

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14.07.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1077/17.07.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 234/29.06.2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής ,περί έγκρισης του υπ' αριθμ. 1/26.06.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης , κατά το σκέλος που για το Τμήμα 5 του διαγωνισμού κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...», την από 14.07.2023 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του Τμήματος 5 («...») της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 90.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την από «...» Διακήρυξη, προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός με αντικείμενο «...» με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.380.097,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 15.05.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός για το Τμήμα 5 έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 14.07.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 5.07.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος για το Τμήμα 5 δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο οικονομικός φορέας «...». Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 1/26.06.2023 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού αιτήθηκε από τον οικονομικό φορέα «...» την παροχή διευκρινίσεων σχετικά με την «...» λόγω αναντιστοιχίας μεταξύ της τεχνικής περιγραφής και του τεχνικού φυλλαδίου, τις οποίες, εν συνεχεία, έκρινε αποδεκτές και, κατόπιν έκρινε ότι αμφότερες οι προσφορές πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές, και βαθμολογήθηκαν ο προσφεύγων με 101,88 και 100,26 ο οικονομικός φορέας «...». Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

5. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων για το Τμήμα 5 του εν θέματι διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και δοθέντος ότι ο διαγωνισμός διενεργείται βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

6. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: «...2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...]α) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ...ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς.[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

7. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της». [...]». Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαραίτους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

8. Επειδή, το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης...».

9. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α΄36) και ισχύει, ορίζει ότι : «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣΤΕ ΕπΑν 237/2021). Η ανωτέρω, όμως, δυνατότητα συμπλήρωσης-διευκρίνησης προϋποθέτει αναγκαίως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

(ΔεφΧανίων 18/2022), οπότε η συμπλήρωση αυτών θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών) τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί κατά καταστρατήγηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας.

10. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : « ...2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο " Τεχνικές Προδιαγραφές- Απαιτήσεις " της αρ. 1038/2018 Μελέτης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά (Τεχνικά Φυλλάδια- Προσπέκτους, καθώς και οποιοδήποτε έντυπο-έγγραφο-σχεδιάγραμμα, σχέδιο ή σκαρίφημα επιβεβαιώνει την συμφωνία των τεχνικών χαρακτηριστικών των προσφερόμενων ειδών με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης), βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερομενα στην ανωτέρω μελέτη [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους [...]2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), [...] β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης,[...] ΜΕΛΕΤΗ 1038/2021 [...] «...». Γενικά Σκοπός της παρούσας είναι η προμήθεια «...». [...] Αποκλίσεις Όλοι οι όροι είναι απαραίσιμοι, εκτός εάν αναφέρονται ως «επιθυμητοί» ή «κατά

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

προτίμηση», οπότε σε αυτή τη περίπτωση τυχόν αποκλίσεις αξιολογούνται-βαθμολογούνται ανάλογα. Όπου παρακάτω αναφέρεται η λέξη "περίπου", οι απαιτούμενες προδιαγραφές μπορεί να αποκλίνουν μέχρι και 5%, ενώ γίνονται δεκτές και οποιεσδήποτε θετικές αποκλίσεις, οι οποίες είναι προς όφελος της Υπηρεσίας. Επίσης γίνονται δεκτές και αποκλίσεις στον εξοπλισμό ή στα αναφερόμενα υλικά ή στα διάφορα συστήματα εφόσον πρόκειται για ισοδύναμο ή ανώτερο εξοπλισμό, ισοδύναμα ή ανώτερα υλικά, ισοδύναμα ή ανώτερα συστήματα αντίστοιχα. [...] Κινητήρας Για την μετάδοση κίνησης στα διάφορα επιμέρους συστήματα, το «...» θα πρέπει να φέρει κατάλληλο diesel κινητήρα, «...» περίπου 35kW, νέας αντιρρυπαντικής τεχνολογίας. Ο κινητήρας θα τροφοδοτείται από κατάλληλη δεξαμενή ικανής χωρητικότητας έτσι ώστε να υπάρχει μεγάλη αυτονομία λειτουργίας (επιθυμητή όσο το δυνατό μεγάλη χωρητικότητα). [...] Χοάνη φόρτωσης Η φόρτωση του «...» με το υλικό προς «...» θα γίνεται μέσω κατάλληλης χοάνης τροφοδοσίας. Εσωτερικά της χοάνης και στο δάπεδο αυτής θα βρίσκεται τοποθετημένη κατάλληλη ελαστική μεταφορική ταινία, μέσω της οποίας θα μεταφέρεται το υλικό προς το «...». Επίσης θα υπάρχει κατάλληλη διάταξη που θα παρέχει τη δυνατότητα ρύθμισης της ποσότητας από το τροφοδοτούμενο υλικό που οδηγείται προς το «...» ρυθμίζοντας έτσι και το αποτέλεσμα «...» που επιθυμεί ο χειριστής. Να περιγραφεί η χοάνη τροφοδοσίας-εσωτερική ταινία σύμφωνα με τα ανωτέρω Σύστημα «...». Το «...» θα φέρει «...» επεξεργασίας κατασκευασμένο από κατάλληλο διάτρητο υλικό. Θα φέρει οπές κατάλληλου μεγέθους για το «...» των εισερχομένων υλικών σε δύο ρεύματα, ένα μεγαλύτερο των 10mm και ένα μικρότερο των 10mm, ενώ εσωτερικά αυτού θα υπάρχουν τοποθετημένα ελάσματα σπειροειδούς μορφής μέσω των οποίων το υλικό θα διέρχεται κατά τον διαμήκη άξονα προς επεξεργασία. Το «...» θα έχει ικανό πάχος λαμαρίνας (επιθυμητό 6mm) στα διάφορα σημεία του, διάμετρο περίπου 1500 mm ενώ θα έχει ικανό μήκος για μεγάλη επιφάνεια «...». Επιπλέον, το «...» θα έχει τη δυνατότητα τοποθέτησης διαφόρων διαστάσεων πλέγματα χωρίς την ανάγκη αντικατάστασης όλου του «...». Η απόδοση επεξεργασίας του υπό προμήθεια «...» θα εξαρτάται από τον όγκο του υλικού που φορτώνεται, από το είδος του υλικού καθώς και από την

