

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 26.09.2019 με την εξής σύνθεση:
Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22.08.2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1057/22.08.2019 της εταιρίας με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενης.

ΚΑΤΑ του και της με αριθ. πρωτ. 4122.73-61/2721/12-8-2019 Απόφασης / (..... –), δυνάμει της οποίας εγκρίθηκαν τα ως άνω υπ' αριθμ. 1/2019, 2/2019 και 3/2019 Πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού και αναδείχθηκε προσωρινή Ανάδοχος του Διαγωνισμού η εταιρεία «».

Της παρεμβαίνουσας εταιρίας «», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, κατόπιν εγκρίσεως των Πρακτικών περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών των

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

διαγωνιζομένων, αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «».

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής και δη την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, κατά το μέρος που με αυτήν ανακηρύσσεται η ίδια προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης.

3. Επειδή, το προκήρυξε με την υπ' αριθ. Διακήρυξη ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό με τίτλο «Συντήρηση – Παρακολούθηση καλής λειτουργίας της Μονάδας Αφαλάτωσης Δυναμικότητας 600 κ.μ. ημερησίως και των συνοδών έργων αυτής στο και παροχή πόσιμου νερού για τις ανάγκες υδροδότησης του για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών», προϋπολογισμού 170.000,00 €, πλέον 24% και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 04.06.2019 και καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 07.06.2019, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις 01.07.2019 και ημερομηνία αποσφράγισης στις 05.07.2019. Στον διαγωνισμό υπέβαλλαν προσφορές, πέραν από την προσφεύγουσα, και οι εταιρείες «», «» και «», εκ των οποίων με την προσβαλλόμενη αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρία «» ενώ η προσφεύγουσα έλαβε την δεύτερη θέση κατάταξης μετά την προσφορά της προσωρινής αναδόχου.

4. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 850,00 €, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 170.000,00€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. 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 αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 16.08.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 22.08.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής καθώς έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της στον εν λόγω διαγωνισμό, προσδοκώντας εύλογα την ανάθεση σε αυτήν της επίμαχης σύμβασης καθότι, αφενός μεν, κατά τους ισχυρισμούς της, η προσφορά της αναδειχθείσας εν τέλει προσωρινής αναδόχου εταιρίας «» έπρεπε να έχει απορριφθεί, αφετέρου δε η δικιά της προσφορά έλαβε την δεύτερη θέση κατάταξης, ήτοι αμέσως μετά την προσφορά της προσωρινής αναδόχου.

8. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1 και 360 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της 4122.73-61/2721/12-8-2019 Απόφασης του /

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

..... (.....), δυνάμει της οποίας εγκρίθηκαν τα ως άνω υπ' αριθμ. 1/2019, 2/2019 και 3/2019 Πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού, κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «» η οποία και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού. Με τον πρώτο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της «» θα έπρεπε να απορριφθεί διότι η τεχνική της προσφορά συνιστά κατά παράβαση των όρων της οικείας διακήρυξης εναλλακτική προσφορά. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα αναφέρεται στους όρους του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης όπου περιγράφεται το φυσικό αντικείμενο αυτής και εκ των οποίων συνάγεται ότι αποτελεί συμβατική υποχρέωση του αναδόχου η πλήρης, καθολική και με δική του ευθύνη και δαπάνες συντήρηση του εξοπλισμού και των αναλώσιμων της μονάδος αφαλάτωσης, την οποία είχε προμηθεύσει και εγκαταστήσει στη νήσο Κίμωλο η προσφεύγουσα, στο πλαίσιο προηγούμενου διαγωνισμού, ενώ, περαιτέρω, απαγορεύεται ρητώς και δη επί ποινή αποκλεισμού η εκ μέρους των διαγωνιζόμενων υποβολή εναλλακτικών προσφορών. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι σε απάντηση του από 19.06.2019 διευκρινιστικού εγγράφου της όπου τέθηκε ο προβληματισμός ως προς το ζήτημα ότι : «...Η υφιστάμενη συνολική εγκατάσταση αφαλάτωσης θαλασσινού νερού έχει κατασκευαστεί πριν από περίπου έξι έτη. Επομένως, οι μεμβράνες έχουν υπερβεί και το χρόνο καλής αποθήκευσής τους, αλλά και τον εγγυημένο χρόνο καλής απόδοσής τους, όπως τον δίνουν οι κατασκευαστές, που είναι 3 έτη. Συνεπώς, οι μεμβράνες χρήζουν σχετικά άμεσης αντικατάστασης και δύνανται να μην παρέχουν νερό κατάλληλης ποσότητας και ποιότητας, ακόμη και κατά την παραλαβή της μονάδος από τον ανάδοχο προς λειτουργία», η αναθέτουσα αρχή επιβεβαιώνοντας την ως άνω διαπίστωση περί ανάγκης άμεσης αντικατάστασης, λόγω παλαιότητας και εντεύθεν φυσιολογικής φθοράς των αναλώσιμων μεμβρανών της μονάδας αφαλάτωσης, απάντησε, δια του υπ' αριθμ. πρωτ. 4122.73-61/2086/24-6-2019 εγγράφου της ότι : «Ο Ανάδοχος θα πρέπει να προβλέψει ολική αντικατάσταση των περιεχόμενων μεμβρανών και παράδοση – εγκατάσταση στη μονάδα νέων μεμβρανών (μεμβρανοστοιχεία) ίδιας απόδοσης με απολύτως δική του ευθύνη και δαπάνες,

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

έτσι ώστε να διασφαλίζει την ομαλή λειτουργίας και στο τέλος της σύμβασης» και περαιτέρω, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 4122.73-61/2187/25-6-2019 έγγραφό της , η αναθέτουσα αρχή διευκρίνισε προς την προσφεύγουσα ότι: «Η απάντησή μας στα υπ' αριθμ. 2 και 3 ερωτήματά σας ισχύει εφόσον ο χρόνος της διετούς σύμβασης του παρόντος Διαγωνισμού υπερβαίνει το χρόνο εγγύησης καλής λειτουργίας των 27 μηνών από την οριστική παραλαβή της μονάδας που παρείχατε στον υπ' αριθμ. πρωτ. διαγωνισμό της 11-1-2013 (ΑΔΑ:) για την προμήθεια της ανωτέρω μονάδος ή τον επιπλέον χρόνο που παρείχατε για τα επιμέρους τμήματα της μονάδος αφαλάτωσης (Σύμβαση 323/2013, ΑΔΑΜ:)», δοθέντος ότι η προσφεύγουσα συνιστούσε την ανάδοχο της αναφερθείσας προηγούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας. Τέλος, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι, στο πλαίσιο της προηγούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας και σύμφωνα με τους όρους αυτής, στο άρθρο 9.2 της Προσφοράς που είχε υποβάλει προβλεπόταν ότι «Για την κάθε μονάδα παρέχεται εγγύηση καλής λειτουργίας είκοσι επτά (27) μηνών. Ισχύει για όλα τα τμήματα του εξοπλισμού, εκτός από αναλώσιμα (εσωτερικά στοιχεία φίλτρων – φυσίγγια, χημικά και αισθητήρια)...Ανεξαρτήτως των υπολοίπων εγγυήσεων, οι μεμβράνες θα έχουν εγγύηση πέντε (5) ετών σε σχέση με την απόδοσή τους, τόσο από αστοχία υλικού, όσο και από αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους (εφόσον ακολουθούνται οι έγγραφες οδηγίες της και τα χημικά προμήθειας ή έγκρισής τους)...». Ενόψει όλων των ανωτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, κατά την αληθή έννοια του υπ' αριθμ. πρωτ. 4122.73-61/25-6-2019 εγγράφου της Αναθέτουσας Αρχής, η υποχρέωση του Αναδόχου της υπό δημοπράτηση σύμβασης, να προβαίνει σε κάθε είδους ενέργειες συντήρησης, αποκατάστασης, επισκευής κλπ. του εξοπλισμού της μονάδος, κάμπτεται, κατ' εξαίρεση, εφόσον διαρκεί ακόμη η (27μηνη) περίοδος εγγύησης καλής λειτουργίας της μονάδος και υπό την αυτονόητη προϋπόθεση ότι δεν πρόκειται για αναλώσιμα, ειδικώς, δε, επί των μεμβρανών, εφόσον το τυχόν ελάττωμα ή η δυσλειτουργία τους οφείλονται σε κατασκευαστική αστοχία τους ή σε αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους. Παρόλα αυτά,

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «» αναφέρει στην σελ. 5 της τεχνικής της προσφοράς ότι : «...Σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια Συντήρησης – Παρακολούθησης καλής λειτουργίας της μονάδας αφαλάτωσης και των υποδομών της δεν έχει λήξει ο χρόνος εγγύησής τους, το κόστος που θα προκύψει για την αντικατάσταση βασικού ή επί μέρους εξοπλισμού (ενδεικτικά αντλιών θαλάσσης, μεμβρανών, αντλιών τροφοδοσίας, αντλίας υψηλής πίεσης, συστήματος ανάκτησης ενέργειας, αυτοματισμού, κλπ εξοπλισμού), θα το επιβαρυνθεί η ανάδοχος εταιρεία της προμήθειας της αφαλάτωσης και η εργολήπτρια εταιρεία υλοποίησης των έργων υποδομής αντίστοιχα, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην διευκρινιστική απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής με Αρ. Πρωτ. 4122.73-61/2187 και ΑΔΑ:». Ήτοι, η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία αυτοαπαλλάσσεται από την υποχρέωση για την κάλυψη του κόστους και της εργασίας αντικατάστασης του συνόλου του εξοπλισμού της μονάδος αφαλάτωσης, συμπεριλαμβανομένων και των αναλώσιμων, αφού δεν τα εξαιρεί ρητώς. (αντιθέτως αναφέρει ότι η απαρίθμηση των υλικών, για τα οποία εξαιρεί την ευθύνη της είναι «ενδεικτική»). Περαιτέρω, αναφορικά με τις μεμβράνες, η συνδιαγωνιζόμενη δεν περιόρισε την ως άνω απαλλαγή της, ως όφειλε, στις ειδικές περιπτώσεις ΓΙΑ ΤΙΣ ΟΠΟΙΕΣ ΚΑΙ ΜΟΝΟ ΕΓΓΥΗΘΗΚΕ Η, δηλαδή της κατασκευαστικής αστοχίας τους ή της αστοχίας του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους, αλλά συμπεριέλαβε αδιακρίτως κάθε εν γένει περίπτωση αντικατάστασής τους. Εφόσον, δηλαδή, η συνδιαγωνιζόμενη δεν διακρίνει με την Προσφορά της κάτι ειδικότερο, προκύπτει ότι δεν προτίθεται να καλύψει η ίδια το κόστος αντικατάστασης μεμβρανών, ούτε στην περίπτωση που τούτο επιβάλλεται επειδή «...η υφιστάμενη συνολική εγκατάσταση αφαλάτωσης θαλασσινού νερού έχει κατασκευαστεί πριν από περίπου έξι έτη...», ώστε «...οι μεμβράνες έχουν υπερβεί και το χρόνο καλής αποθήκευσής τους, αλλά και τον εγγυημένο χρόνο καλής απόδοσής τους, όπως τον δίνουν οι κατασκευαστές, που είναι 3 έτη...», όπως τούτο προκύπτει από τα έγγραφα της αναθέτουσας αρχής. Μάλιστα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, δια της ως άνω μεθόδευσης, η συνδιαγωνιζόμενη πετυχαίνει αθεμίτως σημαντική συμπίεση του κόστους

