

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 27.08.2018, με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη – Εισηγήτρια και
Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 20.07.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο
διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή,
με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών
Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 691/20.07.2018, της εταιρείας με την επωνυμία
«.....» και τον διακριτικό τίτλο
«.....», που εδρεύει στην, επί της οδού,
αρ. 53, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθ. 38/60/05.07.2018 (Θέμα Β5β-Οικονομικά)
Απόφασης της κατ' αποδοχήν των
Πρακτικών της 1ης, 2ης και 3ης συνεδρίασης της Επιτροπής της αναθέτουσας
αρχής του ηλεκτρονικού διαγωνισμού κάτω των ορίων, στο πλαίσιο της υπ'
αριθ. 618/2018 Διακήρυξης διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού διαγωνισμού
κάτω των ορίων με αντικείμενο την «Προμήθεια και Τοποθέτηση Κλιματιστικών
Μονάδων στα πλαίσια του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων 2018», σε
τμήματα, με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική
άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει της τιμής ανά είδος και με συνολική
εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης ποσού 146.754,00€
συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και ποσού 118.350,00€ άνευ ΦΠΑ.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία
«.....», η οποία κατέθεσε την από 31.07.2018
(ημεροχρονολογία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της, που εδρεύει στ, επί της οδού, αρ. 14, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση, άλλως την μεταρρύθμιση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτή απορρίφθηκε η δική της προσφορά και έγινε αποδεκτή η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας και αναδείχθηκε η τελευταία προσωρινή ανάδοχος ως μη πληρούσα τους τεθέντες από τη Διακήρυξη όρους, αφού -ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται- παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων καθώς και οι όροι της Διακήρυξης, για τους αναφερόμενους στην υπό εξέταση Προσφυγή της λόγους.

Με την από 31.07.2018 Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 618/2018 Διακήρυξη του προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την «Προμήθεια και Τοποθέτηση Κλιματιστικών Μονάδων στα πλαίσια του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων 2018», σε τμήματα, με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει της τιμής ανά είδος, με συνολική εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης 146.754,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και ποσού 118.350,00€ άνευ ΦΠΑ, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 26.04.2018 με ΑΔΑΜ: καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 26.04.2018, όπου έλαβε συστημικό

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

αριθμό α/α Αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η προμήθεια και τοποθέτηση κλιματιστικών μονάδων και συγκεκριμένα κλιματιστικών μηχανημάτων προσαρμοζόμενων επί τοίχου (με CPV 42512200-0) στα πανεπιστημιακά κτίρια στις πόλεις της ενώ προσφορές, σύμφωνα με τους όρους της εν λόγω διακήρυξης, μπορούν να κατατίθενται για το σύνολο της υπό ανάθεση προμήθειας ή και για μέρος των υπό προμήθεια ειδών, αλλά για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά είδος.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 225369350958 0917 0098) ποσού 600,00€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη σύμφωνα με τη σύμβαση, ύψους 118.350,00€ χωρίς Φ.Π.Α. και το οποίο σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις δεν μπορεί να είναι κατώτερο των 600,00€.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια και υπηρεσίες), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 118.350,00€ άνευ Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ (26.04.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 12.07.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η υπό κρίση

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 20.07.2018, ήτοι εντός της ως άνω δεκαήμερης προβλεπόμενης εκ του νόμου προθεσμίας.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρία με την επωνυμία, αφού η εν λόγω Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην Παρεμβαίνουσα μέσω του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 24.07.2018, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε στις 27.07.2018, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία γίνεται αποδεκτή η προσφορά της και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΔΠΘ/ΔΟΔ/ΤΠΞ/58877/8528/448/27-07-2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής. Επέκεινα, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις Απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 38/60/05.07.2018 (Θέμα Β5β-Οικονομικά) Απόφασης της κατ' αποδοχήν των Πρακτικών της 1ης, 2ης και 3ης συνεδρίασης της Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής του ηλεκτρονικού διαγωνισμού κάτω των ορίων, στο πλαίσιο της υπ' αριθ. 618/2018 Διακήρυξης διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού διαγωνισμού κάτω των ορίων με αντικείμενο την «Προμήθεια και Τοποθέτηση Κλιματιστικών Μονάδων στα πλαίσια του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων 2018», σε τμήματα, με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει της τιμής ανά είδος και με συνολική εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης ποσού 146.754,00€

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και ποσού 118.350,00€ άνευ ΦΠΑ., η οποία απέρριψε τη προσφορά της και επιπλέον έκανε αποδεκτή τη προσφορά της έτερης εταιρείας, ως σύμφωνης –της τελευταίας- με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους λοιπούς όρους της διακήρυξης και ανέδειξε εντέλει προσωρινό ανάδοχο της υπόψη σύμβασης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος που απέρριψε τη προσφορά της και επιπλέον έκανε αποδεκτή τη προσφορά της έτερης εταιρείας αφού, ως ισχυρίζεται, παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων, καθώς και οι όροι της Διακήρυξης.

9. Επειδή, ειδικότερα, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσβαλλόμενης, υποστηρίζοντας ότι εσφαλμένως και μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε τη προσφορά της στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, καθότι αυτή –η τεχνική προσφορά- παραβιάζει το οικείο νομοθετικό πλαίσιο και τους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης καθότι όπως αναφέρει στην υπό κρίση Προσφυγή της α) με το Πρακτικό 2ης συνεδρίασης της επιτροπής του διαγωνισμού, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι για την εκπλήρωση των υποχρεώσεων αναδόχου κατατέθηκε η απαιτούμενη βεβαίωση αναγγελίας του κ. (εργοδηγού ψυκτικού) χωρίς όμως την κατάθεση πιστοποιητικού Κατηγορίας Ι του Κανονισμού 2015/2067/EK για τη διακίνηση ψυκτικών υγρών, και για τον λόγο αυτό εισηγήθηκε την ακύρωση της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας. Ειδικότερα αναφέρει η προσφεύγουσα στην υπό κρίση Προσφυγή της ότι από τους σχετικούς όρους της διακήρυξης δεν προκύπτει απαίτηση υποβολής οποιουδήποτε δικαιολογητικού μαζί με την προσφορά του διαγωνιζόμενου και αυτό διότι οι όροι της διακήρυξης που αφορούν στα πιστοποιητικά επαγγελματικών προσόντων του προσωπικού αφορούν τον ανάδοχο και τις υποχρεώσεις που

