

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 27 Δεκεμβρίου 2017, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων που σώρευσε στην από 14-12-2017 με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 358/14-12-2017 και Ειδ. Αριθ. Κατ. ΙΙ/57/14-12-2017 Προδικαστική Προσφυγή του, που κατατέθηκε στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την 14-12-2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην Α.Ε.Π.Π. με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και χρεώθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο με το από 15-12-2017 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της Γραμματείας του, ο Οικονομικός Φορέας με την επωνυμία «.....», νόμιμα εκπροσωπούμενος.

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ» νόμιμα εκπροσωπούμενης και κατά της υπ' αριθ. 2377/2017 απόφασης (Πρακτικό 43^ο/28-11-2017) της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε το 1^ο στάδιο (1^ο Πρακτικό) της Πενταμελούς Επιτροπής διενέργειας του ηλεκτρονικού ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων, για την επιλογή αναδόχου του έργου: «Παροχή υπηρεσιών για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Δ/σης Λαϊκών Αγορών για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών που

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

δραστηριοποιούνται σε αυτές για 52 εβδομάδες», κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «.....». Ο εν λόγω διαγωνισμός φέρει CPV: 24955000-3 Χημικές τουαλέτες, συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 45566. Το κριτήριο κατακύρωσής της είναι αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάσει της τιμής, ενώ η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης υπολογίζεται στο ποσό των ευρώ 266.418,46 €, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ (24%), με δικαίωμα προαίρεσης 13.320,92 € με Φ.Π.Α. (Γενικό Σύνολο: 279.739,38 € με Φ.Π.Α.).

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η υπ' αριθ. 2377/2017 απόφαση (Πρακτικό 43^ο/28-11-2017) της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε το 1^ο στάδιο (1^ο Πρακτικό) της Πενταμελούς Επιτροπής διενέργειας του ως άνω διαγωνισμού, κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «.....» και (να ακυρωθεί) η προσφορά της τελευταίας διότι δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, ισχυριζόμενη ότι το ΕΕΕΣ της «.....» περιέχει ελλείψεις που επισύρουν τον αποκλεισμό της από την συνέχεια του Διαγωνισμού, ότι η εγγυητική επιστολή (της «.....») περιέχει ελλείψεις που επισύρουν τον αποκλεισμό της από την συνέχεια του Διαγωνισμού, ότι δεν προσκόμισε (η «.....») τα προσήκοντα νομιμοποιητικά της έγγραφα, ότι δεν δήλωσε (η «.....») την επάρκεια της και το είδος ως προς το υπό προμήθεια είδος και υπηρεσία, ενώ υπάρχει αμφιβολία ως προς την ταυτότητα της κατασκευάστριας εταιρείας των χημικών τουαλετών και των αποδεικτικών εγγράφων της σχέσης της με την προσφέρουσα εταιρεία.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη

Ταμανίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί δυνάμει της με αρ. ΑΠ 1086/14-12-2017 Βεβαίωσης ελέγχου και δέσμευσης ηλεκτρονικού παραβόλου της ΑΕΠΠ, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 179047282958 0212 0045, το οποίο πληρώθηκε εμπρόθεσμα την 13-12-2017, ποσού ευρώ 1.127,98, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64).

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η Προσφυγή υπάγεται, βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και της ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (την 30-08-2017), δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου Ι Ν. 4412/2016 και υπερβαίνει λόγω του αντικείμενου του (προμήθεια - υπηρεσία) τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ και συνεπώς κατά τις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 υπάγεται στην δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α΄ 116).

4. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργίας επικοινωνίας στον διαδικτυακό τόπο όπου διενεργείται ο διαγωνισμός (α.α. ΕΣΗΔΗΣ: 45566) την 05-12-2017 και η Προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή με κατάθεση της στον ίδιο διαδικτυακό τόπο στις 14-12-2017 και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας.

5. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 η Προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης κατά το σκέλος αυτής, το οποίο έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «.....» και (την ακύρωση) της προσφοράς της τελευταίας διότι δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της επίδικης Διακήρυξης. Επομένως ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, καθόσον αν είχε απορριφθεί η προσφορά του έτερου οικονομικού φορέα, η προσφορά της προσφεύγουσας θα ήταν η μόνη που θα έμενε προς αξιολόγηση στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού και επομένως θα αναδεικνυόταν μειοδότη.