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

υλοποίησης της υπό ανάθεση σύμβασης κατά παράβαση των αρχών της ισότητας και της ανάπτυξης υγιούς διαγωνιστικού ανταγωνισμού, σε βάρος των λοιπών συμμετεχόντων στο διαγωνισμό. Τούτων δοθέντων, στο βαθμό που, ειδικώς για την περίπτωση της ανάγκης αντικατάστασης των μεμβρανών, λόγω παρόδου μακρού χρόνου από την εγκατάσταση και την, έκτοτε, αποθήκευση και παραμονή σε αδράνεια, της μονάδος αφαλάτωσης, η «» εκ προοιμίου δηλώνει ότι δεν θα αναλάβει το σχετικό κόστος, ουσιαστικά υποβάλλει εναλλακτική Προσφορά, ευθέως αντίθετη με την κατά τα ανωτέρω καθολική ευθύνη του Αναδόχου για την κάλυψη κάθε είδους συντήρησης – επισκευής της μονάδος αφαλάτωσης και ρητώς απαγορευμένη, σύμφωνα με τα άρθρα 2.4.1 και 2.4.6 της Διακήρυξης, εκ του λόγου, δε, αυτού έπρεπε να αποκλειστεί από το διαγωνισμό. Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση των απαιτήσεων της διακήρυξης σχετικά με το περιεχόμενο των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, από την τεχνική προσφορά της «» απουσιάζει παντελώς η παράθεση οιοδήποτε συγκεκριμένου έκτακτου περιστατικού, το οποίο, είναι πιθανό, κατά την κρίση της, να ανακύψει κατά την εκτέλεση της σύμβασης, ώστε, εξαιτίας της ως άνω έλλειψης και μόνο θα έπρεπε να έχει απορριφθεί η προσφορά της. Περαιτέρω, μάλιστα, αν και δεν κατονομάζει ούτε ένα έκτακτο περιστατικό, η συνδιαγωνιζόμενη αναφέρεται με όλως αόριστο και γενικό τρόπο στην περίπτωση, κατά την οποία «...κάποιο απρόβλεπτο γεγονός, ενέργεια ή παράλειψη, εμποδίζει άμεσα ή έμμεσα, την εκτέλεση της Σύμβασης, εν μέρει ή εξ ολοκλήρου...», χωρίς, ωστόσο, να προσδιορίζει ποια ή ποιες ακριβώς θα είναι οι ενέργειες στις οποίες θα προβεί για την αποκατάσταση της ομαλότητας, κατά την εκτέλεση της σύμβασης, πέραν της καταγραφής και της γνωστοποίησης του (πάντως μη κατονομαζόμενου) προβλήματος στην αναθέτουσα αρχή. Τούτων δοθέντων, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της «.....» θα πρέπει να απορριφθεί διότι υποβλήθηκε κατά παράβαση των άρθρων 2.4.3.2 και 2.4.6. της διακήρυξης, άλλως θα πρέπει να απορριφθεί ως εναλλακτική. Για τους λόγους αυτούς, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «», σωρεύοντας παράλληλα το αίτημα αναστολής της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με το υπ'αριθ. πρωτ. 4122/30.08.2019 έγγραφό της τις απόψεις της επί της Προδικαστικής Προσφυγής με τις οποίες υποστηρίζει τα εξής : Αναφορικά με τον πρώτο λόγο προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι : «Σύμφωνα με την προσφορά που είχε υποβάλλει η «» στον αριθ.πρωτ. διαγωνισμό της 11-10-2013 (ΑΔΑ:) για την προμήθεια της ανωτέρω μονάδας αφαλάτωσης, η εγγύηση καλής λειτουργίας της M/A οριζόταν σε 27 μήνες από την ημερομηνία οριστικής παραλαβής (21-5-2019) της M/A από την αρμόδια Επιτροπή και για επιμέρους τμήματα της M/A τα 5 έτη. Συγκεκριμένα, η εγγύηση καλής λειτουργίας της M/A που είχε δώσει η «» έχει ως εξής: -Για την κάθε μονάδα παρέχεται εγγύηση καλής λειτουργίας (27) μηνών -Ισχύει για όλα τα τμήματα του εξοπλισμού εκτός από αναλώσιμα (εσωτερικά στοιχεία φίλτρων-φυσίγγια, χημικά και αισθητήρια) -Για όλα τα μεταλλικά κιβώτια παρέχεται εγγύηση 5 ετών σχετικά με την αντοχή τους στην διάβρωση (αντισκωριακή προστασία) -Για τις σωληνώσεις υψηλής πίεσης από ανοξείδωτο χάλυβα πολύ υψηλής αντοχής στη διάβρωση η εγγύηση θα είναι 5 έτη -Για τα φίλτρα απομάκρυνσης θολότητας/αμμόφιльтра και το φίλτρο ανθρακικού ασβεστίου παρέχεται εγγύηση 5 ετών σχετικά με την αντοχή του υλικού - Ανεξαρτήτων των υπολοίπων εγγυήσεων, οι μεμβράνες συγκράτησης του άλατος του θαλασσινού νερού θα έχουν εγγύηση 5 ετών από την ημερομηνία παραλαβής της M/A, σε σχέση με την απόδοση τους τόσο από αστοχία υλικού όσο και από αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους (ξεφόσον ακολουθούνται οι έγγραφες οδηγίες της και τα χημικά προμήθειάς της ή έγκρισής της). Στην παρούσα προσφυγή η εταιρεία «» ισχυρίζεται ότι οι μεμβράνες είναι αναλώσιμα υλικά., έχουν πεπερασμένη διάρκεια ζωής που δεν υπερβαίνει τα τρία (3) έως τέσσερα (4) έτη, ακόμα και σε περίπτωση που δεν λειτουργεί η M/A το παραπάνω χρονικό διάστημα της τριετίας (όπως στην παρούσα περίπτωση) και OTL η 5ετής εγγύηση είχε δοθεί μόνο σε σχέση με την

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

απόδοση τους τόσο από αστοχία υλικού όσο και από αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους (εφόσον ακολουθούνται ΟΛ έγγραφες οδηγίες της και τα χημικά προμήθειας της ή έγκρισης της). Η εγγύηση της κατασκευάστριας εταιρείας των μεμβρανών (Dow Filmtec), γνώση της οποίας λάβαμε πρόσφατα και συγκεκριμένα στην πρώτη σελίδα αναφέρεται ότι η εγγύηση σχετικά με την απόδοση των μεμβρανών είναι τρία (3) έτη από την μία εκ των κάτωθι ημερομηνιών (όποια παρέλθει πρώτη): α) Την ημερομηνία λειτουργίας, β) 6 μήνες από την ημερομηνία που εστάλησαν από το εργοστάσιο αν οι μεμβράνες είναι συσκευασμένες σε υγρό (wet), γ) 12 μήνες από την ημερομηνία που εστάλησαν από το εργοστάσιο αν οι μεμβράνες είναι συσκευασμένες εν ξηρώ (dry). Το σύνθημα είναι ΟΛ μεμβράνες να είναι συσκευασμένες σε υγρό (wet), αλλά σε κάθε περίπτωση από την ημερομηνία που θα φύγουν οι μεμβράνες από το εργοστάσιο ο κατασκευαστής δίνει χρόνο εγγύησης από 3 έως 4 έτη ακόμα και εάν δεν λειτουργήσουν. Επομένως το κόστος τυχόν αντικατάστασης των μεμβρανών κατά τη διάρκεια της 2ετούς σύμβασης λειτουργίας για παραγωγή πόσιμου νερού και συντήρησης της Μ/Α που θα προκύψει από τον διαγωνισμό, θα πρέπει να γίνει με επιβάρυνση της εταιρείας που προμήθευσε τη Μ/Α, εάν οφείλεται σε αστοχία υλικού ή σε αστοχία των χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους για τα οποία είχε δώσει 5ετή εγγύηση η προμηθεύτρια εταιρεία «» από την οριστική παραλαβή της Μ/Α (η οποία τελικά πραγματοποιήθηκε στις 21 Μαΐου 2019). Η «» στην τεχνική προσφορά της ειδικά για τις μεμβράνες της Μ/Α αναφέρει γενικά ότι σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια της 2ετούς σύμβασης δεν έχει λήξει ο χρόνος εγγύησής τους (5 έτη από την οριστική παραλαβή της Μ/Α) το κόστος που θα προκύψει λόγω αντικατάστασης αυτών για οποιαδήποτε αιτία θα γίνει με επιβάρυνση της προμηθεύτριας εταιρείας της Μ/Α «». Αναφορικά με τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι : «Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2. της Διακήρυξης, κάθε διαγωνιζόμενος, οφείλει να παρουσιάσει και να αναπτύξει τυχόν έκτακτα περιστατικά, που κρίνει ότι μπορεί να εμφανισθούν κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασης, τον τρόπο αντιμετώπισής τους κλπ. Η «» στην τεχνική προσφορά της παρέθεσε

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

συγκεκριμένα έκτακτα περιστατικά, που ενδέχεται να ανακύψουν κατά την εκτέλεση της σύμβασης καθώς και συγκεκριμένες ενέργειες και μέτρα για την αντιμετώπισή τους. Η τεχνική προσφορά της «» αναφέρεται μόνο με γενικό τρόπο στην περίπτωση, κατά την οποία κάποιιο απρόβλεπτο γεγονός, ενέργεια ή παράλειψη, εμποδίζει άμεσα ή έμμεσα, την εκτέλεση της Σύμβασης, χωρίς, ωστόσο να προσδιορίζει ποια ή ποιες ακριβώς θα είναι οι ενέργειες στις οποίες θα προβεί για την αποκατάσταση της ομαλότητας, κατά την εκτέλεση της σύμβασης, πέραν της καταγραφής και: της γνωστοποίησης του προβλήματος. Η δεν θεωρεί ότι η παραπάνω έλλειψη στην τεχνική προσφορά της «» αποτελεί λόγο απόρριψής της, αποδεχόμενη ότι είναι δυνατόν η εταιρεία να μην εντόπισε τυχόν έκτακτα περιστατικά που να κρίνει ότι μπορεί να εμφανισθούν κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασης και συνεπώς αναφέρθηκε σε αυτά με γενικό τρόπο, δεσμευόμενη εξάλλου με την προσφορά της να υλοποιήσει το έργο στον προδιαγεγραμμένο χρόνο και στην ποιότητα και επίπεδο σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης. Επιπλέον η εν λόγω εταιρεία εγγράφως έχει δεχθεί όλους τους όρους της διακήρυξης χωρίς προϋποθέσεις». Ενόψει των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή αιτείται την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής.