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

διάμετρο του πλέγματος. Σε κάθε περίπτωση η απόδοση του «...» θα είναι περίπου 25m³/hr σε υλικά που προκύπτουν από διεργασία «...» (η τιμή αναφέρεται μόνο στο συγκεκριμένο υλικό). Για τον καθαρισμό του «...» θα φέρει κατάλληλο σύστημα καθαρισμού, αποτελούμενο (ενδεικτικά) από μια στρογγυλή βούρτσα ελεύθερης επιστροφής κατάλληλης διαμέτρου, τοποθετημένης πάνω από το «...», η οποία θα επιτυγχάνει τον καθαρισμό του «...» ανεξάρτητα της φθοράς της βούρτσας. Να περιγραφεί το σύστημα «...» σύμφωνα με τα ανωτέρω Σύστημα μεταφοράς - απόρριψης επεξεργασθέντος υλικού Η εξαγωγή - απόρριψη του «...» υλικού θα γίνεται μέσω κατάλληλης ελαστικής μεταφορικής ταινίας η οποία θα είναι τοποθετημένη κάτω από το «...». Η μεταφορική αυτή ταινία θα έχει πλάτος περίπου 600 mm και κατάλληλο μήκος, ενώ η απόρριψη - εξαγωγή του υλικού θα μπορεί να γίνεται σε ύψος περίπου 1,5μ στο πίσω μέρος του «...». Για την εξαγωγή - απόρριψη του υλικού το πάχος του οποίου υπερβαίνει την αρχικά ορισθείσα διάμετρο των οπών του «...» θα υπάρχει μια δεύτερη κατάλληλη ελαστική μεταφορική ταινία, τοποθετημένη στο πίσω μέρος του «...» πίσω από το «...». Και αυτή η μεταφορική ταινία θα έχει επίσης κατάλληλο μήκος και πλάτος ενώ η απόρριψη θα μπορεί να γίνεται επίσης σε ύψος περίπου 1,9μ. Όλες οι μεταφορικές ταινίες θα είναι εξοπλισμένες με κατάλληλη διάταξη για την εύκολη και γρήγορη μεταφορά και απόρριψη του υλικού, θα έχουν την δυνατότητα ρύθμισης της ταχύτητας περιστροφής τους, ενώ θα διαθέτουν κατάλληλο σύστημα για την ανάπτυξη τους σε θέση εργασίας καθώς και την επαναφορά τους σε κλειστή θέση «θέση πορείας», όταν το «...» δεν χρησιμοποιείται. Να περιγραφεί το σύστημα μεταφοράς - απόρριψης επεξεργασθέντος υλικού σύμφωνα με τα ανωτέρω [...] Με την Τεχνική προσφορά θα υποβληθούν τα κάτωθι: 1. Αναλυτική Τεχνική Περιγραφή με δομή αντίστοιχη των Τεχνικών Προδιαγραφών της παρούσας όπου θα παρουσιάζονται όλα τα τεχνικά στοιχεία τους για να ελεγχθεί η συμφωνία τους με τις τεχνικές προδιαγραφές και να αξιολογηθεί το προσφερόμενο «...». 2. Τεχνικά Φυλλάδια-Προσπέκτους, καθώς και οποιοδήποτε έντυπο-έγγραφο-σχέδιο ή σκαρίφημα επιβεβαιώνει την συμφωνία των τεχνικών χαρακτηριστικών των οχημάτων με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης...».