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

θα έχει αυτός κατά την εκτέλεση της σύμβασης και όχι τους συμμετέχοντες. Κατά δεύτερον, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι εν συνεχεία ο όρος της διακήρυξης «Αυτό θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων κατά την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού» γραμματικά ουδόλως επάγεται οποιαδήποτε υποχρέωση υποβολής οποιουδήποτε δικαιολογητικού από τους συμμετέχοντες κατά την υποβολή της προσφοράς τους, αφού, ο προσδιορισμός «κατά την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού», αναφέρεται στον χρόνο ισχύος των αδειών /πιστοποιητικών, και όχι στον χρόνο κατάθεσής τους, η οποία κατάθεση θα πρέπει να γίνει από τον ανάδοχο κατά την εκτέλεση της σύμβασης. Το γεγονός αυτό ενισχύεται από το ότι ο όρος αναφέρεται στην ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού και όχι στον ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ημερομηνίες δε που διαφέρουν ουσιωδώς μεταξύ τους. Ακόμη όμως και στην περίπτωση που θεωρηθεί ότι απαιτείται να κατατεθούν στην τεχνική προσφορά οι επίμαχες άδειες/ πιστοποιητικά, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι αυτά θα πρέπει να είναι όσα με σαφήνεια ορίζονται από την ίδια την διακήρυξη, δηλαδή πρέπει να είναι σύμφωνα με το Π.Δ. 1/2013 και θα πρέπει να αποδεικνύουν την ύπαρξη πιστοποιημένου Μηχανικού (Π.Ε./Τ.Ε.) ή Εργοδηγό Ψυκτικών Εγκαταστάσεων, ή αρχιτεχνίτη Ψυκτικών Εγκαταστάσεων. Το δικαιολογητικό δε που υπέβαλε η συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρεία για την εκπλήρωση του όρου αυτού είναι η Βεβαίωση Αναγγελίας του κ., που βεβαιώνει ότι ο κάτοχός της έχει το δικαίωμα άσκησης μεταξύ άλλων και της δραστηριότητας του Εργοδηγού Ψυκτικού, όπως αυτές ορίζονται στο Π.Δ. 1/2013. Τέλος ως προς την ουσία του «Πιστοποιητικού Κατηγορίας Ι του Κανονισμού 2015/2067/ΕΚ» κατά τη προσφεύγουσα, δεν προκύπτει ότι απαιτείται για την εκτέλεση της σύμβασης, αφού, σε περίπτωση που κηρυχθεί ανάδοχος, όπως φαίνεται και στα υποβληθέντα από αυτή prospectus, το είδος και η ποσότητα του ψυκτικού υγρού που διαθέτουν, επιτρέπει την εκτέλεση των απαιτούμενων εργασιών από Εργοδηγό Ψυκτικών Εγκαταστάσεων, χωρίς να απαιτείται να είναι κάτοχος πιστοποιητικού Κατηγορίας Ι. Σημειωτέον δε, ότι από την

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

διακήρυξη προκύπτει απαίτηση μόνον εγκατάστασης των προσφερόμενων κλιματιστικών μονάδων και ουδόλως απαίτηση για αποξήλωση και απεγκατάσταση υφιστάμενων μονάδων. Επίσης στην προσβαλλόμενη απόφαση και στην διακήρυξη υπάρχει ο όρος της «διακίνησης των ψυκτικών υγρών». Κατά τη προσφεύγουσα εντέλει, από το οικείο νομοθετικό πλαίσιο προκύπτει ότι εργοδηγός ψυκτικός, χωρίς να διαθέτει πιστοποιητικό Κατηγορίας Ι, εκτελεί χωρίς κανένα περιορισμό τον έλεγχο για διαρροές, την ανάκτηση, την εγκατάσταση, την συντήρηση ή την εξυπηρέτηση σε πάσης φύσεως ψυκτικές εγκαταστάσεις, πλην εκείνων που περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου σε ποσότητες 5 τόνων ισοδυνάμου CO₂ ή περισσότερο και δεν περιέχονται σε αφρούς, εκτός εάν ο εν λόγω εξοπλισμός είναι ερμητικά σφραγισμένος, φέρει σχετική επισήμανση και περιέχει φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου σε ποσότητες κάτω από 10 τόνους ισοδύναμου CO₂, για τις οποίες πρέπει να διαθέτει πιστοποιητικό Κατηγορίας Ι. Τα προσφερθέντα εντούτοις από αυτή κλιματιστικά καθώς και τα ψυκτικά ρευστά που περιέχουν αυτά, και συγκεκριμένα τα 4 από τα 6 τούτα είδη περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου σε ποσότητες μικρότερων των 5 τόνων ισοδυνάμου CO₂, και επομένως καλύπτονται από τις ικανότητες του εργοδηγού ψυκτικού χωρίς να διαθέτει πιστοποιητικό Κατηγορίας Ι. Καθώς φαίνεται για την εγκατάσταση των κλιματιστικών με α/α 1,2,3,4 που περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου σε ποσότητες μικρότερων των 5 τόνων ισοδυνάμου CO₂ επαρκεί η ιδιότητα του εργοδηγού ψυκτικού. Επομένως, υποστηρίζει η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο προσφυγής της ότι ακόμη και στην περίπτωση που θεωρηθεί ότι οι άδειες/πιστοποιήσεις έπρεπε να κατατεθούν στην προσφορά από τον συμμετέχοντα και όχι κατά την εκτέλεση της σύμβασης από τον ανάδοχο, η προσφορά της δεν θα έπρεπε να απορριφθεί για τα είδη με α/α 1,2,3,4. Κατά δεύτερον η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της έτερης εταιρείας....., ισχυριζόμενη ότι β) σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης όλα τα προσφερόμενα είδη πρέπει να είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές. Η μη συμφωνία δε αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του συγκεκριμένου είδους. Εν προκειμένω και επειδή, κατά τη