11. Επειδή, παρεμβαίνει η εταιρία «», η οποία Παρέμβαση, ασκείται εν γένει παραδεκτώς και στη νόμιμη προθεσμία, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, αφού, η Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς την παρεμβαίνουσα στις 26.08.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής, και η υπό κρίση Παρέμβαση ασκήθηκε στις 02.09.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας. Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν ανακηρύσσεται προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης. Ειδικότερα, αναφορικά με τον πρώτο λόγο προσφυγής, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφεύγουσα προσπαθεί να ερμηνεύσει κατά το δοκούν το περιεχόμενο της προσφοράς της ως δήθεν διαφορετικό σε σχέση με τις διευκρινήσεις που η ίδια

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

ζήτησε και έλαβε από την αναθέτουσα αρχή. Παρόλα αυτά, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της, κατά το μέρος που με αυτήν δηλώνεται ότι : «...Σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια Συντήρησης - Παρακολούθησης καλής λειτουργίας της μονάδας αφαλάτωσης και των υποδομών της δεν έχει λήξει ο χρόνος εγγύησής τους, το κόστος που θα προκόψει για την αντικατάσταση βασικού ή επί μέρους εξοπλισμού (ενδεικτικά αντλιών θαλάσσης, μεμβρανών, αντλιών τροφοδοσίας, αντλίας υψηλής πίεσης, συστήματος ανάκτησης ενέργειας, αυτοματισμού, κλπ εξοπλισμού), θα το επιβαρυνθεί η ανάδοχος εταιρεία της προμήθειας της αφαλάτωσης και η εργολήπτρια εταιρεία υλοποίησης των έργων υποδομής αντίστοιχα, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην διευκρινιστική απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής με Αρ. Πρωτ. 4122.73-61/2187 και ΑΔΑ:»...» είναι σαφής και ξεκάθαρη, επαναλαμβάνει δε και παραπέμπει στην τελευταία διευκρινιστική απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής με Αρ. Πρωτ. 4122.73-61/2187 και ΑΔΑ:, από την οποία, σε συνδυασμό με την προηγούμενη με αριθμό υπ' αριθμ. πρωτ. 4122.73-61/2086/24-6-2019, απάντησή της, προκύπτει σαφέστατα ότι ο Ανάδοχος της κρινόμενης Συμβάσεως με τίτλο «Συντήρηση - Παρακολούθηση καλής λειτουργίας της Μονάδας Αφαλάτωσης Δυναμικότητας 600 κ.μ. ημερησίως και των συνοδών έργων αυτής στο και παροχή πόσιμου νερού για τις ανάγκες υδροδότησης του για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών», θα αναλάβει με δική του ευθύνη και δαπάνες την ολική αντικατάσταση των μεμβρανών και την εγκατάσταση νέων καθώς και την αντικατάσταση προβληματικών ή κατεστραμμένων οργάνων, μόνο εφόσον ο χρόνος της διετούς σύμβασης του παρόντος διαγωνισμού υπερβαίνει το χρόνο εγγύησης καλής λειτουργίας των 27 μηνών από την οριστική παραλαβή της αρνάδας που παρείχε η στον υπ' αριθμ. πρωτ. διαγωνισμό της 11-1-2013 ή το επιπλέον χρόνο που παρείχε για τα επιμέρους τμήματα της μονάδος αφαλάτωσης. Ως εκ τούτου, κατά την προσφεύγουσα η προσφορά της συμβαδίζει πλήρως με τους όρους της διακήρυξης και τις παρεχόμενες από την αναθέτουσα αρχή διευκρινίσεις ενώ είναι εντελώς διαφορετικό το ζήτημα της ερμηνείας όρων διακήρυξης και των διευκρινιστικών απαντήσεων της

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

αναθέτουσας, το οποίο η προσφεύγουσα θίγει αβάσιμα, καθότι εάν είχε οποιαδήποτε αμφιβολία για την αληθή έννοια των διευκρινήσεων που έδωσε η αναθέτουσα, όφειλε είτε να υποβάλει νέο διευκρινιστικό ερώτημα, είτε να προσβάλλει επίκαιρα με προδικαστική προσφυγή, σε προηγούμενο δηλαδή στάδιο, πριν την κατάθεση των προσφορών, τους σχετικούς όρους και τις διευκρινήσεις της αναθέτουσας, οι οποίες σύμφωνα με την θεωρία και την νομολογία αποτελούν μέρος της διακήρυξης. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα, λαμβάνοντας υπόψη τους όρους της διακήρυξης και τις διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής, υποστηρίζει ότι αναφορικά με τον παρόντα διαγωνισμό ο ανάδοχος οφείλει να λειτουργεί με δική του ευθύνη την μονάδα αφαλάτωσης και με δικό του κόστος για τα χημικά και αναλώσιμα, αλλά σε περίπτωση που υπάρχουν προβληματικά ή κατεστραμμένα όργανα ή απαιτηθεί η αντικατάσταση των περιεχομένων μεμβρανών στην μονάδα, αυτά θα αντικαθίστανται από τον ανάδοχο της προμήθειας σύμφωνα με τις εγγυήσεις που έχει προσφέρει και συγκεκριμένα 5 έτη για τις μεμβράνες και 27 μήνες για τα επιμέρους τμήματα της μονάδας αφαλάτωσης, και μάλιστα στους χρόνους ανταπόκρισης σε βλάβη και χρόνους κάλυψης βλαβών και ανταλλακτικών, σύμφωνα με τους χρόνους εγγύησης που έχουν δοθεί από την «» στον διαγωνισμό της προμήθειας, οι οποίοι μετρούν από την ημερομηνία οριστικής παραλαβής της μονάδας αφαλάτωσης, (21-05-2019, αρ.πρ., η οποία προκύπτει από το έγγραφο με ΑΔΑ). Η παρεμβαίνουσα, έχοντας υπόψιν και την προσφοράς της εταιρίας «» στον προηγούμενο διαγωνισμό διευκρινίζει ότι : Οι μεμβράνες δεν θεωρούνται αναλώσιμο, ότι οι μεμβράνες είναι από τους βασικούς εξοπλισμούς σε μία μονάδα αφαλάτωσης, ότι τα βασικά φίλτρα είναι αυτά που αφαιρούν τα άλατα από το θαλασσινό νερό, ότι τα αναλώσιμα σε μία μονάδα αφαλάτωσης θεωρούνται τα χημικά λειτουργίας που καταναλώνονται καθημερινά, το ανθρακικό ασβέστιο που συμπληρώνεται κάθε 2- 3 εβδομάδες ή τα φίλτρα φυσιογγίων που αλλάζονται περίπου κάθε ένα έως δύο μήνες και ότι η πενταετής εγγύηση που προσέφερε η εταιρία «» ως προς την απόδοση των μεμβρανών, την αστοχία υλικού, την αστοχία του συστήματος χημικών

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

προκατεργασίας και καθαρισμού, σημαίνει ειδικά αναφορικά με την απόδοση ότι , από την ημερομηνία οριστικής παραλαβής και για 5 έτη σύμφωνα με την εγγύηση της εταιρείας , οι αποδόσεις των μεμβρανών θα είναι τέτοιες σε ποσότητα και ποιότητα ώστε να καλύπτουν τα ζητούμενα της διακήρυξης της εν λόγω προμήθειας και σύμφωνα με την προσφορά της και την σύμβαση της με την ΓΓΑ, ανεξαρτήτου χρόνου ζωής, φυσιολογικής φθοράς κλπ, ΑΛΛΑ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΟΝ ΕΓΓΥΗΜΕΝΟ ΧΡΟΝΟ ΤΩΝ 5 ΕΤΩΝ που έχει δεσμευτεί η εν λόγω εταιρία και αναφορικά με την αστοχία υλικού ότι, εάν στο χρονικό διάστημα της εγγύησης των 5 ετών συμβεί κακή απόδοση των μεμβρανών σε ποσότητα ή ποιότητα, η οποία θα προκύψει από αστοχία υλικού, αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας (έχει να κάνει με και με τον αυτοματισμό και τις δοσομετρικές αντλίες που δοσομετρούν τα χημικά στην προκατεργασία, καθώς επίσης και αστοχία ή μη καλή λειτουργία του συστήματος έκπλυσης και καθαρισμού των μεμβρανών), τότε όλα τα ανωτέρω θα καλυφθούν από την εγγύηση που έχει προσφέρει η Τέλος, η παρεμβαίνουσα επισημαίνει ότι και η ίδια η προσφεύγουσα αποδέχεται ξεκάθαρα στην προσφυγή της ότι οι μεμβράνες δεν αποδίδουν και θα πρέπει να αντικατασταθούν από τον ανάδοχο του εν λόγω διαγωνισμού της λειτουργίας και της συντήρησης και αποφεύγει, άλλως αρνείται να αναλάβει η ίδια ως οφείλει να τις αντικαταστήσει εντός του χρόνου της δικής της εγγύησης, επικαλείται δε διάρκεια για την καλή φύλαξη και διάρκεια ζωής βάσει του κατασκευαστή, όταν η ίδια σε κανένα σημείο της προσφοράς της για την προμήθεια δεν αναφερόταν στα ανωτέρω και ενώ η μονάδα έχει λειτουργήσει μόνον 3 μήνες περίπου από την οριστική παραλαβή και έπονται άλλοι 57 μήνες για την καλή απόδοση των μεμβρανών και άλλοι 24 μήνες για τον επιμέρους εξοπλισμό (ήτοι αντλιών τροφοδοσίας, αντλία υψηλής πίεσης, συστήματος ανάκτησης ενέργειας, αυτοματισμού, μεμβρανοδοχεία κλπ). Αναφορικά με τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η παρεμβαίνουσα αντικρούει αυτόν ως εξίσου αβάσιμο, παραπέμποντας στο τμήμα 8.3. της τεχνικής της προσφοράς που αφορά στην διαχείριση της παρεχόμενης υπηρεσίας και την αντιμετώπιση των έκτακτων περιστατικών (περιβαλλοντικών, υγείας, ασφάλειας των εργαζομένων), όπου κατά τους ισχυρισμούς της, αναλύονται διεξοδικά οι

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

ενέργειες στις οποίες θα προβεί για την αντιμετώπιση οποιοσδήποτε έκτακτου περιστατικού προκύψει κατά την εκτέλεση της σύμβασης και αναφέρονται συγκεκριμένα, προληπτικά και κατασταλτικά μέτρα αντιμετώπισης, αποδεικνύοντας έτσι την συμμόρφωση της προσφοράς της με τον επίμαχο όρο της διακήρυξης.

