016, ότι από τα έγγραφα που κατατέθηκαν με την προσφορά της και μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ δεν προκύπτει κάποια εργασία που θα εκτελέσει η εταιρεία ... σχετικά με το αντικείμενο της σύμβασης, απορρίπτοντας με την αιτιολογία αυτή την προσφορά της προσφεύγουσας, παρίσταται νόμιμη. Για το λόγο αυτό απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο πρώτος λόγος προσφυγής.

15. Επειδή, όσον αφορά στο δεύτερο λόγο προσφυγής και δη ότι τυγχάνει εσφαλμένη η κρίση της αναθέτουσας ότι η σύμβαση που της παραχώρησε ο ως άνω τρίτος οικονομικός φορέας αφορά αποκλειστικά υπηρεσίες απολύμανσης και όχι υπηρεσίες βιολογικού καθαρισμού, συνεπώς δεν καλύπτονται οι προϋποθέσεις της παρ. 2.2.6. περ. α' της διακήρυξης, λεκτέα είναι τα ακόλουθα.

16. Επειδή, κατά τον όρο 3.2 της διακήρυξης 'Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου' προβλέπεται ότι «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής....». Επίσης, κατά τον όρο 2.2.9.1. της διακήρυξης 'Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών' ορίζεται ότι «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ).....» και κατά τον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης 'Αποδεικτικά μέσα' ορίζεται ότι «Α. Για

Αριθμός απόφασης: 899/2022

την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο..... B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα ακόλουθα αποδεικτικά στοιχεία: Για την περίπτωση α): Κατάλογο των κυριότερων υπηρεσιών που παρασχέθηκαν καθώς και τα νομότυπα επίσημα έγγραφα που τεκμαίρουν την επικαλούμενη εμπειρία.....». Εν προκειμένω, ως εκτέθηκε και στη σκ. 14 της παρούσας, η προσφεύγουσα με την προσφορά της υπέβαλε, μεταξύ άλλων, την από 07.01.2022 Σύμβαση Παραχώρησης-Μεταφοράς Τεχνογνωσίας- Δάνειας εμπειρίας της εταιρίας ... (ως δανείζουσα τεχνική ικανότητα στην προσφεύγουσα). Αξιολογώντας τη σύμβαση αυτή η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με το σκεπτικό ότι αναφορικά με το βιολογικό καθαρισμό οχημάτων η δανείζουσα εταιρεία και άρα η προσφεύγουσα δεν καλύπτει την απαίτηση του όρου 2.2.6.α της διακήρυξης. Ωστόσο, η σύμβαση αυτή (ήτοι η από 07.01.2022 σύμβαση Παραχώρησης-Μεταφοράς Τεχνογνωσίας- Δάνειας εμπειρίας της εταιρίας ... με την προσφεύγουσα), αν και πρόωρα προσκομίσθηκε από την προσφεύγουσα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις 3.2, 2.2.9.2. B.4. και 2.2.9.1. της διακήρυξης, εντούτοις νόμιμα εντέλει αξιολογήθηκε στο παρόν στάδιο διότι η από 7-1-2022 σύμβαση μεταξύ της προσφεύγουσας και της δανείζουσας αυτήν ικανότητα μια και μόνη σύμβαση της δανείστριας αναφέρει, ήτοι αυτή που αφορά σε 'ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗ ΚΤΙΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ...- ΥΠ' ΑΡΙΘ. ... ΣΥΜΒΑΣΗ' και συνεπώς δεν καταλείπεται αμφιβολία ότι αυτή (η σύμβαση της δανείστριας με το Δήμο ...) είναι η μία και μοναδική σύμβαση που χρησιμοποιεί η προσφεύγουσα από τη δανείστρια για την εκπλήρωση του σχετικού όρου της διακήρυξης. Επί τη βάση αυτή, ομοίως ορθά η αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι η εν λόγω σύμβαση (της δανείστριας ικανότητα με το Δήμο ...) δεν είναι συναφής με το υπό ανάθεση έργο. Τούτο καθόσον η σύμβαση αυτή αφορά αποκλειστικά σε υπηρεσίες απολύμανσης κτηρίων και όχι οχημάτων, ούτε αφορά σε υπηρεσίες βιολογικού καθαρισμού. Όπως, όμως,