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

προσφεύγουσα, δεν αρκεί η καταφατική απάντηση στον πίνακα συμμόρφωσης, αλλά για να γίνει αποδεκτή μια προσφορά, θα πρέπει να περιλαμβάνει στοιχεία τεκμηρίωσης π.χ. ενημερωτικά φυλλάδια που να αποδεικνύουν την επικαλούμενη συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές και στις παραπομπές θα πρέπει να αναφέρονται με σαφήνεια σε ποιο σημείο τους προσδιορίζεται η συμφωνία με τις τεχνικές προδιαγραφές. Από την επισκόπηση όμως του φύλλου συμμόρφωσης που περιλαμβάνεται στην προσφορά του οικονομικού φορέα διαπιστώνεται ότι δεν έχει ακολουθηθεί η ρητή απαίτηση της διακήρυξης για τον τρόπο συμπλήρωσης της στήλης «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ», και αντίθετα με τις επιταγές της διακήρυξης επαναλαμβάνεται από την ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία η φράση «ΠΛΗΡΗΣ ΣΥΜΦΩΝΙΑ/ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ & ΛΟΙΠΑ ΕΠΙΣΥΝΑΠΤΟΜΕΝΑ ΕΓΓΡΑΦΑ», δηλαδή δεν υπάρχει ουσιαστική παραπομπή που να τεκμηριώνει τη συμφωνία με τις τεχνικές προδιαγραφές. Επειδή ο τρόπος που έχει συμπληρωθεί το φύλλο συμμόρφωσης, διαφέρει ουσιωδώς από τον τρόπο που προσδιορίζεται από την διακήρυξη, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ότι η προσφορά της ως άνω εταιρείας και νυν παρεβαίνουσας θα πρέπει να απορριφθεί. Περαιτέρω, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι παρόλο που σημαντικά στοιχεία των τεχνικών προδιαγραφών είναι μεταξύ άλλων και οι απαιτήσεις των προσφερόμενων προϊόντων να φέρουν την σήμανση CE και το ψυκτικό υγρό (Freon) να είναι φιλικό προς το περιβάλλον, ασφαλές για τον άνθρωπο και σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία (πχ R410a, R417a, R32 ή αντίστοιχο), στη προσφορά της εταιρείας....., δεν προσδιορίζεται σε κανένα κατατεθέν από αυτή τεχνικό φυλλάδιο ή πιστοποιητικό ότι τα προσφερόμενα είδη φέρουν σήμανση CE, ούτε ότι το ψυκτικό υγρό που χρησιμοποιούν είναι ένα από τα απαιτούμενα R410a, R417a, R32 ή αντίστοιχο, συνεπώς δεν τεκμηριώνεται η συμφωνία των προσφερόμενων προϊόντων με τις ως άνω αναφερθείσες τεχνικές προδιαγραφές και για αυτούς τους λόγους ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι θα έπρεπε να απορριφθεί από την αναθέτουσα αρχή η προσφορά της. Ως εκ τούτου, αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση της

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απέρριψε τη προσφορά της και έκανε αποδεκτή τη προσφορά της εταιρείας, προκειμένου η προσφεύγουσα να καταστεί εν τέλει και προσωρινή ανάδοχος.

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων».

11. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 517/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Απριλίου 2014 για τα φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου και για την κατάργηση του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 842/2006 και ειδικότερα του άρθρου 3 με τίτλο: Πρόληψη των εκπομπών φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου, παρ. 4 αυτού: «Τα φυσικά πρόσωπα που ασκούν τα καθήκοντα που αναφέρονται στο άρθρο 10 παράγραφος 1 στοιχεία α) έως γ) είναι πιστοποιημένα σύμφωνα με το άρθρο 10 παράγραφοι 4 και 7 και λαμβάνουν μέτρα για την πρόληψη της διαρροής φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου. Οι επιχειρήσεις που πραγματοποιούν την εγκατάσταση, την επισκευή, τη συντήρηση, την επιδιόρθωση ή τον παροπλισμό του εξοπλισμού που παρατίθεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως δ) είναι πιστοποιημένες σύμφωνα με το άρθρο 10 παράγραφοι 6 και 7 και

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

λαμβάνουν μέτρα για την πρόληψη της διαρροής φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου.» Σύμφωνα δε με τις διατάξεις του άρθρου 10 με τίτλο: Κατάρτιση και πιστοποίηση: «1. Τα κράτη μέλη, βάσει των ελάχιστων απαιτήσεων που αναφέρονται στην παράγραφο 5, θεσπίζουν ή προσαρμόζουν προγράμματα πιστοποίησης, συμπεριλαμβανομένων των διαδικασιών αξιολόγησης. Τα κράτη μέλη μεριμνούν ώστε να διατίθενται προγράμματα κατάρτισης για τα φυσικά πρόσωπα που εκτελούν τις ακόλουθες εργασίες: α) εγκατάσταση, επισκευή, συντήρηση, επιδιόρθωση ή παροπλισμό του εξοπλισμού που παρατίθεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως στ)· β) έλεγχο εντοπισμού διαρροών όπως προβλέπεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως ε) του εξοπλισμού που αναφέρεται στο άρθρο 4 παράγραφος 1· γ) ανάκτηση φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου όπως προβλέπεται στο άρθρο 8 παράγραφος 1. 2. Τα κράτη μέλη διασφαλίζουν ότι διατίθενται προγράμματα κατάρτισης για τα φυσικά πρόσωπα που ανακτούν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου από τον εξοπλισμό κλιματισμού των μηχανοκίνητων οχημάτων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της οδηγίας 2006/40/EK, βάσει των ελάχιστων απαιτήσεων που αναφέρονται στην παράγραφο 5. 3. Τα προγράμματα πιστοποίησης και κατάρτισης που προβλέπονται στις παραγράφους 1 και 2 αφορούν τα ακόλουθα: α) κείμενες κανονιστικές διατάξεις και ισχύοντα τεχνικά πρότυπα· β) πρόληψη των εκπομπών· γ) ανάκτηση φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου· δ) ασφαλή χειρισμό του εξοπλισμού του τύπου και του μεγέθους που καλύπτει το πιστοποιητικό· ε) πληροφορίες για τις σχετικές τεχνολογίες που αντικαθιστούν ή περιορίζουν τη χρήση των φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου και ασφαλής χειρισμός των ως άνω τεχνολογιών. 4. Πιστοποιητικά στο πλαίσιο των προγραμμάτων πιστοποίησης σύμφωνα με την παράγραφο 1 εκδίδονται υπό τον όρο ο αιτών να έχει ολοκληρώσει επιτυχώς διαδικασία αξιολόγησης που έχει θεσπιστεί σύμφωνα με τις παραγράφους 1, 3 και 5. 5. Οι ελάχιστες απαιτήσεις για τα προγράμματα πιστοποίησης είναι αυτές που προβλέπονται στους κανονισμούς (ΕΚ) αριθ. 303/2008 έως (ΕΚ) αριθ. 306/2008 και στην παράγραφο 12. Οι ελάχιστες απαιτήσεις για τις βεβαιώσεις κατάρτισης είναι αυτές που προβλέπονται στον κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 307/2008 και στην