12. Επειδή, με το από 18.09.2019 υπόμνημά της η προσφεύγουσα αντικρούει τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που με αυτές παρέχεται συμπληρωματική αιτιολογία ως προς την αποδοχή της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «», ισχυριζόμενη η προσφεύγουσα τα εξής : Αναφορικά με τον πρώτο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα, αναφερόμενη στο περιεχόμενο του από 19.06.2019 ερωτήματος προς την αναθέτουσα αρχή όπως και στα υπ' αριθ. πρωτ. 4122.73-61/2086/24.06.2019 και 4122.73-61/2187/25.06.2019 απαντητικά έγγραφα της αναθέτουσας αρχής, ισχυρίζεται ότι η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης και δη προσωρινής αναδόχου «» είναι πλημμελής στο μέτρο που δήλωσε μονομερώς ότι, καθ' όσον χρόνο είναι ενεργή η εγγύηση της «» περί καλής λειτουργίας της μονάδος αφαλάτωσης, θα αναλάβει η τελευταία (και όχι η) το κόστος αντικατάστασης κάθε εν γένει εξοπλισμού της μονάδος αφαλάτωσης, χωρίς καμία ειδικότερη διάκριση ή περιορισμό και δη χωρίς να εξαιρεί: α) τα αναλώσιμα τμήματα του εξοπλισμού και β) τις μεμβράνες της μονάδος αφαλάτωσης. Ειδικότερα, εφόσον η συνδιαγωνιζόμενη επέλεξε να συναρτήσει το περιεχόμενο της Προσφοράς της και δη την εγγυητική της ευθύνη για την αντικατάσταση του εξοπλισμού της μονάδος αφαλάτωσης από την προηγούμενη εξάντληση της αντίστοιχης συμβατικής υποχρέωσης (εγγυητικής ευθύνης), την οποία είχε αναλάβει η προσφεύγουσα, στο πλαίσιο προηγούμενης σύμβασης με την αναθέτουσα αρχή, όφειλε και δύνατο να ζητήσει από την αναθέτουσα αρχή να της θέσει υπόψη το ακριβές περιεχόμενο και δη την έκταση της ως άνω συμβατικής υποχρέωσης της προσφεύγουσας, όπως αυτή εξειδικευόταν στην προσφορά που είχε υποβάλει, κατά τη συμμετοχή της στον αντίστοιχο διαγωνισμό. Τούτο, μάλιστα, καθ' όσον, όπως σαφώς αναφέρεται στο άρθρο 6.1 της υπ' αριθμ. σύμβασης μεταξύ

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

της και της προσφεύγουσας, το οποίο αποτελεί στοιχείο του Φακέλου του υπό εξέλιξη ένδικου Διαγωνισμού (οράτε σημείο 1. του Κεφαλαίου των Απόψεων της Α.Α. με τίτλο «II. ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΦΑΚΕΛΟΥ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΎ»): «...Ως χρόνος εγγύησης καλής λειτουργίας των Μ/Α, σύμφωνα με την προσφορά του Αναδόχου, ορίζονται οι 27 μήνες...» Εάν, λοιπόν, είχε επιδείξει την ως άνω στοιχειώδη διαγωνιστική επιμέλεια, η συνδιαγωνιζόμενη θα διαπίστωνε ότι, σύμφωνα με την προσφορά της νυν προσφεύγουσας στο διαγωνισμό για την προμήθεια και εγκατάσταση της επίμαχης μονάδος αφαλάτωσης, στον οποίο η νυν προσφεύγουσα κατέστη ανάδοχος, αυτή δεν εγγυήθηκε γενικά και απεριόριστα την καλή λειτουργία της μονάδος αφαλάτωσης, αλλά: α) εξαίρεσε ολοσχερώς τα αναλώσιμα και β) ειδικώς αναφορικά με τις μεμβράνες, προσέφερε μεν 5ετή εγγύηση, πλην όμως περιόρισε την εγγυητική της ευθύνη μόνο στις περιπτώσεις που πρόκειται για εγγενή κατασκευαστική αστοχία ή για αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους. Μάλιστα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της συνομολογεί, εμμέσως πλην σαφώς, την πλήρη βασιμότητα του πρώτου λόγου της προσφυγής μας, αφού: - επιβεβαιώνει ότι, πράγματι, η εγγυητική ευθύνη της «...ισχύει για όλα τα τμήματα του εξοπλισμού, εκτός από αναλώσιμα...» και -επισημαίνει ότι, ειδικά για τις μεμβράνες της μονάδος αφαλάτωσης, η «...αναφέρει γενικά ότι σε περίπτωση που, κατά τη διάρκεια της 2ετούς σύμβασης δεν έχει λήξει ο χρόνος εγγύησής τους (5 έτη από την οριστική παραλαβή της Μ/Α) το κόστος που θα προκύψει λόγω αντικατάστασης αυτών για οποιαδήποτε αιτία θα γίνει με επιβάρυνση της προμηθεύτριας εταιρείας «», ενώ η εταιρεία ανέλαβε μεν την εγγυητική ευθύνη για την αντικατάσταση των αναλώσιμων και μάλιστα επί 5 έτη από την οριστική παράδοση της μονάδος (δηλαδή από 21-5-2019), πλην όμως ΜΟΝΟ εάν η αντικατάσταση «...οφείλεται σε αστοχία υλικού ή σε αστοχία των χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους...». Η προσφεύγουσα επισημαίνει ιδιαίτερα ότι το κόστος αντικατάστασης του συνόλου των αναλώσιμων τμημάτων του εξοπλισμού της μονάδος αφαλάτωσης ανέρχεται περί τις 50.000,00 ευρώ, ενώ μόνον οι μεμβράνες

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

κοστίζουν περί τις 23.000,00 ευρώ, με συνέπεια, δια της επίμαχης δήλωσής της, ότι δεν αναλαμβάνει το κόστος της απαιτούμενης αντικατάστασης των αναλώσιμων, η συνδιαγωνιζόμενη να επιτύχει αθεμίτως τη συμπίεση της οικονομικής της προσφοράς, κατά ποσοστό περίπου 30%, άλλως περίπου 13% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, ενώ, εάν δεν είχε μετέλθει την ως άνω μεθόδευση είναι μαθηματικώς βέβαιο ότι θα ανακηρυσσόταν μειοδότη η προσφεύγουσα. Αναφορικά με τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της συνομολογεί πλήρως τις παραπάνω ελλείψεις της τεχνικής έκθεσης της συνδιαγωνιζόμενης και μάλιστα σε αντιδιαστολή με την δική της τεχνική προσφορά την οποία βρίσκει απολύτως σύμφωνε με τους όρους της διακήρυξης καθότι σε αυτήν προσδιορίζει με σαφήνεια και ειδικότητα το μεγάλο πρόβλημα της αναρρόφησης, η οποία, σε συνδυασμό με το έκτακτο γεγονός τυχόν θαλασσοταραχής και τη συνακόλουθη αυξημένη περιεκτικότητα του νερού σε φερτά στερεά, φύκια κλπ. απαιτεί εξαιρετική τακτική και έκτακτη συντήρηση, αλλά και σημαντικές παρεμβάσεις, στοιχεία τα οποία η εταιρεία όφειλε να γνωρίζει και συνεπώς να καταγράψει στην Τεχνική Προσφορά της, πράγμα που δεν έπραξε. Κατά την προσφεύγουσα, η αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής ότι «δεν θεωρεί ότι η παραπάνω έλλειψη στην τεχνική προσφορά της αποτελεί λόγο απόρριψής της, αποδεχόμενη ότι είναι δυνατόν η εταιρία να μην εντόπισε τυχόν έκτακτα περιστατικά που να κρίνει ότι μπορεί να εμφανιστούν κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασης και συνεπώς αναφέρθηκε σε αυτά με γενικό τρόπο» έρχεται σε ευθεία αντίθεση με τον όρο 2.4.3.2. της διακήρυξης κατά τον οποίον η παρουσίαση και ανάπτυξη τυχόν έκτακτων περιστατικών που κατά την κρίση του προσφέροντα μπορεί να εμφανισθούν κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασης όπως και η αναφορά στον τρόπο αντιμετώπισής τους αποτελεί ελάχιστο υποχρεωτικό περιεχόμενο της τεχνικής έκθεσης της προσφοράς των διαγωνιζόμενων και ως εκ τούτου η αναθέτουσα αρχή δεν έχει διακριτική ευχέρεια να θεωρήσει ως «μη ουσιώδη» τη σχετική (ομολογημένη και από την ίδια) έλλειψη στην προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης, αλλά, αντιθέτως, όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να την αποκλείσει από το διαγωνισμό. Κατά τους