6. Επειδή, μετά ταύτα, η Προσφεύγουσα επιδιώκει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλομένης απόφασης καθώς και την αναστολή της προόδου της επίδικης διαγωνιστικής διαδικασίας και την λήψη του μέτρου της προσωρινής διακοπής της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι εκδόσεως Απόφασης επί της προσφυγής της, ήτοι την αποσφράγιση και την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών της (προσφεύγουσας) και της εταιρείας «.....», μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της προδικαστικής προσφυγής της.

7. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας*

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368»

8. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «1. Η ΑΕΠΠ μπορεί ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δε θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων»

9. Επειδή, περαιτέρω, τα ανωτέρω οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 επαναλαμβάνονται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

10. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: *«Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».*

11. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

12. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, στοιχούν, κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/16, αναφορικά με το σύστημα παροχής προσωρινής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το οποίο αποσκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν δημόσιες συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την πιθανολογούμενη εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, παράβασης διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

13. Επειδή στην επίδικη Διακήρυξη ορίζεται ότι «2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με συγκεκριμένα συστήματα ή πρότυπα όσον αφορά την περιβαλλοντική διαχείριση, ήτοι να δηλώνουν ότι: α) Διαθέτουν την πιστοποίηση Συστήματος Ποιότητας ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο σε ισχύ β) Διαθέτουν την πιστοποίηση Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο σε ισχύ γ) Διαθέτουν το δελτίο δεδομένων ασφαλείας του σχετικού υλικού (του κάθε υγειονομικού συμπυκνωμένου διαλύματος) στην ελληνική γλώσσα, το οποίο να είναι εναρμονισμένο με την κοινοτική και εθνική νομοθεσία (ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1907/2006 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 18ης Δεκεμβρίου 2006 και ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1272/2008 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 16ης Δεκεμβρίου 2008) και εφόσον απαιτείται επικαιροποίησή του, το πλέον πρόσφατο επικαιροποιημένο δελτίο δεδομένων ασφαλείας δ) Διαθέτουν έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους σύμφωνα με το οποίο το υποβληθέν δείγμα τους δεν περιλαμβάνεται σε καμία από τις Κλάσεις 1-9 του Μέρους 1, του Παραρτήματος Α, του Άρθρου 10 του Κεφαλαίου III του Π.Δ. 104/1999 (Αρ. Φ. 113/ Τ'Α'4-6-1999) που αφορά τις οδικές μεταφορές επικίνδυνων εμπορευμάτων (ADR)...2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής. 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών 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), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα VII, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα / Δικαιολογητικά Κατακύρωσης. Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν : α) Πιστοποίηση Συστήματος Ποιότητας ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο σε ισχύ β) Πιστοποίηση Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο σε ισχύ γ) Δελτίο δεδομένων ασφαλείας του σχετικού υλικού (του κάθε υγειονομικού συμπυκνωμένου διαλύματος) στην ελληνική γλώσσα, το οποίο να είναι εναρμονισμένο με την κοινοτική και εθνική νομοθεσία (ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1907/2006 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 18ης Δεκεμβρίου 2006 και ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1272/2008 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 16ης Δεκεμβρίου 2008) και εφόσον απαιτείται επικαιροποίησή του, το πλέον πρόσφατο επικαιροποιημένο δελτίο δεδομένων ασφαλείας. δ) Έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους σύμφωνα με το οποίο το υποβληθέν δείγμα τους δεν περιλαμβάνεται σε καμία από τις Κλάσεις 1-9 του Μέρους 1, του Παραρτήματος Α, του Άρθρου 10 του Κεφαλαίου ΙΙΙ του Π.Δ. 104/1999 (Αρ. Φ. 113/ Τ'Α'4-6-1999) που αφορά τις οδικές μεταφορές επικίνδυνων εμπορευμάτων (ADR). Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.6. της επίδικης διακήρυξης ορίζεται ότι « Η αναθέτουσα αρχή ... απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται ... με τον τρόπο και

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 ... 2.4.2. ... 2.4.3. ... 2.4.4. ... 2.4.5. ...»