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

παράγραφο 12. Στις εν λόγω ελάχιστες απαιτήσεις θα διασαφηνίζονται, για κάθε είδος εξοπλισμού που αναφέρεται στις παραγράφους 1 και 2, οι απαραίτητες πρακτικές δεξιότητες και θεωρητικές γνώσεις, όπου απαιτείται, ξεχωριστά για κάθε διαφορετική καλυπτόμενη δραστηριότητα, καθώς και οι προϋποθέσεις για την αμοιβαία αναγνώριση πιστοποιητικών και βεβαιώσεων κατάρτισης. 6. Τα κράτη μέλη καθιερώνουν ή προσαρμόζουν προγράμματα πιστοποίησης, βάσει των ελάχιστων απαιτήσεων που αναφέρονται στην παράγραφο 5, για τις επιχειρήσεις που πραγματοποιούν εγκατάσταση, επισκευή, συντήρηση, επιδιόρθωση ή παροπλισμό του εξοπλισμού που αναφέρεται στο άρθρο 4 παράγραφος 2 στοιχεία α) έως δ) για λογαριασμό τρίτων. 7. Τα πιστοποιητικά και οι βεβαιώσεις κατάρτισης που έχουν ήδη εκδοθεί σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 842/2006 παραμένουν σε ισχύ, σύμφωνα με τους όρους υπό τους οποίους εκδόθηκαν αρχικά. 8. Τα κράτη μέλη διασφαλίζουν ότι όλα τα φυσικά πρόσωπα που διαθέτουν πιστοποιητικά στο πλαίσιο των προγραμμάτων πιστοποίησης σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 7 διαθέτουν πρόσβαση σε πληροφορίες σχετικά με καθένα από τα υπόλοιπα: α) τις τεχνολογίες που αναφέρονται στην παράγραφο 3 στοιχείο ε) και β) στις υφιστάμενες κανονιστικές απαιτήσεις προκειμένου να εργάζονται με εξοπλισμό που περιέχει εναλλακτικά ψυκτικά μέσα αντί φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου. 9. Τα κράτη μέλη διασφαλίζουν τη διαθεσιμότητα προγραμμάτων κατάρτισης για τα φυσικά πρόσωπα που επιθυμούν να επικαιροποιήσουν τις γνώσεις τους επί των θεμάτων που αναφέρονται στην παράγραφο 3. 10. Έως την 1η Ιανουαρίου 2017, τα κράτη μέλη θα ενημερώσουν την Επιτροπή σχετικά με τα προγράμματα πιστοποίησης και κατάρτισης. Τα κράτη μέλη αναγνωρίζουν τα πιστοποιητικά και τις βεβαιώσεις κατάρτισης που εκδίδονται σε άλλο κράτος μέλος σύμφωνα με το παρόν άρθρο. Τα κράτη μέλη δεν περιορίζουν τις ελευθερίες παροχής υπηρεσιών ή εγκατάστασης λόγω έκδοσης πιστοποιητικού σε άλλο κράτος μέλος. 11. Κάθε επιχείρηση η οποία αναθέτει κάποια από τις εργασίες που αναφέρονται στην παράγραφο 1 σε άλλη επιχείρηση λαμβάνει όλα τα εύλογα μέτρα προκειμένου να διαπιστώσει ότι η εν λόγω επιχείρηση διαθέτει τα

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

απαιτούμενα πιστοποιητικά για τις εργασίες που θα επιτελέσει σύμφωνα με το παρόν άρθρο.»

12. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2015/2067 της Επιτροπής της 17ης Νοεμβρίου 2015 για τη θέσπιση, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΕ) αριθ. 517/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, ελάχιστων απαιτήσεων και των όρων αμοιβαίας αναγνώρισης για την πιστοποίηση των φυσικών προσώπων όσον αφορά τον σταθερό εξοπλισμό ψύξης, τον εξοπλισμό κλιματισμού και αντλιών θερμότητας, καθώς και τις μονάδες ψύξης σε φορτηγά ψυγεία και ρυμουλκούμενα ψυγεία που περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου και για την πιστοποίηση των εταιρειών όσον αφορά τον σταθερό εξοπλισμό ψύξης, τον εξοπλισμό κλιματισμού και αντλιών θερμότητας που περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου, στο άρθρο 3 του οποίου, με τίτλο Πιστοποίηση των φυσικών προσώπων ορίζεται: *«1. Τα φυσικά πρόσωπα που εκτελούν τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 είναι κάτοχοι πιστοποιητικού που αναφέρεται στο άρθρο 4 για την αντίστοιχη κατηγορία, όπως ορίζεται στην παράγραφο 2 του παρόντος άρθρου. 2. Τα πιστοποιητικά που βεβαιώνουν ότι ο κάτοχος πληροί τις απαιτήσεις για την άσκηση μίας ή περισσότερων από τις δραστηριότητες του άρθρου 2 παράγραφος 1 χορηγούνται για τις ακόλουθες κατηγορίες φυσικών προσώπων: α) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας I μπορούν να ασκούν όλες τις δραστηριότητες που προβλέπονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1· β) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας II μπορούν να ασκούν τις δραστηριότητες που προβλέπονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 στοιχείο α), υπό την προϋπόθεση ότι αυτές δεν απαιτούν παρέμβαση στο κύκλωμα ψύξης το οποίο περιέχει φθοριούχα αέρια θερμοκηπίου. Οι κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας II μπορούν να ασκούν τις δραστηριότητες του άρθρου 2 παράγραφος 1 στοιχεία β), γ) δ) και ε), όσον αφορά τον εξοπλισμό που αναφέρεται στο άρθρο 1, ο οποίος περιέχει λιγότερο από 3 kg φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου ή, στην περίπτωση των ερμητικά σφραγισμένων συστημάτων που φέρουν τη σχετική επισήμανση, περιέχει λιγότερο από 6 kg φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου· γ) κάτοχοι πιστοποιητικού*