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η πιθανολόγηση της αναθέτουσας αρχής ότι «...είναι δυνατόν η εταιρεία να μην εντόπισε τυχόν έκτακτα περιστατικά που να κρίνει ότι μπορεί να εμφανισθούν κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασης και συνεπώς αναφέρθηκε σε αυτά με γενικό τρόπο...», επιρρωνύει έτι περαιτέρω την ανάγκη αποκλεισμού της συνδιαγωνιζόμενης, καθώς, το γεγονός, ακριβώς, ότι, χωρίς να αποκλείει ότι ενδέχεται να ανακύψουν, εντούτοις, η «» δεν μπόρεσε να εντοπίσει και άρα να αναφέρει συγκεκριμένα έκτακτα περιστατικά με την τεχνική της έκθεση, αλλά και μέτρα αντιμετώπισής τους, επιβεβαιώνει την αδυναμία της συνδιαγωνιζόμενης να ανταποκριθεί στις (ελάχιστες και δη επί ποινή αποκλεισμού) τεχνικές απαιτήσεις της διακήρυξης, καθώς και την άγνοιά της, αναφορικά με τις συνθήκες εκτέλεσης της σύμβασης. Από τη διατύπωση, δηλαδή, της προσφοράς της «» και ιδίως από το γεγονός ότι, πάντως, θεώρησε αναγκαίο να αναφερθεί (έστω γενικώς) στην αντιμετώπιση τυχόν έκτακτων περιστατικών, κατά την εκτέλεση της σύμβασης, αποδεικνύεται ότι, πράγματι (όπως και η Αναθέτουσα Αρχή φαίνεται να υπολαμβάνει) η συνδιαγωνιζόμενη δεν αποκλείει το ενδεχόμενο να επισυμβούν τέτοια γεγονότα, με δυσμενή επίδραση στη σύμβαση, απλώς δεν ήταν σε θέση να τα συγκεκριμενοποιήσει, όπως σαφώς απαιτούσε η Διακήρυξη. Εάν, δηλαδή, η «» θεωρούσε ότι κανένα έκτακτο και απρόβλεπτο γεγονός δεν πρόκειται να εμφιλοχωρήσει, όφειλε να δηλώσει τούτο ρητώς στην τεχνική της έκθεση, με την αναγκαία τεκμηρίωση φυσικά, πράγμα που δεν έπραξε, άλλως και σε κάθε περίπτωση δεν θα έπρεπε να αναφερθεί καν στους τρόπους αντιμετώπισης έκτακτων περιστατικών, αφού (δήθεν) θεωρούσε ότι αποκλείεται να ανακύψουν τέτοια ! Επιπλέον, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι περίτρανη απόδειξη του γεγονότος ότι, πράγματι, είναι πιθανό να εμφιλοχωρήσουν έκτακτοι παράγοντες που δύνανται να επηρεάσουν δυσμενώς την ομαλή εκτέλεση της σύμβασης αποτελεί η εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποδοχή της ορθότητας της προσφοράς της ίδιας, στο πλαίσιο της οποίας αναδείχθηκε τουλάχιστον μία τέτοια έκτακτη συνθήκη και δη το πρόβλημα της αναρρόφησης, σε συνδυασμό με το έκτακτο γεγονός τυχόν θαλασσοταραχής και τη συνακόλουθη αυξημένη περιεκτικότητα του νερού σε φερτά στερεά, φύκια κλπ. Τέλος, η

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

προσφεύγουσα, αντικρούοντας την αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής περί του ότι η «» έχει αποδεχθεί όλους τους όρους της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι η δήλωση αυτή έχει γενικό χαρακτήρα, και σε καμία περίπτωση δεν αναπληρώνει την ως άνω αποδιδόμενη πλημμέλεια της τεχνικής έκθεσης της «», δεδομένου ότι δεν πρόκειται για την κατάφαση ή άρνηση ορισμένης τεχνικής προδιαγραφής ή απαίτησης, αλλά για την υποχρέωση περιγραφής και δη συγκεκριμένης «έκτακτου περιστατικού», το οποίο (ακριβώς επειδή είναι έκτακτο) δεν προβλέπεται στα τεύχη του διαγωνισμού, ώστε θα πρέπει να περιληφθεί πρωτογενώς στην προσφορά των διαγωνιζομένων.

11. 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.

12. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παραθέσει αρχική ή

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

13. Επειδή, με τους όρους της υπ' αριθ. Διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο του οικείου διαγωνισμού, προβλέπονται τα εξής : Στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης όπου γίνεται αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης και δη στο Κεφάλαιο με τίτλο «Αντικείμενο της σύμβασης» του Μέρους Α' ορίζονται τα εξής «...ο Ανάδοχος θα έχει την υποχρέωση και ευθύνη για την ορθή λειτουργία, πλήρη συντήρηση των υφιστάμενων εγκαταστάσεων αφαλάτωσης με αντίστροφη ώσμωση του Δήμου Κιμώλου, οι οποίες είναι εγκατεστημένες στη θέση «Άγιος Αντώνιος», ως και των συνοδών έργων αυτής (αντλιοστάσιο κλπ), σύμφωνα με τους ισχύοντες κανονισμούς και περιβαλλοντικούς όρους, την τακτική και προγραμματισμένη συντήρηση του εξοπλισμού και τις εργασίες των επισκευών, τον επί τόπου έλεγχο των εργασιών καθαρισμού των επί μέρους μονάδων της εγκατάστασης, τη λήψη δειγμάτων και αναλύσεων στη μονάδα της εγκατάστασης για τον έλεγχο της ποιότητας του νερού και τον έγκαιρο εντοπισμό πιθανών τεχνικών προβλημάτων. Το κόστος όλων των παρεμβάσεων για την απρόσκοπτη λειτουργία της μ/α (αναλώσιμα, χημικά, ανταλλακτικά κλπ.) θα βαρύνουν τον Ανάδοχο. Τα ανταλλακτικά που θα χρησιμοποιούνται για τη συντήρηση του Η/Μ εξοπλισμού θα πρέπει να είναι γνήσια, των εργοστασίων κατασκευής του κάθε μηχανήματος, ενώ οι εργασίες θα πρέπει να γίνονται από κατάλληλα εκπαιδευμένο τεχνικό προσωπικό...». Συναφώς, στο Κεφάλαιο με τίτλο «Συντήρηση και επισκευή εγκαταστάσεων και εξοπλισμού» ορίζονται τα εξής: «...α) Με την έναρξη της σύμβασης ο Ανάδοχος οφείλει να καταγράψει και να ελέγξει τον υπάρχοντα εξοπλισμό. Οποιαδήποτε βλάβη στις υποδομές και τον ηλεκτρομηχανολογικό εξοπλισμό θα καταγραφεί. Ο Ανάδοχος οφείλει να παραδώσει έκθεση με όλες τις διαπιστώσεις και καταγραφές που πραγματοποίησε, καθώς επίσης και τον τρόπο αποκατάστασης των βλαβών και την εν γένει καλή λειτουργία των μονάδων αφαλάτωσης. β) Σε κάθε περίπτωση η λειτουργία και συντήρηση (προληπτική και επιδιορθωτική) του εξοπλισμού, κύριου και βοηθητικού, που χρησιμοποιείται κατά τη λειτουργία της κάθε

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

εγκατάστασης αλλά και του εφεδρικού, θα γίνεται σύμφωνα με τις οδηγίες των κατασκευαστών του μόνο με γνήσια εξαρτήματα και ανταλλακτικά. γ) Το κόστος όλων των παρεμβάσεων για την απρόσκοπτη λειτουργία της μ/α (αναλώσιμα, χημικά, ανταλλακτικά κλπ.) θα βαρύνουν τον Ανάδοχο. δ) Οι εργασίες συντήρησης εξοπλισμού της εγκατάστασης από τον Ανάδοχο θα καταγράφονται στο ημερολόγιο λειτουργίας των εγκαταστάσεων: - Καθαρισμός/αλλαγή φίλτρων - Έλεγχος, συντήρηση και καθαρισμός των αντλιών και των ηλεκτροκινητήρων - Έλεγχος λειτουργίας των δεξαμενών καθώς και καθαρισμός αυτών -Καθαρισμός σωληνώσεων-βανών -Χρήση χημικών -Έλεγχος και συντήρηση των δοσομετρικών αντλιών και των αισθητηρίων χλωρίου και των εξαρτημάτων τους καθώς επίσης και αντικατάσταση εξαρτημάτων τους, όταν απαιτηθεί - Έλεγχος λειτουργίας όλων των ηλεκτρικών κυκλωμάτων των ηλεκτρονόμων, θερμικών διακοπών, ασφαλειών, ρελέ που βρίσκονται εντός των ηλεκτρικών πινάκων (εντός του χώρου της μονάδας) για τη λειτουργία του αυτοματισμού. Μέτρηση αντίστασης κυκλωμάτων για έλεγχο διαρροών - Επιθεώρηση – καθαρισμός – έλεγχος επαφών και διακοπών, - Αντικατάσταση των διαφόρων ηλεκτρολογικών υλικών εντός των ηλεκτρικών πινάκων, δηλαδή ρελέ, θερμικά, ασφάλειες κ.α. σε περίπτωση που παρουσιάσουν δυσλειτουργία, - Μικροεπισκευή των οργάνων αν παρουσιάσουν πρόβλημα - Οι δαπάνες εκκένωσης των δεξαμενών που θα απαιτηθούν για καθαρισμό σε περίπτωση βλάβης του εξοπλισμού που βρίσκεται εντός αυτών, θα βαρύνουν τον Ανάδοχο - Επιθεώρηση – καθαρισμός συνολικά του εσωτερικού και εξωτερικού χώρου της μονάδας - Γρασσάρισμα, έλεγχος, αλλαγή και συμπλήρωση ελαίου Η/Μ εξοπλισμού - Έλεγχος λειτουργίας φωτισμού εγκαταστάσεων, με υποχρέωση στην αντικατάσταση λαμπτήρων ε) Συντήρηση κτιριακών εγκαταστάσεων - συντήρηση ηλεκτρικών/τηλεφωνικών εγκαταστάσεων - καθαρισμός και απολύμανση κτιρίων στ) Συντήρηση δικτύου ομβρίων - τακτικός καθαρισμός από φερτά μετά από βροχοπτώσεις, ζ) Συντήρηση δικτύου ηλεκτροφωτισμού, η) Συντήρηση περιβάλλοντος χώρου - συντήρηση δικτύου ύδρευσης - αποκατάσταση διαβρώσεων (ύστερα από βροχοπτώσεις) σε αποκατεστημένες περιοχές, θ) Έλεγχος διασποράς μικροαπορριμμάτων, ι) Ο Ανάδοχος δεν

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

ευθύνεται στην περίπτωση πρόκλησης φθορών ή καταστροφών του εξοπλισμού και λοιπών υποδομών των εγκαταστάσεων που οφείλονται σε βανδαλισμό, κλοπή, δολιοφθορά ή φυσική καταστροφή, εκτός των περιπτώσεων που έχει επιδείξει σοβαρή αμέλεια (π.χ. παράλειψη κλειδώματος, λάθη χειρισμών στον πίνακα ελέγχου κ.λπ.)...». Τέλος, στο άρθρο 2.4.3.2. της διακήρυξης, όπου καθορίζεται το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων ορίζεται ότι : «Το περιεχόμενο της Τεχνικής Προσφοράς πρέπει, κατ' ελάχιστον, να περιλαμβάνει τα ακόλουθα: 1. {...} 2. {...} 3. Διαχείρισης της παρεχόμενης υπηρεσίας: Κάθε διαγωνιζόμενος θα παρουσιάσει στο σημείο αυτό τον τρόπο που θα διαχειριστεί την παρεχόμενη υπηρεσία. Συγκεκριμένα θα αναφέρεται ο τρόπος ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για την πορεία εκτέλεσης των υπηρεσιών, ο τρόπος βελτιστοποίησης της εκτέλεσης των υπηρεσιών, ο τρόπος παρακολούθησης της πορείας της και ο τρόπος εξασφάλισης των κατάλληλων συνθηκών υγιεινής για την εργασία του. Επίσης, κάθε διαγωνιζόμενος, οφείλει να παρουσιάσει και να αναπτύξει τυχόν έκτακτα περιστατικά που κρίνει ότι μπορεί να εμφανισθούν κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασής του, τον τρόπο αντιμετώπισής τους, αλλά και τα μέσα (ανθρώπινο δυναμικό και εξοπλισμός), που δύναται να χρησιμοποιήσει για την αντιμετώπισή τους...».

14. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η προσφεύγουσα υπήρξε η ανάδοχος προηγηθέντος διαγωνισμού με τίτλο «Προμήθεια τεσσάρων (4) μονάδων αφαλάτωσης θαλάσσιου νερού αντίστροφης όσμωσης», για τον οποίο υπεγράφη με την αναθέτουσα αρχή η με αριθ. 323/15.05.2013 σύμβαση καθώς και η από 05.07.2013 τροποποίηση αυτής για την υδροδότηση των νήσων και, η οποία σύμβαση ειδικά για τη νήσο περιελάμβανε : «1. Έργα εγκατάστασης μονάδας αφαλάτωσης, που κατασκευάζονται εντός παλαιάς εγκατάστασης αφαλάτωσης στο ύψωμα του Αγ. Αντωνίου, 2. Έργα υδροληψίας και διάθεσης, που κατασκευάζονται κοντά στη θαλάσσια περιοχή του λιμανιού της Ψάθης, 3. Έργα μεταφοράς (θαλασσινού νερού και αλμόλοιπου), που κατασκευάζονται κατά μήκος της όδευσης των αγωγών. Πιο συγκεκριμένα, τα σχεδιαζόμενα έργα αφορούν: - Δίκτυα μεταφοράς θαλασσινού νερού από τη θέση λήψης ως τη θέση

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

επεξεργασίας στην μ/α, - Δίκτυα μεταφοράς επεξεργασμένου νερού από την μ/α προς το υφιστάμενο αντλιοστάσιο που οδηγεί το νερό στις δεξαμενές διανομής, - Δίκτυο απόρριψης παραγόμενου αλμόλοιπου, - Αντλιοστάσια, - Τεχνικό υδροληψίας θαλασσινού νερού, - Φρεάτια, -Λοιπά τεχνικά έργα. Επίσης περιλαμβάνονται οι εργασίες αντικατάστασης υφιστάμενων αγωγών πόσιμου νερού, κατάλληλης διαμόρφωσης του περιβάλλοντα χώρου για την ορθή λειτουργία της μονάδας αφαλάτωσης καθώς και οι εργασίες ηλεκτροδότησης του αντλιοστασίου υδροληψίας και της μονάδας αφαλάτωσης». Σε εκτέλεση της ως άνω σύμβασης, η προσφεύγουσα ολοκλήρωσε την εγκατάσταση της μ/α (θέση 'Άγιος Αντώνιος) και περαιτέρω εκπλήρωσε τη συμβατική υποχρέωσή της για 10ήμερη δοκιμαστική λειτουργία της μ/α, η οποία ολοκληρώθηκε στις 8/4/2019. Ακολούθως, ο με το αρ.πρωτ. 383/28-2-2019 έγγραφό του δήλωσε αδυναμία να αναλάβει ως φορέας λειτουργίας και συντήρησης της μονάδας λόγω μη ύπαρξης του απαραίτητου προσωπικού και ως εκ τούτου η ανέλαβε να προκηρύξει τον επίμαχο ανοικτό δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου που θα αναλάβει τη συντήρηση και παρακολούθηση καλής λειτουργίας της μ/α για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών, έως την ανάθεση του οποίου, η με την αρ.πρ.4122.73- 61/963/1-4-2019 απόφαση προχώρησε στην απευθείας ανάθεση παροχής υπηρεσιών συντήρησης και παρακολούθησης καλής λειτουργίας της εν λόγω μονάδας αφαλάτωσης στο Δήμο Κιμώλου, για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) μηνών (ενδεικτικά από 17-5-2019 έως και 16-9-2019), υπογράφοντας τη με αριθμ. 506/2019 Σύμβαση. Ενόψει των ανωτέρω και δη λαμβάνοντας υπόψη τους όρους της προγενέστερης σύμβασης, η προσφεύγουσα απεύθυνε προς την αναθέτουσα αρχή το από 19.06.2019 διευκρινιστικό ερώτημα, ως εξής : «1. Οι εγκαταστημένες αντλίες τροφοδοσίας κατακόρυφες κατασκευασμένες από ανοξείδωτο χάλυβα ποιότητας AISI 316 που δεν είναι κατάλληλος για χρήση σε θαλασσινό νερό και φέρουν ποτήρια αναρρόφησης που δεν εξασφαλίζουν ομαλή τροφοδοσία της μονάδας αφαλάτωσης σε περίπτωση που λόγω θαλασσοταραχής έχει αυξημένη περιεκτικότητα σε φερτά στερεά, φύκια κλπ. Παρακαλώ διευκρινίστε: Σε περίπτωση προβληματικής λειτουργίας τους, είναι

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

ευθύνη του Αναδόχου να αντικαταστήσει με δική του δαπάνη τις υφιστάμενες αντλίες με καταλληλότερες και να μεριμνήσει ώστε η αναρρόφηση να γίνεται με τέτοιο τρόπο που να μην διακόπτεται η ομαλή τροφοδοσία της μονάδας με θαλασσινό νερό; 2. Η υφιστάμενη συνολική εγκατάσταση αφαλάτωσης θαλασσινού νερού έχει κατασκευαστεί πριν από περίπου έξι έτη. Επομένως, οι μεμβράνες έχουν υπερβεί και το χρόνο καλής αποθήκευσης τους αλλά και τον εγγυημένο χρόνο καλής απόδοσης τους όπως τον δίνουν κατασκευαστές που είναι 3 έτη. Συνεπώς οι μεμβράνες χρήζουν σχετικά άμεσης αντικατάστασης και δύναται να μην παρέχουν νερό κατάλληλης ποσότητας και ποιότητας ακόμα και κατά την παραλαβή την μονάδας από τον ανάδοχο προς λειτουργία. Παρακαλώ διευκρινίστε: Ο Ανάδοχος θα πρέπει να προβλέψει ολική αντικατάσταση των περιεχομένων μεμβρανών και παράδοση-εγκατάσταση στη μονάδα νέων μεμβρανών (μεμβρανοστοιχεία) ίδιας απόδοσης με απολύτως δική του ευθύνη και δαπάνες έτσι ώστε να διασφαλίζει την ομαλή λειτουργία και στο τέλος της σύμβασης; 3. Λόγω εξαιτούς αποθήκευσης της μονάδας αφαλάτωσης, τα ηλεκτρόδια των εγκαταστημένων οργάνων (π.χ. αγωγιμόμετρο, pH-μετρο κλπ.) και μεταδότες πίεσης, δύναται να χρήζουν αντικατάστασης εντός εξαιρετικά σύντομου χρονικού διαστήματος. Παρακαλώ διευκρινίστε: Είναι ευθύνη του Αναδόχου να αντικαταστήσει με δική του δαπάνη τα προβληματικά ή και καταστραμμένα όργανα με αντίστοιχα καινούργια {...}». Επί των ερωτημάτων αυτών, η αναθέτουσα αρχή απάντησε αρχικά με το υπ' αριθ. πρωτ. 4122-73-61/2086/24.06.2019 έγγραφό της, μεταξύ άλλων, ότι : «1. Σε περίπτωση προβληματικής λειτουργίας τους, είναι ευθύνη του Αναδόχου να αντικαταστήσει με δική του δαπάνη τις υφιστάμενες αντλίες με καταλληλότερες και να μεριμνήσει ώστε η αναρρόφηση να γίνεται με τέτοιο τρόπο που να μην διακόπτεται η ομαλή τροφοδοσία της μονάδας με θαλασσινό νερό. 2. Ο Ανάδοχος θα πρέπει να προβλέψει ολική αντικατάσταση των περιεχομένων μεμβρανών και παράδοση-εγκατάσταση στην μονάδα νέων μεμβρανών (μεμβρανοστοιχεία) ίδιας απόδοσης με απολύτως δική του ευθύνη και δαπάνες έτσι ώστε να διασφαλίζει την ομαλή λειτουργία και στο τέλος της σύμβασης 3. Είναι ευθύνη του Αναδόχου να αντικαταστήσει με δική του δαπάνη τα προβληματικά ή και καταστραμμένα

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

όργανα με αντίστοιχα καινούρια {...}» και ακολούθως με το υπ' αριθ. πρωτ. 4122.73-61/2187/25.06.2019 έγγραφό της ότι : «*Η απάντησή μας στο υπ' αριθμ. 1 ερώτημά σας για αντικατάσταση των υφιστάμενων αντλιών ισχύει σε περίπτωση που ο χρόνος της διετούς σύμβασης του παρόντος διαγωνισμού υπερβαίνει το χρόνο εγγύησης καλής λειτουργίας αυτών (Αρ.πρωτ. Εργολαβική Σύμβαση, ΑΔΑ:, ΑΔΑΜ:).* Η απάντησή μας στα υπ' αριθμ. 2 και 3 ερωτήματά σας ισχύει εφόσον ο χρόνος της διετούς σύμβασης του παρόντος διαγωνισμού υπερβαίνει το χρόνο εγγύησης καλής λειτουργίας των 27 μηνών από την οριστική παραλαβή της μονάδας που παρείχατε στον αριθμ.πρωτ. διαγωνισμό της 11-01-2013 (ΑΔΑ:) για την προμήθεια της ανωτέρω μονάδας ή τον επιπλέον χρόνο που παρείχατε για τα επιμέρους τμήματα της μονάδας αφαλάτωσης (Σύμβαση 323/2013, ΑΔΑΜ:)

15. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Άλλωστε, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων να συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

16. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

17. Επειδή, οι τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης συνιστούν ουσιώδεις και απαραίτους όρους και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, καθιστώντας απορριπτέα κάθε αποκλίνουσα προσφορά, κατά πάγια νομολογία των Δικαστηρίων (ΣΤΕ ΕΑ 409/2009, ΔΕφΑθ Αναστ. 350/2013, 545/2014, 446/2015).