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

Κατά δε τα παγίως γινόμενα 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, 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. 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. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

11. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για το Τμήμα 5 του διαγωνισμού, διότι από το τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή προκύπτει ότι η «...» του προσφερόμενου είδους ανέρχεται σε 36hp (ήτοι 26,85kW) και άρα υπολείπεται της ζητούμενης «...» 35kW, η δε Επιτροπή Διαγωνισμού εσφαλμένα ζήτησε διευκρινήσεις επί του ζητήματος, καθότι τούτο παρείχε την δυνατότητα προσκόμισης ουσιώδους στοιχείου τεθέντος επί ποιινή αποκλεισμού, με αποτέλεσμα την υποβολή νέας προσφοράς εκ μέρους του οικονομικού φορέα «...». Περαιτέρω, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι από την τεχνική περιγραφή και από το μοναδικό τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή του προσφερόμενου από τον οικονομικό φορέα «...» είδους δεν περιγράφεται ούτε αποδεικνύεται ο τρόπος πλήρωσης πλήθους τεχνικών προδιαγραφών της μελέτης για τον κινητήρα, τη χροάνη τροφοδοσίας, το σύστημα «...» και το σύστημα μεταφοράς-απόρριψης επεξεργασθέντος υλικού, η εν λόγω δε έλλειψη της τεχνικής προσφοράς δεν δύναται να καλυφθεί από την τεχνική περιγραφή, καθώς ο οικονομικός φορέας «...» δεν αποτελεί κατασκευαστή του προσφερόμενου είδους και δεν μπορεί να βεβαιώσει την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών.

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

12. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της υπ' αριθμ. 1038/2021 μελέτης και ιδίως τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή καθώς και οιοδήποτε έτερο έγγραφο τεκμηριώνει τη συμφωνία των τεχνικών χαρακτηριστικών των προσφερόμενων ειδών με τις απαιτήσεις της εν λόγω μελέτης. Ειδικότερα, στην υπ' αριθμ. 1038/2021 μελέτη, για το είδος «...» (Τμήμα 5) τίθενται, μεταξύ άλλων, οι ακόλουθες απαραίτητες τεχνικές προδιαγραφές : α) ο κινητήρας να έχει «...» περίπου 35kW και να τροφοδοτείται από κατάλληλη δεξαμενή ικανής χωρητικότητας, β) στη χοάνη φόρτωσης να υπάρχει κατάλληλη διάταξη που θα παρέχει τη δυνατότητα ρύθμισης της ποσότητας από το τροφοδοτούμενο υλικό που οδηγείται προς το «...», γ) το σύστημα «...» να φέρει οπές κατάλληλου μεγέθους για το «...» των εισερχομένων υλικών σε δύο ρεύματα, ένα μεγαλύτερο των 10mm και ένα μικρότερο των 10mm και να έχει τη δυνατότητα τοποθέτησης διαφόρων διαστάσεων πλεγμάτων χωρίς την ανάγκη αντικατάστασης όλου του «...» και δ) ως προς το σύστημα μεταφοράς - απόρριψης επεξεργασθέντος υλικού, η εξαγωγή - απόρριψη του «...» υλικού να γίνεται μέσω κατάλληλης ελαστικής μεταφορικής ταινίας, η οποία θα είναι τοποθετημένη κάτω από το «...», πλάτους περίπου 600 mm και κατάλληλου μήκους, ενώ η απόρριψη - εξαγωγή του υλικού να γίνεται σε ύψος περίπου 1,5μ στο πίσω μέρος του «...» και να υπάρχει μια δεύτερη κατάλληλη ελαστική μεταφορική ταινία, τοποθετημένη στο πίσω μέρος του «...» πίσω από το «...», με κατάλληλο μήκος και πλάτος ενώ η απόρριψη να γίνεται επίσης σε ύψος περίπου 1,9μ. Επίσης, στην υπ' αριθμ. 1038/2021 μελέτη επισημαίνεται ότι απαιτείται να υποβληθούν με την τεχνική προσφορά αναλυτική τεχνική περιγραφή, όπου θα παρουσιάζονται τα τεχνικά στοιχεία του προσφερόμενου είδους, και τεχνικά φυλλάδια ή έτερα έγγραφα για την επιβεβαίωση της συμφωνίας του προσφερόμενου είδους με τις τεχνικές προδιαγραφές και άρα, σαφώς, προκύπτει ότι, σύμφωνα με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, η τεχνική περιγραφή αφορά μόνον την παρουσίαση του προσφερόμενου είδους και δεν αποτελεί μέσο απόδειξης τεχνικών προδιαγραφών, διακρίνεται δε σαφώς από τα τεχνικά φυλλάδια του