Αριθμός απόφασης: 899/2022

προκύπτει και από το Παράρτημα Ι της διακήρυξης «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης- Τεχνικές Προδιαγραφές» οι υπηρεσίες βιολογικού καθαρισμού οχημάτων διακρίνονται σαφώς από τις υπηρεσίες απολύμανσης οχημάτων και σε καμία περίπτωση δεν ταυτίζονται ή προσομοιάζουν σε αυτές, αφού απαιτούν διαφορετική και εξειδικευμένη τεχνογνωσία και μηχανολογικό εξοπλισμό και ειδικώς καταρτισμένο προσωπικό. Ειδικότερα, το δημοπρατούμενο έργο αφορά δύο (2) διαφορετικές υπηρεσίες, αυτές του βιολογικού καθαρισμού και της απολύμανσης. Οι οικονομικοί φορείς, κατά τη διακήρυξη, οφείλουν να δώσουν την οικονομική τους προσφορά και για τις δύο υπηρεσίες. Ως έννοιες ο βιολογικός καθαρισμός και η απολύμανση διαφέρουν. Πιο αναλυτικά, ο καθαρισμός είναι η φυσική απομάκρυνση ανόργανων υλικών και οργανικού υλικού από επιφάνειες, δάπεδα και αντικείμενα. Ο καθαρισμός αφαιρεί μηχανικά, αλλά δεν σκοτώνει μικροοργανισμούς. Αντίστοιχα ο βιολογικός καθαρισμός των οχημάτων είναι ο εκτενής και ποιοτικός καθαρισμός που εξουδετερώνει πηγές μόλυνσης. Τούτων δοθέντων η σύμβαση για καθαρισμό μόνον κτηρίων της δανείστριας ικανότητα εταιρίας με το Δήμο ...δεν αποδεικνύει συνάφεια με το υπό ανάθεση έργο. Για το λόγο αυτό απορριπτός ως αβάσιμος κρίνεται και ο δεύτερος λόγος προσφυγής.

17. Επειδή, όσον αφορά στον τρίτο λόγο προσφυγής και δη ότι τυγχάνει μη νόμιμη η κρίση της αναθέτουσας αρχής ότι η προσφορά της προσφεύγουσας δεν συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης διότι στην τεχνική προσφορά της σχετικά με την υπερβολαβία που θα αναλάβει η εταιρία ... αναφέρεται ότι «*θα αναλάβει να παρέχει υπηρεσίες ανάλυσης covid-19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες*» και στις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης η απαίτηση αφορά την «*εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018)*» λεκτέα είναι τα εξής: Για την κάλυψη της ως άνω απαίτησης η προσφεύγουσα προσκόμισε την από 03.01.2022 σύμβαση εργολαβίας με την εταιρία ... στην οποία αναφέρεται ότι: «*Η αφενός συμβαλλόμενη που αποτελεί διαπιστευμένο κατά ISO 17025:2017 εργαστήριο από το ΕΣΥΔ ΑΕ, και το οποίο διαθέτει τις πιστοποιήσεις ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 & 45001:2018 αναλαμβάνει την δέσμευση να*