18. Επειδή, αναφορικά με τον ισχυρισμό που προβάλλεται με τον πρώτο λόγο προσφυγής ότι η προσωρινή ανάδοχος «» υπέβαλε εναλλακτική προσφορά στο μέτρο που, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, δεν περιόρισε την απαλλαγή της ευθύνης της από την ανάληψη του κόστους και των εργασιών αντικατάστασης στις ειδικές περιπτώσεις οι οποίες και μόνον καλύπτονται από την εγγύηση που παρείχε η «» στο πλαίσιο προγενέστερης σύμβασης, δηλαδή αναλαμβάνοντας την ευθύνη αντικατάστασης για τα αναλώσιμα υλικά, τα οποία εξαιρούνται από εγγύηση της «», και επίσης αναλαμβάνοντας την ευθύνη αντικατάστασης των μεμβρανών όταν το ελάττωμα προέρχεται από άλλη αιτία, πέραν της κατασκευαστικής αστοχίας ή αστοχίας του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού, οι οποίες και μόνον καλύπτονταν από την εγγύηση της «», γίνονται δεκτά τα εξής : Από την μελέτη των στοιχείων του φακέλου προκύπτει ότι στο πλαίσιο εκτέλεσης της υπ' αριθ. σύμβαση και της από 05.07.2013 τροποποίησης αυτής για την προμήθεια δύο μονάδων αφαλάτωσης δυναμικότητας 600 κ.μ./ημέρα για την υδροδότηση των νήσων Λειψών και Κιμώλου, η εταιρία «» παρείχε εγγύηση καλής λειτουργίας

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

της μονάδας αφαλάτωσης η οποία καταλαμβάνει τα εξής : «-Για την κάθε μονάδα παρέχεται εγγύηση καλής λειτουργίας (27) μηνών. -Ισχύει για όλα τα τμήματα του εξοπλισμού εκτός από αναλώσιμα (εσωτερικά στοιχεία φίλτρων-φυσίγγια, χημικά και αισθητήρια). -Για όλα τα μεταλλικά κιβώτια παρέχεται εγγύηση 5 ετών σχετικά με την αντοχή τους στην διάβρωση (αντισκωριακή προστασία). -Για τις σωληνώσεις υψηλής πίεσης από ανοξείδωτο χάλυβα πολύ υψηλής αντοχής στη διάβρωση η εγγύηση θα είναι 5 έτη. -Για τα φίλτρα απομάκρυνσης θολότητας/αμμόφιльтра και το φίλτρο ανθρακικού ασβεστίου παρέχεται εγγύηση 5 ετών σχετικά με την αντοχή του υλικού. -Ανεξαρτήτων των υπολοίπων εγγυήσεων, οι μεμβράνες συγκράτησης του άλατος του θαλασσινού νερού θα έχουν εγγύηση 5 ετών από την ημερομηνία παραλαβής της M/A, σε σχέση με την απόδοση τους τόσο από αστοχία υλικού όσο και από αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους (εφόσον ακολουθούνται οι έγγραφες οδηγίες της και τα χημικά προμήθειάς της ή έγκρισής της)». Επίσης, συνδυαστικά από τα υπ' αριθ. πρωτ. 4122.73-61/2086 και 4122.73-61/2187 απαντητικά έγγραφα της αναθέτουσας αρχής προκύπτουν τα εξής : Για την αντικατάσταση των υφιστάμενων αντλιών, η ευθύνη του νέου αναδόχου εκτείνεται κατά το μέρος που ο χρόνος της υπό ανάθεση διετούς σύμβασης υπερβαίνει το χρόνο της ήδη παρεχόμενης εγγύησης καλής εκτέλεσης ενώ για την ολική αντικατάσταση των μεμβρανών, η ευθύνη του νέου αναδόχου εκτείνεται κατά το μέρος που ο χρόνος της υπό ανάθεση διετούς σύμβασης υπερβαίνει το χρόνο της ήδη παρεχόμενης εγγύησης καλής εκτέλεσης 27 μηνών, άλλως τον επιπλέον των 27 μηνών χρόνο εγγύησης που παρασχέθηκε για επιμέρους τμήματα της μονάδος αφαλάτωσης, ήτοι κατά το μέρος που υπερβαίνει την παρασχεθείσα 5ετή εγγύηση για επιμέρους τμήματα της μονάδος αφαλάτωσης. Με άλλα λόγια, από το περιεχόμενο των ως άνω διευκρινιστικών των όρων της διακήρυξης εγγράφων σε συνδυασμό με το περιεχόμενο της ήδη παρασχεθείσας εγγύησης καλής εκτέλεσης συνάγεται ότι η ευθύνη του αναδόχου που θα προκύψει από την δημοπρατούμενη σύμβαση για την κάλυψη του κόστους εργασιών αντικατάστασης θα αφορά μόνον στο μέρος εκείνο που ο χρόνος διετούς εκτέλεσής της θα υπερβεί είτε το 27μηνο της ήδη

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

παρασχεθείσας στο πλαίσιο της προγενέστερης σύμβασης εγγύησης καλής εκτέλεσης της εταιρίας «», είτε την 5ετία της ήδη παρασχεθείσας εγγύησης καλής εκτέλεσης της εταιρίας «» για επιμέρους και ρητώς προσδιορισμένα τμήματα της μονάδας αφαλάτωσης. Εν προκειμένω, η προσωρινή ανάδοχος και δη παρεμβαίνουσα «» στην τεχνική της προσφορά αναφέρει ότι :«...Σε περίπτωση που κατά τη διάρκεια Συντήρησης - Παρακολούθησης καλής λειτουργίας της μονάδας αφαλάτωσης και των υποδομών της το κόστος που θα προκύψει για την αντικατάσταση βασικού ή επί μέρους εξοπλισμού (ενδεικτικά αντλιών θαλάσσης, μεμβρανών, αντλιών τροφοδοσίας, αντλίας υψηλής πίεσης, συστήματος ανάκτησης ενέργειας, αυτοματισμού, κλπ εξοπλισμού), θα το επιβαρυνθεί η ανάδοχος εταιρεία της προμήθειας της αφαλάτωσης και η εργολήπτρια εταιρεία υλοποίησης των έργων υποδομής αντίστοιχα, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην διευκρινιστική απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής με Αρ. Πρωτ. 4122.73-61/2187 και ΑΔΑ:». Λαμβάνοντας υπόψιν τα ως άνω διευκρινιστικά έγγραφα της αναθέτουσας αρχής, ορθώς η προσωρινή ανάδοχος και δη παρεμβαίνουσα εταιρία «» παραπέμπει με την προσφορά της στα αναφερόμενα ιδίως στο με Αρ. Πρωτ. 4122.73-61/2187 έγγραφο προκειμένου να προσδιορίσει την έκταση της ευθύνης της σε σχέση με την ευθύνη της προηγούμενης αναδόχου εταιρίας «», καθόσον ο χρόνος εγγύησης καλής εκτέλεσης που παρείχε η τελευταία δεν έχει λήξει κατά την υποβολή της προσφοράς της και κατ'επέκταση και κατά το χρόνο εκτέλεσης της νέας σύμβασης δεδομένου ότι η οριστική παραλαβή του αντικειμένου της προγενέστερης σύμβασης έλαβε χώρα στις 21.05.2019 (αριθ. πρωτ. 2345/04.07.2019). Παρόλα αυτά, η προσωρινή ανάδοχος και δη παρεμβαίνουσα εταιρία «», μη λαμβάνοντας υπόψη το ειδικότερο περιεχόμενο της παρασχεθείσας εγγύησης καλής εκτέλεσης από την εταιρία «», αναφέρεται στην προσφορά της αδιακρίτως στην ευθύνη της τελευταίας για το κόστος που θα προκύψει για την αντικατάσταση βασικού ή επί μέρους εξοπλισμού, απαριθμώντας ενδεικτικά αυτόν, ήτοι χωρίς να εξειδικεύει στην προσφορά της την ευθύνη της προηγούμενης αναδόχου «» μόνον

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

κατά το μέρος που δεν έχει εξαντληθεί η 27μηνη εγγύηση καλής εκτέλεσης για την μονάδα αφαλάτωσης και τα τμήματα του εξοπλισμού της, εκτός των αναλώσιμων και ειδικότερα δεν έχει εξαντληθεί η 5ετής εγγύηση καλής εκτέλεσης για τα μεταλλικά κιβώτια, για τις σωληνώσεις υψηλής πίεσης, για τα φίλτρα απομάκρυνσης θολότητας/αμμόφιλτρα και ειδικά για τις μεμβράνες σε σχέση με την απόδοσή τους από αστοχία υλικού και από αστοχία του συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού τους, όπως τα ανωτέρω ρητώς αναφέρονται στην εγγύηση καλής εκτέλεσης της «». Ενόψει των ανωτέρω, κρίνεται σκόπιμη η αναπομπή της προσβαλλόμενης ώστε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει από την προσωρινή ανάδοχο και δη παρεμβαίνουσα εταιρία «» να διευκρινίσει την τεχνική προσφορά της κατά το μέρος που σε αυτήν δηλώνεται ότι η προηγούμενη ανάδοχος εταιρία «» επιβαρύνεται με το κόστος που θα προκύψει για την αντικατάσταση ανεξαιρέτως βασικού ή επί μέρους εξοπλισμού (ενδεικτικά αντλιών θαλάσσης, μεμβρανών, αντλιών τροφοδοσίας, αντλίας υψηλής πίεσης, συστήματος ανάκτησης ενέργειας, αυτοματισμού, κλπ εξοπλισμού), προκειμένου να εξειδικεύσει και να προσδιορίσει χρονικά την έκταση της δικής της ευθύνης στα επιμέρους τμήματα της μονάδος αφαλάτωσης, λαμβάνοντας υπόψη, αναλόγως με τα ρητώς οριζόμενα στην παρασχεθείσα εγγύηση καλής εκτέλεσης της «», την έκταση της ευθύνης της τελευταίας. Εκ των ανωτέρω συνάγεται επίσης ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί υποβολής εναλλακτικής προσφοράς είναι αβάσιμος καθώς η ασάφεια που εντοπίζεται στην προσφορά της «» δεν αρκεί για την στοιχειοθέτηση εναλλακτικής προσφοράς. Σε κάθε περίπτωση, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου και δη του αντικειμένου τόσο της προηγούμενης όσο και της υπό ανάθεση σύμβασης ανακύπτει ότι στην κατηγορία των αναλώσιμων υλικών για την λειτουργία της μονάδας αφαλάτωσης δεν συγκαταλέγονται οι μεμβράνες, οι οποίες συνιστούν βασικό τμήμα του εξοπλισμού για την λειτουργία μιας τέτοιας μονάδας, και ειδικά προς τούτο αβάσιμα επιδιώκεται από την προσφεύγουσα έστω και εμμέσως η σύνδεση των εξαιρούμενων της εγγύησης αναλώσιμων υλικών με τυχόν λοιπά –πέραν της αστοχίας υλικού και της αστοχίας του

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

συστήματος χημικών προκατεργασίας και καθαρισμού- ελαττώματα στις μεμβράνες. Τούτων δοθέντων, γίνεται εν μέρει δεκτός ο πρώτος λόγος προσφυγής, αναπέμπεται δε η προσβαλλόμενη στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου η τελευταία να ζητήσει την διευκρίνιση της προσφοράς της εταιρίας «» κατά τα κριθέντα ως άνω.

19. Επειδή, αναφορικά με τον ισχυρισμό που προβάλλεται με τον δεύτερο λόγο προσφυγής ότι στην τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου και δη παρεμβαίνουσας «» δεν περιλαμβάνεται ρητή αναφορά σε έκτακτα περιστατικά και στον τρόπο αντιμετώπισής τους, γίνονται δεκτά τα εξής : Πράγματι με τον όρο 2.4.3.2. της διακήρυξης απαιτείται ως ελάχιστο περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, μεταξύ άλλων κάθε διαγωνιζόμενος «...να παρουσιάσει και να αναπτύξει τυχόν έκτακτα περιστατικά που κρίνει ότι μπορεί να εμφανισθούν κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασής του, τον τρόπο αντιμετώπισής τους, αλλά και τα μέσα (ανθρώπινο δυναμικό και εξοπλισμός) που δύναται να χρησιμοποιήσει για την αντιμετώπισή τους». Από την εξέταση της τεχνικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου και δη παρεμβαίνουσας «» προκύπτει ότι, προς πλήρωση της συγκεκριμένης απαίτησης, στις σελίδες 12 και 13 της τεχνικής προσφοράς της ρητά αναφέρονται τα εξής : «Εάν κάποιο απρόβλεπτο γεγονός, ενέργεια ή παράλειψη εμποδίζει, άμεσα ή έμμεσα, την εκτέλεση της Σύμβασης, εν μέρει ή εξ' ολοκλήρου, ηαμέσως και με δική της πρωτοβουλία θα καταγράψει την κατάσταση και θα την αναφέρει στην Αναθέτουσα Αρχή. Η σχετική έκθεση θα περιγράφει το πρόβλημα, θα αναφέρει την ημερομηνία έναρξής του και τα επανορθωτικά μέτρα που έλαβε η για να εξασφαλίσει την πλήρη τήρηση των συμβατικών της υποχρεώσεων. Σε περίπτωση αυτού του είδους, η θα δίδει προτεραιότητα στην επίλυση του προβλήματος και όχι στον καθορισμό των ευθυνών ... Επίσης, η θα διαθέτει επιστημονικό και τεχνικό προσωπικό για την τηλεπαρακολούθηση του έργου επί 24ώρου βάσεως και εκτάκτων επεμβάσεων, οποτεδήποτε αυτό απαιτηθεί (σ.σ. πουθενά δεν προσδιορίζεται σε τί συνίστανται αυτές οι «επεμβάσεις») αλλά και τις Υπηρεσίες χημικού και μικροβιολογικού εργαστηρίου. Η, εκτός από τον

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

διορισμό του Υπεύθυνου Λειτουργίας και Συντήρησης, έχει ορίσει και αναπληρωτή αυτού, με ανάλογη εμπειρία και τυπικά προσόντα», περαιτέρω στην παράγραφο 8.3 της τεχνικής προσφοράς της με τίτλο «Αντιμετώπιση έκτακτων περιστατικών» ρητά αναφέρονται τα εξής : «Με την καθημερινή παρακολούθηση, την καταγραφή των λειτουργικών παραμέτρων της μονάδας και την τακτική συντήρησή της, ελαχιστοποιείται η εμφάνιση έκτακτων περιστατικών κατά την πορεία εκτέλεσης της σύμβασης. Η διαθέτει αποθήκη ανταλλακτικών με μεγάλο απόθεμα ώστε να είναι σε θέση να αντιμετωπίσει άμεσα την όποια πιθανή δυσλειτουργία του συστήματος με αντικατάσταση ανταλλακτικών ή και εξοπλισμού, εάν απαιτηθεί. Η θα επανδρώσει με τα κύρια ανταλλακτικά την εγκατάσταση ώστε να είναι άμεσα διαθέσιμα σε περίπτωση έκτακτου περιστατικού. Επίσης, η θα στελεχώνει την εγκατάσταση πέντε (5) φορές την εβδομάδα (από Δευτέρα έως Παρασκευή) κατά την πρωινή βάρδια, ενώ το υπόλοιπο 24ωρο και καθ' όλες τις επίσημες αργίες θα υπάρχει σε ετοιμότητα επεμβάσεως απαραίτητου προσωπικού εντός μίας ώρας, από τη στιγμή της λήψης κρίσιμου συναγερμού μέσω του συστήματος τηλεπαρακολούθησης της εγκατάστασης. Σε περίπτωση έκτακτου περιστατικού ο υπάλληλος που θα στελεχώνει την εγκατάσταση θα προσέρχεται και θα επιλαμβάνεται του όποιου προβλήματος. Στη συνέχεια, και εφόσον δεν μπορεί να αποκαταστήσει την ομαλή και εύρυθμη λειτουργία της εγκατάστασης, θα καλεί τον κατάλληλο τεχνικό ο οποίος θα αντιμετωπίζει την βλάβη εγκαίρως ώστε να διασφαλίζεται η μέση μηνιαία διαθεσιμότητα και απόδοση του Συστήματος Επεξεργασίας Νερού. Επιπροσθέτως, η αναγνωρίζει τα πιθανά ατυχήματα ή τις καταστάσεις έκτακτης ανάγκης που μπορεί να συμβούν (τόσο περιβαλλοντικά όσο και τα συσχετιζόμενα με την υγεία και ασφάλεια στην εργασία) και συντάσσει σχετικά σχέδια δράσης για την αντιμετώπισή τους. Για τον λόγο αυτό ο χειριστής θα είναι εξοπλισμένος με όλον τον απαραίτητο εξοπλισμό ΜΑΠ για την ελαχιστοποίηση της πιθανότητας ατυχήματος. Σε συνεργασία με τον τεχνικό Ασφαλείας θα δοθούν όλες οι κατευθυντήριες γραμμές για την χρήση των ΜΑΠ καθώς και για την εκτίμηση των πιθανών κινδύνων και την συνεχή εκπαίδευσή του στην αντιμετώπιση

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

αυτών» και τέλος στην σελίδα 4 της προσφοράς της γίνεται ειδική αναφορά στις συνθήκες υγιεινής και ασφάλειας του προσωπικού της. Συνεπώς, η τεχνική προσφορά της εταιρίας «» καλύπτει την παρουσίαση έκτακτων περιστατικών συσχετιζόμενων με περιβαλλοντικά θέματα, θέματα υγείας και ασφάλειας, και μάλιστα αναπτύσσοντας συγκεκριμένες προτάσεις για την αντιμετώπισή τους, με αναφορά σε διαθέσιμο ανθρώπινο δυναμικό και εξοπλισμό για τον σκοπό αυτό, πληρώντας έτσι την επίμαχη προδιαγραφή. Εξάλλου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι, σε αντίθεση με την δική της προσφορά όπου γίνεται αναφορά σε συγκεκριμένα περιστατικά και την οποία η αναθέτουσα αρχή κρίνει πλήρη, η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι πλημμελής, διότι δεν παρατίθενται συγκεκριμένα έκτακτα περιστατικά που ενδέχεται να ανακύψουν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, παρά μόνον γενικόλογες αναφορές σε αυτά, απορρίπτεται ως αβάσιμος καθότι, κατά την έννοια του επίμαχου όρου της διακήρυξης απαιτείται από τους διαγωνιζόμενους να αναπτύξουν «τυχόν έκτακτα περιστατικά», «που κρίνουν ότι μπορεί να εμφανισθούν», εκφράσεις από τις οποίες δεν συνάγεται ότι ο διαγωνιζόμενος πρέπει κατ' ανάγκη και δη επί ποινή αποκλεισμού να αναφέρεται στην προσφορά του σε συγκεκριμένα και ειδικώς προσδιορισμένα έκτακτα περιστατικά. Τούτων δοθέντων, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο δεύτερος λόγος προσφυγής, γενομένων δεκτών των οικείων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

20. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η υπό κρίση Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και προς τούτο να αναπεμφθεί η προσβαλλόμενη στην αναθέτουσα αρχή για να διευκρινιστεί η προσφορά της προσωρινής αναδόχου και δη παρεμβαίνουσας «», κατά τα κριθέντα στην σκέψη 18 της παρούσας, ομοίως δε εν μέρει δεκτή πρέπει να γίνει και η ασκηθείσα Παρέμβαση.

21. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 850,00 πρέπει να της επιστραφεί.

Αριθμός απόφασης: 1169/2019

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. 4122.73-61/2721/12-8-2019 Απόφαση του /, κατά το μέρος που με αυτήν αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του δημοπρατούμενου διαγωνισμού η εταιρεία «», χωρίς η αναθέτουσα αρχή να την έχει καλέσει σε παροχή διευκρινίσεων, κατά τα κριθέντα στη σκέψη 18 της παρούσας.

Αναπέμπει την προσβαλλόμενη στην αναθέτουσα αρχή, κατά τα κριθέντα στην σκέψη 18 της παρούσας.

Δέχεται εν μέρει την ασκηθείσα Παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού 850,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 26 Σεπτεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 10 Οκτωβρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σταυρούλα Κουρή

Αργυρώ Τσουλούφα