

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 14-11-2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 5.10.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1532/6.10. 2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «...», στο εξής ο προσφεύγων, που εδρεύει στη ..., οδός ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της αναθέτουσας αρχής: : «... / ...», στο εξής η «αναθέτουσα αρχή», που εδρεύει στο ..., ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της εκτελεστής με αριθμ. ... Πράξης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκαν τα Πρακτικά αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, οικονομικής προσφοράς και των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή στο διαγωνισμό η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», ο οποίος αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος της σύμβασης για το είδος «... CPV :

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

- 1.Για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής έχει καταβληθεί το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., συνολικού ποσού 600 ευρώ.
2. Με την α/α ... διακήρυξη προκηρύχθηκε διαγωνισμός για την προμήθεια του είδους: «... CPV : ...» για τις ανάγκες του ... - ... για ... (...) έτη, με

κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφοράς, βάσει τιμής.

3. Η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 5-10-2023, δηλαδή εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση της προσβαλλομένης στον προσφεύγοντα (στις 25-09-2023) διά της ανάρτησής της στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

4. Ο προσφεύγων με πρόδηλο έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προβαλλόμενης, επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα που προηγείται του ίδιου σε σειρά μειοδοσίας.

5. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή στις 6-10-2023 στους ενδιαφερόμενους να ασκήσουν παρέμβαση.

6. Με την .../2023 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου ορίστηκε ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής και εισηγήτρια και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει τις απόψεις τις, τις οποίες υπέβαλε εμπρόθεσμα στις ...-...-2023 και κοινοποίησε αυθημερόν σε κάθε ενδιαφερόμενο.

7. Ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι το προσφερόμενο από τον οικονομικό φορέα «...» είδος δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης διότι, όπως προκύπτει από τα έγγραφα της προσφοράς του, προσέφερε «...», ενώ η διακήρυξη ζητά τα ... μιας χρήσης «να μην είναι ...» (Τεχνικές Προδιαγραφές ..., σελ. ..., όρος ...).

8. Σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής ο ανωτέρω οικονομικός φορέας υπέβαλε προσφορά για τα ζητούμενα από τη διακήρυξη ..., όπως προέκυψε και από το προσκομισθέν δείγμα, αλλά εκ παραδρομής υπέβαλε πιστοποιητικά για

9. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης: *«Η τεχνική προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένη θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές, που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Ι (ενότητα 2), 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», ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ... [...] «6.Να μην είναι ...». Όπως με σαφήνεια προκύπτει από τις ως άνω διατάξεις της διακήρυξης, ο προσφέρων πρέπει να αποδεικνύει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του, με κατάλληλα τεκμηριωτικά έγγραφα, ότι το προσφερόμενο είδος πληροί τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές. Δηλαδή, μεταξύ άλλων, θα πρέπει να τεκμηριώνει ότι τα προσφερόμενα ... δεν είναι

10. Όπως προκύπτει από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης, η εταιρεία ... προς τεκμηρίωση της πλήρωσης των απαιτήσεων της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και της ανωτέρω, προσκόμισε με την τεχνική προσφορά της τεχνικό φυλλάδιο - Δήλωση Συμμόρφωσης ... με ημερομηνία ...-...-2020 της εταιρείας ... (αρχείο με την ονομασία ...), το οποίο αφορά ... με ..., μη Περαιτέρω, προσκόμισε τη με ημερομηνία ... 2020 Δήλωση της εταιρείας ... Δήλωση Συμμόρφωσης. Σύμφωνα με τον 2017/... Κανονισμό ... Ειδών και τον 2016/... Κανονισμό Μέσων Ατομικής Προστασίας (αρχείο με την ονομασία ...), στην οποία γίνεται ρητή αναφορά ότι αφορά ..., ..., μη Τέλος, και από το προσκομισθέν από την εν λόγω εταιρεία Πιστοποιητικό ... (αρχείο με την ονομασία ...) προκύπτει ότι αυτό αφορά Μη ..., λευκά πέντε θέσεων ... με Ωστε, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, η ανωτέρω εταιρεία δεν απέδειξε την πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής για την προσφορά ... χωρίς ... και, επομένως, η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

11. Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η εταιρεία «...» υπέβαλλε μεν πίνακα συμμόρφωσης (αρχείο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ.signed»), ωστόσο αυτός είναι ελλιπής, καθώς έχει συμπληρώσει το σύνολο των τεχνικών εγγράφων και φυλλαδίων, που περιλαμβάνει η προσφορά της, χωρίς να επιτυγχάνει την απαιτούμενη αντιστοιχία με τα τεχνικά χαρακτηριστικά όπως ρητά ζητεί η διακήρυξη. Οι