14. Επειδή, κατά την έννοια των πιο πάνω διατάξεων της διακήρυξης πιθανολογείται ότι οι οικονομικοί φορείς προς προκαταρκτική απόδειξη ότι 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, έχουν καταρχήν υποχρέωση να 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, στο οποίο να δηλώνουν ότι: α) Διαθέτουν την πιστοποίηση Συστήματος Ποιότητας ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο σε ισχύ β) Διαθέτουν την πιστοποίηση Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο σε ισχύ γ) Διαθέτουν το δελτίο δεδομένων ασφαλείας του σχετικού υλικού (του κάθε υγειονομικού συμπυκνωμένου διαλύματος) στην ελληνική γλώσσα, το οποίο να είναι εναρμονισμένο με την κοινοτική και εθνική νομοθεσία (ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1907/2006 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 18ης Δεκεμβρίου 2006 και ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1272/2008 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 16ης Δεκεμβρίου 2008) και εφόσον απαιτείται επικαιροποίησή του, το πλέον πρόσφατο επικαιροποιημένο δελτίο δεδομένων ασφαλείας δ) Διαθέτουν έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους σύμφωνα με το οποίο το υποβληθέν δείγμα τους δεν περιλαμβάνεται σε καμία από τις Κλάσεις 1-9 του Μέρους 1, του Παραρτήματος Α, του Άρθρου 10 του Κεφαλαίου ΙΙΙ του Π.Δ. 104/1999 (Αρ. Φ. 113/ Τ'Α'4-6-1999) που αφορά τις οδικές μεταφορές επικίνδυνων εμπορευμάτων (ADR).

15. Επειδή από μια απλή επισκόπηση στον ηλεκτρονικό τόπο του επίδικου Διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 45566 και συγκεκριμένα

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

στην προσφορά της εταιρείας «.....», με αριθμό 75818/28-09-2017 στο αρχείο με α/α 7, το οποίο αποτελεί το ΕΕΕΣ της τελευταίας, δεν φαίνεται να εμπεριέχεται δήλωση ότι αυτή διαθέτει ή προσκομίζει το δελτίο δεδομένων ασφαλείας του σχετικού υλικού (του κάθε υγειονομικού συμπυκνωμένου διαλύματος) στην ελληνική γλώσσα, το οποίο να είναι εναρμονισμένο με την κοινοτική και εθνική νομοθεσία (ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1907/2006 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 18ης Δεκεμβρίου 2006 και ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΚ) αριθ. 1272/2008 ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ της 16ης Δεκεμβρίου 2008) και εφόσον απαιτείται επικαιροποίησή του, το πλέον πρόσφατο επικαιροποιημένο δελτίο δεδομένων ασφαλείας και το έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους σύμφωνα με το οποίο το υποβληθέν δείγμα τους δεν περιλαμβάνεται σε καμία από τις Κλάσεις 1-9 του Μέρους 1, του Παραρτήματος Α, του Άρθρου 10 του Κεφαλαίου ΙΙΙ του Π.Δ. 104/1999 (Αρ. Φ. 113/ Τ'Α'4-6-1999) που αφορά τις οδικές μεταφορές επικίνδυνων εμπορευμάτων (ADR), με αποτέλεσμα να πιθανολογείται ότι δεν πληρείται η σχετική υποχρέωση της επίδικης Διακήρυξης και συνακόλουθα ότι έσφαλε η Αναθέτουσα που με την προσβαλλόμενη δεν απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «ΤΟΙ ΤΟΙ HELLAS ΑΕ» για τον λόγο αυτό.

16. Επειδή για την οριστική κρίση επί της βασιμότητας τόσο του ήδη ελεγχόμενου όσο και των λοιπών ισχυρισμών της προσφεύγουσας, οι οποίοι πάντως δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι, απαιτείται ενδελεχής εξέταση και ερμηνεία των όρων της διακήρυξης και των σχετικών διατάξεων, υπό το φως της κείμενης νομοθεσίας και νομολογίας, καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων από αρμόδιες Αρχές και Φορείς.