Αριθμός απόφασης: 899/2022

παρέχει υπηρεσίες ανάλυσης covid -19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες για τις ανάγκες της σύμβασης που θα συναφθεί μεταξύ του ΔΗΜΟΥ ... και της αφετέρου συμβαλλόμενης ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...» δυνάμει της με αριθ. πρωτ. ...ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΑΝΟΙΧΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΜΕΣΩ ΤΟΥ ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με την οποία ο Δήμος ...προκήρυξε ΔΙΕΘΝΗ ΔΗΜΟΣΙΟ ΑΝΟΙΚΤΟ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΑΝΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ για τον «Βιολογικό καθαρισμό & απολύμανση των οχημάτων του Δήμου ...» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάση τιμής, εκτιμώμενης αξίας 597.104,64 €, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24%». Η δε προσφεύγουσα για την ως άνω εταιρία προσκόμισε ξεχωριστό ΕΕΕΣ στα δικαιολογητικά συμμετοχής της. Αναφορικά με την πρόβλεψη της παραγράφου 6.5 «Δείγματα - Δειγματοληψία - Εργαστηριακές εξετάσεις», αυτή περιλαμβάνεται στις Τεχνικές Προδιαγραφές του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (ΜΕΛΕΤΗ), σύμφωνα με την οποία: «Ο ανάδοχος θα πρέπει να παρέχει, με κόστος ενσωματωμένο στην οικονομική προσφορά του, εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018) σε οχήματα ανά μήνα που γίνεται η απολύμανση. Η Δειγματοληψία θα είναι τυχαία και τα δείγματα θα καλλιεργούνται σε διαπιστευμένο, σύμφωνα με το ISO 17025:2017 εργαστήριο αναλύσεων, με ευθύνη του αναδόχου και στη συνέχεια θα ενημερώνεται ο φορέας για τα αποτελέσματα.». Η ανωτέρω τεχνική προδιαγραφή περιγράφεται στην τεχνική προσφορά που κατέθεσε στο διαγωνισμό η προσφεύγουσα (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο: «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.pdf» στην σελίδα 5 της οποίας αναφέρει: «Μέθοδοι ελέγχου ποιότητας απολύμανσης. Η εταιρεία μας θα πρέπει να παρέχει, με κόστος ενσωματωμένο στην οικονομική προσφορά του, εργαστηριακή απόδειξη της αποτελεσματικότητας της εφαρμογής απολύμανσης του με τουλάχιστον δέκα δείγματα επιφανειών με τη χρήση τρυβλίων επαφής ή/και βαμβακοφόρων στυλεών (σύμφωνα με το ISO 18593:2018) σε οχήματα ανά μήνα που γίνεται η απολύμανση. Η Δειγματοληψία θα είναι τυχαία και τα δείγματα να καλλιεργούνται σε

Αριθμός απόφασης: 899/2022

διαπιστευμένο, σύμφωνα με το ISO 17025:2017 εργαστήριο αναλύσεων, με ευθύνη μας και στη συνέχεια θα ενημερώνεται ο φορέας για τα αποτελέσματα. ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΙΑ Η εταιρία μας θα αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας στο εργαστήριο ... το οποίο θα αναλάβει να παρέχει υπηρεσίες ανάλυσης covid - 19 με REAL TIME PCR σε επιφάνειες για τις ανάγκες της σύμβασης που θα συναφθεί μεταξύ του ΔΗΜΟΥ ... και της εταιρίας μας.»). Η εν λόγω τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης απαιτεί ανάλυση δειγμάτων από διαπιστευμένο εργαστήριο, προκειμένου να αποδειχθεί η αποτελεσματικότητα της απολύμανσης εν γένει, ήτοι της απομάκρυνσης, καταστροφής ή αναστολής της δράσης, παθογόνων βακτηρίων, μικροοργανισμών και ιών από τα οχήματα. Η συγκεκριμένη, όμως, υπεργολαβία που αναλαμβάνει αποκλειστικά και μόνο υπηρεσίες ανάλυσης δειγμάτων για τον ιό covid-19 δεν προκύπτει ότι καλύπτει τις απαιτήσεις της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής. Ούτε, όμως, από την από 10-1-2022 υπεύθυνη δήλωση της προσφεύγουσας προκύπτει ότι η ίδια διαθέτει κατάλληλο διαπιστευμένο εργαστήριο αναλύσεων. Συνεπώς, από το ως άνω περιεχόμενο της προσφοράς της προσφεύγουσας δεν αποδεικνύεται, όπως απαιτείται, είτε ότι η ίδια διαθέτει κατάλληλο διαπιστευμένο εργαστήριο αναλύσεων είτε ότι θα έχει στη διάθεσή της μέσω τρίτου φορέα. Ως εκ τούτου νόμιμα και βάσιμα απέρριψε η αναθέτουσα αρχή την προσφορά της προσφεύγουσας εκ του λόγου αυτού και άρα απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο τρίτος λόγος προσφυγής.

18. Επειδή, κατόπιν όσων εκτέθηκαν στις ανωτέρω σκέψει η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 2.407,68€, πρέπει να καταπέσει.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του ηλεκτρονικού παραβόλου με κωδικό ..., ποσού 2.407,68€.

Αριθμός απόφασης: 899/2022

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 27-5-2022 και εκδόθηκε στις 16-6-2022 στον
Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