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

κατασκευαστή ή έστω έτερα αντίστοιχα έγγραφο που απαιτούνται για την απόδειξη της συμμόρφωσης του προσφερόμενου είδους με τις απαιτήσεις της μελέτης.

13. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο οικονομικός φορέας «...» δήλωσε ότι προσφέρει το «...» του κατασκευαστικού οίκου «...» και υπέβαλε τεχνική περιγραφή που απλώς επαναλαμβάνει τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης και στην οποία αναφέρεται ότι ο κινητήρας έχει «...» 35kW. Επίσης, ο οικονομικός φορέας «...» προσκόμισε μονοσέλιδο τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή στο οποίο, καταρχάς, δηλώνεται ότι ο κινητήρας έχει «...» 36hp και άρα δεν πληροί την απαίτηση της μελέτης περί «...» 35kW, καθώς η εν λόγω «...» αντιστοιχεί σε 26,85kW, ως αποδεικνύει ο προσφεύγων. Περαιτέρω, στο υποβληθέν τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή δεν περιλαμβάνεται καμία αναφορά για την πλήρωση των εκτεθέντων υπό σκέψη 12 έτερων τεχνικών προδιαγραφών για τον κινητήρα, τη χροάνη φόρτωσης, το σύστημα «...» και το σύστημα μεταφοράς - απόρριψης επεξεργασθέντος υλικού. Ως εκ τούτου, δοθέντος ότι, κατά τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης και την υπ' αριθμ. 1038/2021 μελέτη, το τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή αποτελεί το αποδεικτικό μέσο πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών και όχι η τεχνική περιγραφή, που υποβάλλεται προς τον σκοπό μόνον παρουσίασης του προσφερόμενου είδους, η Επιτροπή Διαγωνισμού εσφαλμένως κάλεσε τον οικονομικό φορέα «...» σε διευκρινίσεις ως προς την «...» του κινητήρα, διότι ουδεμία αναντιστοιχία παρουσιάζει η προσφορά του, εφόσον στο τεχνικό φυλλάδιο ρητώς δηλώνεται «...» που δεν καλύπτει την απαίτηση της μελέτης. Ενόψει τούτου, βασίμως ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να διαπιστώσει τη μη πλήρωση της προδιαγραφής ως προς την «...» του κινητήρα και, άρα, η κλήση του οικονομικού φορέα «...» σε διευκρινίσεις δεν είναι νόμιμη, βάσει των όσων έγιναν δεκτά υπό σκέψη 9, αλλά και για τον προσθέτο λόγο ότι είχε ως αποτέλεσμα την ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» δια της προσκόμισης νέου τεχνικού φυλλαδίου και βεβαίωσης του κατασκευαστή με την οποία τεκμηριώνεται το πρώτον εκ των υστέρων η πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής σχετικά με την «...» του

Αριθμός απόφασης: 1352 /2023

κινητήρα. Πέραν των ανωτέρω, εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή έκρινε, λαμβάνοντας υπόψιν ως τεκμηριωτικό έγγραφο την τεχνική περιγραφή που έχει συνταχθεί από τον οικονομικό φορέα «...», ότι το προσφερόμενο είδος πληροί τις εκτεθείσες υπό σκέψη 12 έτερες τεχνικές προδιαγραφές για τον κινητήρα, τη χοάνη φόρτωσης, το σύστημα «...» και το σύστημα μεταφοράς - απόρριψης επεξεργασθέντος υλικού, καθώς η σχετική κρίση της έπρεπε να ερείδεται στα προσκομισθέντα τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή, από τα οποία όμως, εν προκειμένω, δεν προκύπτει η συμμόρφωση με τις επίμαχες απαιτήσεις. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» λόγω μη πλήρωσης τεχνικών προδιαγραφών για το είδος «...» (Τμήμα 5) του διαγωνισμού και οι σχετικοί λόγοι της προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι.

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 234/29.06.2023 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για το Τμήμα 5 του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο στον προσφεύγοντα κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 234/29.06.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 600€

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 2 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