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

17. Επειδή, προς αποφυγή να καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και προς αποτροπή ενδεχόμενης βλάβης της Προσφεύγουσας σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση επί της Προδικαστικής Προσφυγής ότι μη νόμιμα η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «.....».

18. Επειδή, προϋπόθεση της από την Α.Ε.Π.Π. παροχής προσωρινών μέτρων είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- τεκμαιρόμενη από την ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου- και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη, όπως και προδήλως απαράδεκτη, προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Και τούτο διότι, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας του αποκλεισμού της προσφεύγουσας από τα επόμενα στάδια του διαγωνισμού, η συνολική νομιμότητα της όλης διαδικασίας όσο και ειδικότερα του σταδίου ανοίγματος οικονομικής προσφοράς έτερων συνδιαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων τίθεται ομοίως εν αμφιβόλω.

19. Επειδή, η ανάγκη άμεσης παροχής υπηρεσιών για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Δ/σης Λαϊκών Αγορών για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών που δραστηριοποιούνται σε αυτές για 52 εβδομάδες για την αναθέτουσα Αρχή μπορεί να συνιστά λόγο δημοσίου

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

συμφέροντος για την συνέχιση του διαγωνισμού. Λόγοι, όμως, δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία, των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (Ε.Α. ΣτΕ 840/2008). Συνεπώς, σταθμίζοντας το δημόσιο συμφέρον και υπό τις δύο εκτεθείσες πτυχές του πρέπει, για όλους τους πιο πάνω λόγους, να διαταχθεί η αναστολή της περαιτέρω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας έως ότου δημοσιευθεί οριστική απόφαση από την ΑΕΠΠ επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

20. Επειδή, μετά ταύτα, στο παρόν τουλάχιστον στάδιο, παρέλκει η κρίση επί του παραδεκτού ή και η πιθανολόγηση της βασιμότητας των λοιπών ισχυρισμών της προσφεύγουσας, που εγείρει με την προδικαστική της προσφυγή προς τον σκοπό ακύρωσης της υπ' αριθ. 2377/2017 απόφασης (Πρακτικό 43ο/28-11-2017) της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε το 1ο στάδιο (1ο Πρακτικό) της Πενταμελούς Επιτροπής διενέργειας του ηλεκτρονικού ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων, για την επιλογή αναδόχου του έργου: «Παροχή υπηρεσιών για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Δ/νσης Λαϊκών Αγορών για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών που δραστηριοποιούνται σε αυτές για 52 εβδομάδες», κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «.....» και προς τον σκοπό ακύρωσης της προσφοράς της τελευταίας.

21. Επειδή, το μόνο πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο κατά τα ως άνω είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και, ιδίως, η αναστολή ανοίγματος των οικονομικών προσφορών έως την έκδοση αποφάσεως επί της υπό κρίσης προσφυγής από την Α.Ε.Π.Π. Η αναστολή αυτή δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά με βεβαία πλην εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της Αναθέτουσας Αρχής για ταχεία πρόοδο αυτής.

22. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή

Αναστέλλει την πρόοδο του διαγωνισμού και δη την αποσφράγιση οικονομικών προσφορών του ηλεκτρονικού ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων, για την επιλογή αναδόχου του έργου: «Παροχή υπηρεσιών για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Δ/σης Λαϊκών Αγορών για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών που δραστηριοποιούνται σε αυτές για 52 εβδομάδες» (CPV: 24955000-3 Χημικές τουαλέτες, συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ 45566, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της τιμής και εκτιμώμενη αξία της σύμβασης το ποσό των ευρώ 266.418,46 €, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ (24%), με δικαίωμα προαίρεσης 13.320,92 € με Φ.Π.Α. (Γενικό Σύνολο: 279.739,38 € με Φ.Π.Α.)), κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «.....».

Αριθμός Απόφασης Α 98/ 2017

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και εκδόθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 27-12-2017.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 2^{ΟΥ} ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΑΝΘΟΥΛΑ ΝΙΚΟΛΑΪΔΟΥ