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

της κατηγορίας III μπορούν να ασκούν τις δραστηριότητες του άρθρου 2 παράγραφος 1 στοιχείο β), όσον αφορά τον εξοπλισμό που αναφέρεται στο άρθρο 1, ο οποίος περιέχει λιγότερο από 3 kg φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου ή, στην περίπτωση των ερμητικά σφραγισμένων συστημάτων που φέρουν τη σχετική επισήμανση, περιέχει λιγότερο από 6 kg φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου· δ) κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας IV μπορούν να ασκούν τη δραστηριότητα που προβλέπεται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 στοιχείο α), υπό την προϋπόθεση ότι αυτή δεν απαιτεί παρέμβαση στο κύκλωμα ψύξης το οποίο περιέχει φθοριούχα αέρια θερμοκηπίου.

3. Η παράγραφος 1 δεν ισχύει για τα φυσικά πρόσωπα τα οποία εκτελούν εργασίες: α) σκληρής ετερογενούς συγκόλλησης, μαλακής ετερογενούς συγκόλλησης και αυτογενούς συγκόλλησης μερών συστήματος ή τεμαχίων εξοπλισμού στο πλαίσιο μίας από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1, και τα οποία διαθέτουν τα προσόντα που απαιτεί η εθνική νομοθεσία για την άσκηση τέτοιου είδους δραστηριοτήτων, υπό την προϋπόθεση ότι επιβλέπονται από πρόσωπο το οποίο κατέχει πιστοποιητικό το οποίο καλύπτει την αντίστοιχη δραστηριότητα και το οποίο πρόσωπο είναι υπεύθυνο για τη σωστή εκτέλεση της δραστηριότητας· β) ανάκτησης φθοριούχων αερίων του θερμοκηπίου από εξοπλισμό που καλύπτεται από την οδηγία 2012/19/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου (1), με φορτίο φθοριούχων αερίων θερμοκηπίου λιγότερο των 3 kg και λιγότερο των 5 τόνων ισοδυνάμου διοξειδίου του άνθρακα (CO₂) σε εγκαταστάσεις που καλύπτονται από άδεια σύμφωνα με το άρθρο 9 παράγραφοι 1 και 2 της εν λόγω οδηγίας, υπό την προϋπόθεση ότι τα πρόσωπα αυτά απασχολούνται από την εταιρεία που είναι κάτοχος της άδειας και έχουν ολοκληρώσει κύκλο μαθημάτων για την απόκτηση ελάχιστων δεξιοτήτων και γνώσεων οι οποίες αντιστοιχούν στην κατηγορία III, όπως ορίζεται στο παράρτημα I του παρόντος κανονισμού και είναι επικυρωμένες από βεβαίωση επάρκειας η οποία εκδόθηκε από τον κάτοχο της άδειας.

4. Τα φυσικά πρόσωπα που ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 δεν υπόκεινται στην απαίτηση που ορίζεται στην παράγραφο 1 του παρόντος άρθρου, υπό τον όρο ότι πληρούνται οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

α) έχουν εγγραφεί σε σειρά μαθημάτων κατάρτισης με σκοπό την απόκτηση πιστοποιητικού που καλύπτει τη σχετική δραστηριότητα· και β) ασκούν τη δραστηριότητα υπό την εποπτεία προσώπου που είναι κάτοχος πιστοποιητικού το οποίο καλύπτει την εν λόγω δραστηριότητα και το οποίο πρόσωπο είναι πλήρως υπεύθυνο για την ορθή εκτέλεση της δραστηριότητας· Η παρέκκλιση που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο εφαρμόζεται καθ' όλη τη διάρκεια των περιόδων που χρειάζονται για την εκτέλεση των δραστηριοτήτων οι οποίες αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 μη υπερβαίνοντας συνολικά τους 24 μήνες.» Σύμφωνα δε με το άρθρο 5 με τίτλο Πιστοποίηση εταιρειών: «Οι εταιρείες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 2 είναι κάτοχοι πιστοποιητικού όπως αναφέρεται στο άρθρο 6.» Το άρθρο 6 με τίτλο Πιστοποιητικά που χορηγούνται σε εταιρείες, ορίζει: «1. Ο φορέας πιστοποίησης κατά την έννοια του άρθρου 7 εκδίδει πιστοποιητικό σε εταιρεία για μία ή περισσότερες από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο άρθρο 2 παράγραφος 2, εφόσον πληρούνται οι ακόλουθες απαιτήσεις: α) απασχόληση φυσικών προσώπων πιστοποιημένων σύμφωνα με το άρθρο 3 για τις δραστηριότητες που απαιτούν πιστοποίηση, σε αριθμούς που αρκούν για την κάλυψη του αναμενόμενου όγκου δραστηριοτήτων· β) απόδειξη ότι διατίθενται τα αναγκαία εργαλεία και οι διαδικασίες στα φυσικά πρόσωπα που ασκούν τις δραστηριότητες για τις οποίες απαιτείται πιστοποίηση. 2. Το πιστοποιητικό περιλαμβάνει τουλάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ονομασία του φορέα πιστοποίησης, το πλήρες ονοματεπώνυμο του κατόχου, τον αριθμό πιστοποιητικού και, ενδεχομένως, την ημερομηνία λήξης· β) τις δραστηριότητες τις οποίες έχει δικαίωμα να ασκεί ο κάτοχος του πιστοποιητικού και για τις οποίες διευκρινίζεται η μέγιστη ποσότητα, εκφρασμένη σε χιλιόγραμμα, που περιέχει ο σχετικός εξοπλισμός· γ) την ημερομηνία έκδοσης και την υπογραφή του εκδίδοντος.»

13. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Π.Δ. 1/2013: «Αντικείμενο του παρόντος αποτελεί, για τις επαγγελματικές δραστηριότητες που προβλέπονται στις περιπτώσεις (γ) και (ε) του άρθρου 2 παρ. 3 του ν. 3982/2011 (Α' 143) και αφορούν τις ψυκτικές εγκαταστάσεις, ο καθορισμός των

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

βαθμίδων των επαγγελματικών προσόντων, των ασκούμενων κατά βαθμίδα επαγγελματικών δραστηριοτήτων, της διαδικασίας και των δικαιολογητικών που απαιτούνται για τη χορήγηση, την ανανέωση ή την επέκταση της άδειας άσκησης των ως άνω επαγγελματικών δραστηριοτήτων, από φυσικά πρόσωπα, καθώς και για την άσκηση των εν λόγω δραστηριοτήτων επίσης από φυσικά πρόσωπα, όταν συντρέχουν αντικειμενικώς διαπιστούμενες προϋποθέσεις. Με το παρόν καθορίζεται επίσης η διαδικασία έκδοσης των πιστοποιητικών που προβλέπονται στον Κανονισμό 303/2008 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η απόκτηση των οποίων αποτελεί αναγκαία προϋπόθεση για την άσκηση σημαντικού μέρους των ως άνω επαγγελματικών δραστηριοτήτων.» Σύμφωνα δε με το άρθρο 2 παρ. 1 αυτού: «1. Οι ασκούμενες επαγγελματικές δραστηριότητες που ρυθμίζονται με το παρόν διάταγμα είναι, η υλοποίηση της μελέτης ψυκτικής εγκατάστασης, όπου η μελέτη αυτή απαιτείται από την κείμενη νομοθεσία, η κατασκευή, η συντήρηση, η επισκευή και η εξυπηρέτηση της εν λόγω εγκατάστασης, ο έλεγχος για διαρροές, καθώς και η ανάκτηση του ψυκτικού μέσου της εγκατάστασης», ενώ η παρ. 3 ορίζει: «3. Τα φυσικά πρόσωπα που ασκούν τις ως άνω επαγγελματικές δραστηριότητες, με την επιφύλαξη του άρθρου 5 παρ. 7, κατατάσσονται σε τρεις βαθμίδες επαγγελματικών προσόντων: α) τεχνίτης ψυκτικός, που ανήκει στην πρώτη (1η) βαθμίδα β) αρχιτεχνίτης ψυκτικός, που ανήκει στη δεύτερη (2η) βαθμίδα γ) εργοδηγός ψυκτικός, που ανήκει στην τρίτη (3η) βαθμίδα.» Περαιτέρω στο άρθρο 12 με τίτλο Χορήγηση πιστοποιητικών του άρθρου 4 του Κανονισμού 303/2008 της Επιτροπής της ΕΕ και τρόπος διενέργειας εξετάσεων για την απόκτηση άδειας ή πιστοποιητικού, παρ. 5 ορίζεται: «5. Προϋπόθεση για την απόκτηση πιστοποιητικού Κατηγορίας I είναι να διαθέτει ο ενδιαφερόμενος: 5.1 Άδεια εργοδηγού ψυκτικού, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του παρόντος, ή 5.2 Άδεια του ψυκτικού εγκαταστάσεων 2ης Ειδικότητας ή Γενικών Εφαρμογών, η οποία εκδόθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 87/1996 και αντίστοιχη βεβαίωση επιτυχούς εξέτασης του ενδιαφερομένου, η οποία εκδίδεται από Φορέα Αξιολόγησης, ή 5.3 Άδεια εργοδηγού ψυκτικού, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

άρθρου 9 του παρόντος και αντίστοιχη βεβαίωση επιτυχούς εξέτασης του ενδιαφερομένου, η οποία εκδίδεται από Φορέα Αξιολόγησης, ή 5.4 Να διαθέτει ο ενδιαφερόμενος βεβαίωση αναγγελίας, η οποία εκδίδεται σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 5 του παρόντος και αντίστοιχη βεβαίωση επιτυχούς εξέτασης του ενδιαφερομένου, η οποία εκδίδεται από Φορέα Αξιολόγησης.»

14. Επειδή, εν προκειμένω στη με αριθ. πρωτ. 618/2018 Διακήρυξη του με την οποία προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την «Προμήθεια και Τοποθέτηση Κλιματιστικών Μονάδων στα πλαίσια του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων 2018», σε τμήματα, με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει της τιμής ανά είδος και με συνολική εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης 118.350,00€ άνευ ΦΠΑ ορίζεται στο κεφάλαιο 2.4.3 με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»: «...2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Ο προσφέρων επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά συμπληρωμένους και τους πίνακες του Παραρτήματος ΙΙ ψηφιακά υπογραμμένους (Πίνακας Συμμόρφωσης, Πίνακας Ανάλυσης Τεχνικής Προσφοράς) Τα ηλεκτρονικά υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια (Prospectus), θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο. Σε αντίθετη περίπτωση θα πρέπει να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα στην οποία θα δηλώνεται ότι τα αναγραφόμενα σε αυτά στοιχεία ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

φυλλαδίων (*Prospectus*) του κατασκευαστικού οίκου.» Στο δε ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης στο κεφάλαιο ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ – ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, αναφέρεται: «*Η παρούσα τεχνική περιγραφή - τεχνικές προδιαγραφές αφορούν, την προμήθεια και τοποθέτηση ενενήντα δύο (92) κλιματιστικών μονάδων (αντλίες θερμότητας) διαιρούμενου τύπου οι οποίες θα καλύψουν ανάγκες σε ψύξη και θέρμανση χώρων του Δ.Π.Θ. σε εγκαταστάσεις του στην(πενήντα δύο κλιματιστικά),(τριάντα τέσσερα κλιματιστικά) και(έξι κλιματιστικά), ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ: ... Τα συνεργεία τα οποία θα προβαίνουν στις εργασίες θα πρέπει να ικανοποιούν τα αναγραφόμενα στο Π.Δ. 01/2013. Περαιτέρω οι εργασίες που αφορούν την ανάκτηση και τη διακίνηση των ψυκτικών ρευστών, θα πρέπει να εκτελούνται από πιστοποιημένο Μηχανικό (Π.Ε./Τ.Ε.) ή Εργοδηγό Ψυκτικών Εγκαταστάσεων, ή αρχιτεχνίτη Ψυκτικών Εγκαταστάσεων ο οποίος θα εκδίδει και τα απαιτούμενα, βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας, έγγραφα. Αυτό θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων κατά την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού.»*

15. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, 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, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣτΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008). Ειδικά σε σχέση με το περιεχόμενο της υποβληθείσας τεχνικής προσφοράς,

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

όπως έχει κριθεί από τη νομολογία, οι τεχνικές προσφορές που υποβάλλουν οι υποψήφιοι πρέπει να ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές που θέτει και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού η διακήρυξη, ενώ τυχόν ελλείψεις ή ουσιώδεις αποκλίσεις τους δεν αναπληρώνονται από τη γενική δήλωση των υποψηφίων περί συμμόρφωσής τους με τους όρους της διακήρυξης (ΣΤΕ Ασφ 883/08, ΔΕφΑθ 980/13).

16. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και ενόψει της ανάγκης διασφάλισης των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, επιβάλλεται η αναθέτουσα αρχή να περιγράψει με τρόπο απολύτως σαφή και ακριβή στη διακήρυξη και στα λοιπά συμβατικά τεύχη που τη συνοδεύουν, τους όρους και τις πραγματικές συνθήκες, υπό τις οποίες θα κληθούν να υποβάλλουν προσφορά οι διαγωνιζόμενοι (ΔΕΚ C-31/87, Beentjes, C-87/94 Επιτροπή κατά Βελγίου, C-19/00 SIAC Construction, C-448/01, EVN AG, Wienstrom GmbH), δεσμευόμενη να αξιολογήσει τις προσφορές των διαγωνιζομένων, σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις που έχει ορίσει και χωρίς να μπορεί εκ των υστέρων, να προβεί σε οποιαδήποτε συμπλήρωση ή τροποποίηση του περιεχομένου τους.

17. Επειδή, από τη συνδυαστική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων καθώς και των όρων της Διακήρυξης, προκύπτει ότι εν προκειμένω η τεχνική προσφορά των υποψηφίων θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης και κατ'ακολουθίαν τα οριζόμενα στο Π.Δ. 1/2013, που είναι άλλωστε σε συμμόρφωση με τα προβλεπόμενα στον Κανονισμό 303/2008 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής και που έχει καταργηθεί με τις διατάξεις του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2015/2067. Για την κάλυψη δε της προϋπόθεσης της πιστοποίησης της τεχνικής ικανότητας όπως ορίζεται για τα νομικά πρόσωπα κατά τον Κανονισμό ΕΕ 2067/2015, οι κάτοχοι πιστοποιητικού της κατηγορίας Ι μπορούν να ασκούν όλες τις δραστηριότητες που προβλέπονται στο άρθρο 2 παράγραφος 1· ήτοι: α) έλεγχο εντοπισμού διαρροών του εξοπλισμού που

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

περιέχει φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου σε ποσότητες 5 τόνων ισοδύναμου CO₂ ή περισσότερο και δεν περιέχονται σε αφρούς, εκτός εάν ο εν λόγω εξοπλισμός είναι ερμητικά σφραγισμένος, φέρει σχετική επισήμανση και περιέχει φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου σε ποσότητες κάτω από 10 τόνους ισοδύναμου CO₂: β) ανάκτηση· γ) εγκατάσταση· δ) επιδιόρθωση, συντήρηση ή επισκευή· ε) παροπλισμός. Ενόψει των ανωτέρω και από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, προκύπτει ότι δεδομένου ότι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης η τεχνική προσφορά των υποψηφίων συμμετεχόντων περιλαμβάνει τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων αξιολογείται η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο Παράρτημα Ι (της οικείας διακήρυξης), απαιτείται προσκόμιση με την υποβολή της προσφοράς πιστοποιητικού Κατηγορίας Ι, του κατόχου και υποψηφίου συμμετέχοντα, το οποίο εκδίδεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 του ΠΔ 1/2013. Συνεπώς αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα ότι δεν απαιτείται η προσκόμιση του εν λόγω πιστοποιητικού, αντιθέτως αποτελεί η μη προσκόμιση του ουσιώδη απόκλιση επί ποινή αποκλεισμού των όρων της διακήρυξης και ορθώς η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει για αυτό το λόγο τη (τεχνική) προσφορά της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρείας.

18. Επειδή, εξάλλου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3 παρ. 3 και άρθρο 12 παρ. 5 του Π.Δ. 1/2013 (βλ. σκ.13), για διαρροές, την ανάκτηση ψυκτικών ρευστών, την εγκατάσταση, την συντήρηση ή την εξυπηρέτηση, σε πάσης φύσεως ψυκτικές εγκαταστάσεις από εργοδηγό ψυκτικό απαιτείται Πιστοποιητικό Κατηγορίας Ι. Από την επισκόπηση δε του φακέλου της υπόθεσης και δη του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης εμφανίζεται ότι ο ανάδοχος ευθύνεται για την καλή λειτουργία του αντικειμένου της προμήθειας και οφείλει να προβαίνει στην προβλεπόμενη συντήρηση και αποκατάσταση οποιαδήποτε βλάβης, αβασίμως κατά συνέπεια ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι το εν λόγω πιστοποιητικό δεν απαιτείται για την εκτέλεση της σύμβασης. Αυτό άλλωστε όπως ορθώς υποστηρίζει και η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ.7) έχει γίνει κατανοητό από τους άλλους

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

συμμετέχοντες που κατέθεσαν με τη προσφορά τους Πιστοποιητικό Κατηγορίας I για την ανάκτηση ψυκτικών ρευστών, επειδή πέραν από την υποχρέωση να τοποθετήσουν και να παραδώσουν τα κλιματιστικά σε πλήρη λειτουργία οφείλουν να προβαίνουν στην συντήρηση και αποκατάσταση κάθε βλάβης κατά την περίοδο της εγγύησης, όπως αναφέρεται δε στους σχετικούς όρους για την Εγγύηση καλής λειτουργίας και συγκεκριμένα *«Απαιτείται χρόνος εγγύησης καλής λειτουργίας του εξοπλισμού με την υποχρέωση της συντήρησης του από τον Ανάδοχο ίσος με αυτόν που αναφέρεται στις τεχνικές προδιαγραφές του κάθε είδους. Η εγγύηση καλής λειτουργίας αρχίζει να μετρά από την ημερομηνία παραλαβής του είδους.»* Κατά την περίοδο της εγγύησης καλής λειτουργίας, ο ανάδοχος ευθύνεται για την καλή λειτουργία του αντικειμένου της προμήθειας και οφείλει να προβαίνει στην προβλεπόμενη συντήρηση και αποκατάσταση οποιαδήποτε βλάβης.