παραπομπές στα έγγραφα που αποδεικνύουν τις ζητούμενες προδιαγραφές, είναι παντελώς αόριστες, χωρίς αντιστοίχιση των προδιαγραφών με συγκεκριμένες σελίδες ή παραγράφους των εγγράφων ή αντιστοίχιση εξολοκλήρου ενός πιστοποιητικού με την εκάστοτε προδιαγραφή, με συνέπεια η αποδεικτική αξία των παραπομπών να είναι μηδενική και τελικά από τον πίνακα να μην αποδεικνύεται το ζητούμενο, ήτοι η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών. Για παράδειγμα αναφέρεται παντελώς αόριστα σε «τεχνικά φυλλάδια, υπ. Δηλώσεις». Πουθενά δεν προσδιορίζει τα ονόματα των φυλλαδίων, ποιο αντιστοιχεί σε κάθε μια από τις ζητούμενες προδιαγραφές ή τις σελίδες ή παραγράφους στις οποίες παραπέμπει για να αποδείξει την συμμόρφωση με την κάθε απαίτηση ξεχωριστά, ούτε επιτυγχάνει τη ρητώς ζητούμενη, επί ποινή απόρριψης, από τη διακήρυξη παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται. Όστε, εφόσον το φύλλο συμμόρφωσης συμπληρώθηκε πλημμελώς, η προσφορά της ανωτέρω εταιρείας έπρεπε να είχε απορριφθεί.

12. Η αναθέτουσα αρχή ουδέν αναφέρει στις απόψεις της αναφορικά με τον υπό κρίση λόγο της προσφυγής.

13. Σύμφωνα με το Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης (σελ. ...) «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ" Για κάθε είδος και για όλες τις γενικές και ειδικές τεχνικές προδιαγραφές, που ζητούνται, θα πρέπει να συμπληρωθεί αναλυτικό φύλλο συμμόρφωσης με παραπομπή σε κωδικό και σε σελίδα καταλόγου ή/και τεχνικών φυλλαδίων της κατασκευάστριας εταιρείας. Όλοι οι κωδικοί και οι τεχνικές προδιαγραφές, που ζητούνται, πρέπει να επισημαίνονται στους αντίστοιχους καταλόγους ή/και τα τεχνικά φυλλάδια που θα επισυνάπτονται. Προσφορές που υποβάλλονται χωρίς να περιλαμβάνονται τα πιο πάνω στοιχεία, απορρίπτονται.» Στη Στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε Παράρτημα της Τεχνικής Προσφοράς, το οποίο θα περιλαμβάνει αριθμημένα τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού... κλπ., που κατά την κρίση του Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης. Στην αρχή του Παραρτήματος καταγράφεται αναλυτικός πίνακας των περιεχομένων του. Τονίζεται ότι είναι υποχρεωτική η απάντηση σε όλα τα

σημεία του ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ και η παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται. Ο ανωτέρω πίνακας να συνταχθεί, συμπληρωθεί και υποβληθεί στο ΕΣΗΔΗΣ ψηφιακά υπογεγραμμένος ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ».

14. Όπως προκύπτει από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης και βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, η εταιρεία «...» δεν υπέβαλε αναλυτικό φύλλο συμμόρφωσης με παραπομπή σε κωδικό και σε σελίδα καταλόγου ή/και τεχνικών φυλλαδίων της κατασκευάστριας εταιρείας. Η παραπομπή αναφέρεται παντελώς αόριστα σε «τεχνικά φυλλάδια, υπ. Δηλώσεις κλπ», χωρίς να προσδιορίζονται τα ονόματα των φυλλαδίων, δηλαδή ποιό αντιστοιχεί σε κάθε μια από τις ζητούμενες προδιαγραφές, ούτε έχουν προσδιορισθεί οι σελίδες ή τα σημεία στα οποία γίνεται η παραπομπή προς απόδειξη της συμμόρφωσης με την κάθε απαίτηση ξεχωριστά. Ωστε, το Φύλλο Συμμόρφωσης δεν φέρει τα επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενα στοιχεία και η προσφορά του ανωτέρω φορέα έπρεπε να απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς, ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

15. Με τον τρίτο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η εταιρεία «...» δεν έχει προσκομίσει τεκμηριωτικά έγγραφα για την απόδειξη της συμμόρφωσής της με τις τεχνικές προδιαγραφές περί συμφωνίας του προσφερόμενου είδους με τα Ευρωπαϊκά Πρότυπα EN

16. Η αναθέτουσα αρχή ουδέν αναφέρει στις απόψεις της σχετικά με τον υπό κρίση λόγο της προσφυγής.

17. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης -ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ... [...] ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ (σελ. ...): Για τα ... όλων των τύπων θα πρέπει : 1. Να αποδεικνύεται μέθοδος παραγωγής που εξασφαλίζει ανώτερο επίπεδο ποιότητας ... (...) σύμφωνα με το Ευρωπαϊκό Πρότυπο EN ... και έλεγχος για την ανίχνευση των ... σύμφωνα με το ίδιο πρότυπο. 2. Να αποδεικνύεται ότι έχει γίνει έλεγχος των φυσικών ιδιοτήτων του ..., όπως τα κατώτατα όρια αντοχής σε ... (πίνακας 1) σύμφωνα με το Ευρωπαϊκό Πρότυπο EN ... και να υπάρχει συμφωνία μεγέθους και διαστάσεων ... (πλάτος και ελάχιστο μήκος) όπως απαιτεί το ίδιο πρότυπο (πίνακας ... και ...). Να

αποδεικνύεται έλεγχος της ... του ασφάλειας σύμφωνα με το Ευρωπαϊκό Πρότυπο EN ... [...]». Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει με σαφήνεια ότι τα επίμαχα είδη θα πρέπει, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι, να συμμορφώνονται με τα εναρμονισμένα ευρωπαϊκά πρότυπα EN ... έως ..., τα οποία περιλαμβάνουν το ελάχιστο επίπεδο προδιαγραφών (βασικές απαιτήσεις) που θα πρέπει να πληρούν τα ...προϊόντα (οδηγία .../...). Προς απόδειξη της συμμόρφωσης αυτής, θα πρέπει να προσκομίζονται με την τεχνική προσφορά κατάλληλα έγγραφα, όπως λ.χ ... από τις οποίες θα προκύπτει ότι ο έλεγχος των ... έγινε βάσει των απαιτήσεων (... , ... κτλ) που περιλαμβάνονται στα εν λόγω πρότυπα κλπ.

18. Εν προκειμένω, η εταιρεία ... δεν έχει προσκομίσει τεκμηριωτικά έγγραφα, τα οποία να αποδεικνύουν την πλήρωση του προτύπου EN ... έως ..., ενώ δεν έχει κάνει καμία σχετική αναφορά ούτε στο Φύλλο Συμμόρφωσής της. Συνεπώς, η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με όσα ισχυρίζεται ο προσφεύγων.

19. Με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται, ότι η εταιρεία «...» δεν προσκόμισε καμία δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας από την οποία προμηθεύεται το προσφερόμενο είδος σύμφωνα με τα οριζόμενα στους όρους των τεχνικών απαιτήσεων της διακήρυξης.

20. Η αναθέτουσα αρχή ουδέν αναφέρει στις απόψεις της αναφορικά με τον υπό κρίση λόγο της προσφυγής.

21. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, Παράρτημα Ι (σελ. ...), ΠΙΝΑΚΑΣ ... - ΓΕΝΙΚΕΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ «*Τα προσφερόμενα είδη θα πρέπει να πληρούν τις Τεχνικές Προδιαγραφές, που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης, καθορίζουν τις ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις των ειδών και είναι απαραίτητες. Οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτές συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς και έχουν ως ακολούθως :* 1..., 2... 3. *Η κάθε προσφέρουσα εταιρεία, σε περίπτωση που είναι διαφορετική από την κατασκευάστρια, να προσκομίσει δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας που να αναφέρεται στον συγκεκριμένο διαγωνισμό και να δηλώνει ότι σε περίπτωση κατακύρωσης σύμβασης στην προσφέρουσα εταιρεία, η κατασκευάστρια θα δεσμευτεί να την προμηθεύσει με τη*

συγκεκριμένη ποσότητα των κατακυρωθέντων ειδών της σύμβασης. 4. Η κάθε προσφέρουσα εταιρεία, σε περίπτωση που είναι διαφορετική από την κατασκευάστρια, να προσκομίσει δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας που να δηλώνει ότι η προσφέρουσα θα ενημερώνεται για όλες τις πιθανές ανακλήσεις/αποσύρσεις προϊόντων, σχετικά με τα είδη που έχει προσφέρει στον διαγωνισμό. 5. Δήλωση του κατασκευαστικού οίκου ότι τα προϊόντα είναι γνήσια και αμεταχείριστα.»

22. Όπως προκύπτει από τη μελέτη της υπόθεσης, η εταιρεία «...» δεν προσκόμισε καμία τέτοια δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας ... από την οποία προμηθεύεται το προσφερόμενο είδος σύμφωνα με τα ανωτέρω οριζόμενα στους όρους 3, 4 και 5 των τεχνικών απαιτήσεων της διακήρυξης. Το μόνο σχετικό έγγραφο που προσκόμισε, είναι το αρχείο «...», το οποίο, όμως, αφενός είναι υπογεγραμμένο μόνο από την εταιρεία ... και όχι και από την κατασκευάστρια και αφετέρου δεν δηλώνονται, ούτε βεβαιώνονται με αυτό τα ανωτέρω απαιτούμενα από τη διακήρυξη. Αντίθετα, το μόνο το οποίο αναφέρεται είναι, ότι η εταιρεία ... είναι ο εισαγωγέας των ειδών. Συνεπώς, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής.

22. Κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή. Επίσης, πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή στον διαγωνισμό η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για το είδος «... CPV : ...»

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 14-11-2023 και εκδόθηκε στις 4-12-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός απόφασης: 1777/ 2023

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