19. Επειδή, εξάλλου το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι το δικαίωμα συμμετοχής καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να συντρέχουν και κρίνονται σε τρία (3) χρονικά σημεία, ήτοι α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών (κατακύρωση) του άρθρου 80 και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 παρ. 3 περ. γ' του Ν. 4412/2016, ενώ η πλήρωση όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής πρέπει να συντρέχει σωρευτικά και στα τρία ως άνω αναφερόμενα χρονικά σημεία (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 20 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σελ. 26). Ενόψει των ανωτέρω, η πλήρωση της προϋπόθεσης της τεχνικής ικανότητας και της απόδειξης αυτής κατά τους όρους της Διακήρυξης, δεν ικανοποιείτο από την προσφεύγουσα κατά το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς της ούτως ειπείν με την παράλειψη κατάθεσης του πιστοποιητικού Κατηγορίας I, σε διαφορετική δε περίπτωση θα βάλλονταν οι γενικές αρχές που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, ήτοι οι αρχές της ισότητας και της μη διακριτικής μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

20. Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι κάποια από τα προσφερθέντα από αυτή κλιματιστικά καθώς και τα ψυκτικά ρευστά που περιέχουν αυτά, και συγκεκριμένα τα 4 από τα 6 από αυτή είδη περιέχουν φθοριούχα αέρια του θερμοκηπίου σε ποσότητες μικρότερων των 5 τόνων ισοδυνάμου CO₂, και επομένως καλύπτονται από τις ικανότητες του εργοδηγού ψυκτικού που διαθέτει χωρίς να κατέχει πιστοποιητικό Κατηγορίας I δεν ευσταθεί διότι σύμφωνα με τους όρους της εν λόγω διακήρυξης προσφορές μπορούν να κατατίθενται για το σύνολο της υπό ανάθεση προμήθειας ή και για μέρος των υπό προμήθεια ειδών, αλλά για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά είδος και εν προκειμένω η προσφεύγουσα κατέθεσε προσφορά για όλα τα τμήματα του διαγωνισμού. Κατά συνέπεια ο εν λόγω ισχυρισμός για αποδοχή μέρους της κατατιθέμενης προσφοράς προβάλλεται απαραδέκτως και αβασίμως, αφού τίθεται ενάντια στους όρους του Διαγωνισμού και της κείμενης Νομοθεσίας για τις Δημόσιες Συμβάσεις.

21. Επειδή, κατά τα ως άνω δεδομένα, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, καθ' ο μέρος πλήττουν την προσβαλλόμενη απόφαση λόγω απόρριψης της προσφοράς της, πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμες, αφού, κατά τα προεκτεθέντα (βλ. σκ. 17-20) η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη ως μη πληρούσα τις απαιτούμενες προδιαγραφές, υποχρεωτικά βάσει των σχετικών όρων της διακήρυξης.

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, κρίνεται ως βάσιμος ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας, δεν στοιχειοθετείται έννομο συμφέρον αυτής, σχετικά με το αίτημά της για την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης ως προς την αποδοχή και αξιολόγηση της προσφοράς του έτερου διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα, που σύμφωνα με την προσβαλλόμενη αξιολογήθηκε και εγκρίθηκε για τη συνέχιση στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Και τούτο, διότι εφόσον κριθεί ως νόμιμος ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας, παρέλκει, ως αλυσιτελής η εξέταση του δεύτερου σκέλους αυτής και των οικείων λόγων που προβάλλει περί της αξιολόγησης της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου του (ΔΕΦΑΘ 892/2010),

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

καθώς, κατά τα παγίως κριθέντα (βλ. ΣτΕ 1156/2010, ΣτΕ Ε.Α. 64/2012, 695, 311/2009) διαγωνιζόμενος, ο οποίος νομίμως αποκλείεται από διαγωνισμό, δεν έχει, καταρχήν, έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, δοθέντος ότι με τον αποκλεισμό του καθίσταται, ως προς το διαγωνισμό αυτό, τρίτος. Κατ' εξαίρεση, και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφραση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το σύνολο του κοινοτικού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ο προσφεύγων προβάλλει με έννομο συμφέρον λόγους αποκλεισμού ίδιους με εκείνους που απετέλεσαν την αιτιολογία αποκλεισμού του, γεγονός όμως που δεν συντρέχει στη συγκεκριμένη υπόθεση.

23. Επειδή, η προσφεύγουσα αναφέρει λόγους για την απόρριψη της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας....., της οποίας η προσφορά έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή και κατέστη και προσωρινή ανάδοχος, αφού πληροί τους απαιτούμενους από τη διακήρυξη όρους και προδιαγραφές, οι οποίοι κατά τεκμήριο ήταν σαφείς και ακριβείς, δεδομένης της ανεπιφύλακτης συμμετοχής της προσφεύγουσας καθώς και της αποδοχής της τεχνικής προσφοράς της έτερης και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας, ως πληρούσα και συμμορφωθείσα με αυτές.

24. Επειδή, οι λόγοι που αναφέρει η προσφεύγουσα κατά της προσφοράς της έτερης εταιρείας αφορούν την πλημμελή –κατά τη προσφεύγουσα- συμπλήρωση του φύλλου συμμόρφωσης, καθώς και απόκλιση της προσφοράς της ως άνω εταιρείας από τις απαιτήσεις του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης τα προσφερόμενα προϊόντα να φέρουν την σήμανση CE και το ψυκτικό υγρό (Freon) να είναι φιλικό προς το περιβάλλον, ασφαλές για τον άνθρωπο και σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία (πχ R410a, R417a, R32 ή αντίστοιχο), λόγοι δηλαδή που σε καμία περίπτωση, δεν αποτελούν όμοιους λόγους με εκείνους για τους οποίους η προσφορά της προσφεύγουσας αποκλείσθηκε.

Αριθμός απόφασης: 717 /2018

25. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η προσφορά της προσφεύγουσας νομίμως απορρίφθηκε, ενώ ελλείπει το έννομο συμφέρον αυτής αναφορικά με την προσβολή της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

26. Επειδή, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 225369350958 0917 0098) ποσού 600,00€ πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται τη Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 225369350958 0917 0098) ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 27 Αυγούστου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 10 Σεπτεμβρίου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα