

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 28/11/2023 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή, υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1625/20.10.2023, της προσφεύγουσας, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής καλουμένη «προσφεύγουσα»).

Κατά : «...» (εφ' εξής «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Την παρέμβαση της εταιρείας, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής «παρεμβαίνουσα»).

Με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη πράξη της ... , κατά το σκέλος απόρριψης της προσφοράς της, επικύρωσης του Πρακτικού 1 της Επιτροπής Διενέργειας & Αξιολόγησης του διαγωνισμού για την «...» και κήρυξης της εταιρείας «...», ως αναδόχου του οικείου διαγωνισμού.

Με την οικεία παρέμβαση επιδιώκεται η απόρριψη της εξεταζόμενης προσφυγής.

**Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή**

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφθηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ανοικτές διαδικασίες κάτω των ορίων, για ... , με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής. Στον προαναφερόμενο διαγωνισμό συμμετείχαν -πέραν της προσφεύγουσας εταιρείας- ένας (1) ακόμη οικονομικός φορέας, ήτοι η παρεμβαίνουσα εταιρεία, με την επωνυμία «...», η οποία υπέβαλε την υπ' αριθμ. Πρωτ. .../27.6.2023 προσφορά. Στις 06-7-2023, κατά την προγραμματισμένη συνεδρίαση, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού για την ηλεκτρονική αποσφράγιση των

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

υποβληθεισών προσφορών και λήψη απόφασης, σύμφωνα με την ανωτέρω διακήρυξη ηλεκτρονικού διαγωνισμού, αφού εξέτασε τους φακέλλους των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς εκάστου οικονομικού φορέως, έκρινε νόμιμα και πλήρη τα δικαιολογητικά συμμετοχής της προσφεύγουσας, ως και της ως άνω ανταγωνίστριας, διεπίστωσε ωστόσο την μη εναρμόνιση των στοιχείων της Τεχνικής Προσφοράς της με τους όρους της διακήρυξης (κατά τα σημειούμενα στο οικείο πρακτικό σημεία), ενώ αντιθέτως έκρινε, ότι η Τεχνική Προσφορά της εταιρείας «...» ήταν σύννομη, ήτοι ότι «τεκμηριώνεται η συμμόρφωση της σε σχέση με τις απαιτήσεις της διακήρυξης». Στην συνέχεια, η Επιτροπή προχώρησε στον έλεγχο της οικονομικής προσφοράς της ανωτέρω προκριθείσας εταιρείας, την οποία έκρινε ομοίως, ότι συμμορφώνεται με τους όρους της διακήρυξης και ότι είναι συμφέρουσα, συντάσσοντας το από 06/7/2023 Πρακτικό Διενέργειας και Αξιολόγησης, με το οποίο, αφού απέρριψε την προσφορά συμμετοχής της προσφεύγουσας, προέκρινε την ανωτέρω ομόρρυθμη εταιρεία, ως προσωρινή ανάδοχο, αντί του ποσού των 201.499,99 (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), σύμφωνα με την σχετική Αναλυτική Διακήρυξη. Τις παραπάνω ενέργειες και το πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού ενέκρινε η Οικονομική Επιτροπή της ... , με την υπ'αριθμ. .../2023 απόφασή της (22/20.7.2023 Απόσπασμα πρακτικού της). Εν συνεχεία, στις 30/8/2023, η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού έλεγξε τα δικαιολογητικά, που υπέβαλε αρχικά και συμπληρωματικά η ανωτέρω προσωρινή ανάδοχος, εισηγήθηκε την κατακύρωση του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα εταιρεία «...» στο ποσό της υποβληθείσας προσφοράς της, συντάσσοντας το υπό ίδια ημερομηνία πρακτικό κατακύρωσης. Το σταλόν ως άνω Πρακτικό, με την εισήγηση της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, επικύρωσε και ενέκρινε τελικά η Οικονομική Επιτροπή της ... , με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφασή της, κατακυρώνοντας την σύμβαση «...» στον προσωρινό ανάδοχο «...», με ποσό προσφοράς 201.499,99 (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Στις 12.10.2023, η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε σε όλους τους συμμετέχοντες το ως άνω Πρακτικό Συνεδρίασης (σε απόσπασμα), μέσω της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.).

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας, κατά την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί νόμιμο e-παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, με κωδικό ... αξίας 1008,06 €, ομού με το e-Παράβολο με την ένδειξη αυτόματης δέσμευσης [βλ. εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

4. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε τις από 02/11/2023 εμπρόθεσμες απόψεις της, δοθείσης της από 19/10/2023 κατάθεσης της επίμαχης προσφυγής.

5. Επειδή, κατά τα παγίως γεινόμενα δεκτά από την νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον 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 παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ. ΣΤΕ 2137/1993, ενώ η παράβαση των διατάξεων από τους διαγωνιζόμενους καθιστά τις προσφορές τους απαράδεκτες (βλ. ΣΤΕ 1969/2013, ΕΑ ΣΤΕ 689/2011, ΕΣ τμ. VI 2495/2009 κ.α). Επίσης, ο τρόπος σύνταξης των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφ' ενός της τήρησης των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσης αφ' ετέρου της ανάγκης ευχερούς σύγκρισης των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοίωσης αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Εν όψει τούτων, κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία, προκειμένου να συμμετάσχει

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

νομίμως στον διαγωνισμό (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012). Μεταξύ των διατάξεων της Διακήρυξης, προς τις οποίες υποχρεούνται να συμμορφώνονται οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς, είναι και εκείνες, διά των οποίων καθορίζονται οι επί μέρους τεχνικές προδιαγραφές τις οποίες πρέπει να πληρούν οι υποβληθείσες τεχνικές προσφορές των υποψηφίων. Η έννοια των τεχνικών προδιαγραφών προσδιορίζεται στο Παράρτημα VII, σημείο 1, στοιχείο α' και β του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, που ενσωμάτωσε το αντίστοιχο Παράρτημα VII της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ. Έτσι, όταν η Αναθέτουσα Αρχή έχει καθορίσει, με σαφήνεια και χωρίς αμφισημία, τους οικείους όρους τεχνικών προδιαγραφών στην συγγραφή υποχρεώσεων της Διακήρυξης, η τήρηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των συμμετεχόντων απαιτεί, όλες οι προσφορές να είναι σύμφωνες προς τις τεχνικές προδιαγραφές, ώστε να διασφαλίζεται η αντικειμενική σύγκριση των προσφορών. Η ανάθεση σύμβασης βάσει στοιχείων, που δεν ανταποκρίνονται προς τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών (ή της συγγραφής υποχρεώσεων), παραβιάζει τα κριτήρια ανάθεσης καθώς και την αρχή της ίσης μεταχείρισης των προσφερόντων (βλ. και ΔΕΚ, Απόφαση της 24.4.1996, υπόθεση C-87/94 Συλ. Νομ. ΔΕΚ 1996, σελ.1, 2043, σκ. 70).

6. Επειδή, εν προκειμένω, από την επισκόπηση του διοικητικού φακέλλου, προκύπτει, ότι σε κάθε περίπτωση απορριπτέοι τυγχάνουν οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, περί μη συμμόρφωσης της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, για τους εξής λόγους: α) Σε ό,τι αφορά στον ισχυρισμό, ότι «Ουδένα εκ των προσκομισθέντων πιστοποιητικών συμμόρφωσης κατά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015, καθώς και των πιστοποιητικών απόδοσης κατά ... των προσφερομένων μηχανημάτων συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση τους στην Ελληνική Γλώσσα, όπως απαιτείται ρητά από τους όρους της διακήρυξης» λεκτέα τα εξής: Με το άρθρο 92 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 34 του Ν. 4782/2021, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής ... 4. Οι προσφορές και οι αιτήσεις συμμετοχής, καθώς και τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε αυτές, συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

Χάγης της 5ης.10.1961, που κυρώθηκε με τον ν. 1497/1984 (Α1188). Τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς, αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες, μαθηματικούς τύπους και σχέδια, που είναι δυνατόν να διαβαστούν σε κάθε γλώσσα και δεν είναι απαραίτητη η μετάφρασή τους, μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική. 4Α. Κατά παρέκκλιση της παρ. 4, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να προβλέπει την υποβολή ενός ή περισσότερων στοιχείων των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής σε μία ή περισσότερες επίσημες γλώσσες της Ευρωπαϊκής Ένωσης πέραν της ελληνικής, χωρίς να απαιτείται επικύρωσή τους, στο μέτρο που τα ανωτέρω έγγραφα είναι καταχωρισμένα σε επίσημους ιστότοπους φορέων πιστοποίησης, στους οποίους υπάρχει ελεύθερη πρόσβαση μέσω διαδικτύου και εφόσον ο οικονομικός φορέας παραπέμπει σε αυτούς, προκειμένου η επαλήθευση της ισχύος τους να είναι ευχερής για την αναθέτουσα αρχή .....». Σε συμφωνία με τις ανωτέρω διατάξεις, με το άρθρο 2.1.4 της Διακήρυξης ορίσθηκε, ότι «Οι προσφορές, τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε αυτές, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με τη μη ύπαρξη λόγου αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Τα αλλοδαπά δημόσια και ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη, είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς, αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες, μαθηματικούς τύπους και σχέδια, που είναι δυνατόν να διαβαστούν σε κάθε γλώσσα και δεν είναι απαραίτητη η μετάφραση τους, μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

ελληνική. Κατά παρέκκλιση των ως άνω παραγράφων, γίνεται δεκτή η υποβολή ενός ή περισσότερων στοιχείων των προσφορών και των δικαιολογητικών κατακύρωσης, στην μητρική τους γλώσσα χωρίς να απαιτείται επικύρωσή τους, στο μέτρο που τα ανωτέρω έγγραφα είναι καταχωρισμένα σε επίσημους ιστότοπους φορέων πιστοποίησης, στους οποίους υπάρχει ελεύθερη πρόσβαση μέσω διαδικτύου και εφόσον ο οικονομικός φορέας παραπέμπει σε αυτούς, προκειμένου η επαλήθευση της ισχύος τους να είναι ευχερής για την αναθέτουσα αρχή .....». Εν όψει των ανωτέρω διατάξεων, ούτε τα πιστοποιητικά συμμόρφωσης κατά ISO 9001:2015 και 14001:2015 ούτε τα πιστοποιητικά απόδοσης κατά ... των προσφερόμενων μηχανημάτων, τα οποία αποτελούν έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, που είναι δυνατόν να διαβασθούν σε κάθε γλώσσα και είναι καταχωρισμένα σε επίσημους ιστότοπους φορέων πιστοποίησης, στους οποίους υπάρχει ελεύθερη πρόσβαση μέσω διαδικτύου, απαιτείται να συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Συνεπώς, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος ο σχετικός λόγος της υπό κρίση προσφυγής.

7. Επειδή, σε ό,τι αφορά στον ισχυρισμό, ότι «η προσφερόμενη από την παρεμβαίνουσα εξωτερική ... μοντέλο ... πιστοποιείται σε απόδοση ψύξη/θέρμανση 33,5KW/33,5KW, ενώ η ζητούμενη προδιαγραφή απόδοσης κατά την διακήρυξη είναι ψύξη/θέρμανση 33,5KW/37KW αντίστοιχα» σημειωτέα τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι (ΜΕΡΟΣ Α 1. ΓΕΝΙΚΑ) της Διακήρυξης «...1.-.... Κάθε εξωτερική μονάδα θα είναι ψυκτικής και θερμικής απόδοσης τουλάχιστον 33KW και 37KW αντίστοιχα [αντλίες θερμότητας τύπου...] και θα μπορεί να συνδεθεί με έως και 15 εσωτερικές μονάδες .... Κάθε εξωτερική κλιματιστική μονάδα θα φέρει πιστοποιητικό συμμόρφωσης [CE] σύμφωνα με την ευρωπαϊκή νομοθεσία και θα ακολουθεί τα ακόλουθα πρότυπα: Ο κατασκευαστής θα πρέπει να είναι πιστοποιημένος σύμφωνα με το πρότυπο διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 και σύμφωνα με το πρότυπο περιβαλλοντικής προστασίας ISO 14001 και οι αποδόσεις των μονάδων θα είναι πιστοποιημένες κατά .... Η θερμική και ψυκτική απόδοση του συστήματος θα πρέπει να αναφέρονται ευκρινώς στα τεχνικά έγγραφα του κατασκευαστή .... ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ.... 2. Τεχνικές προδιαγραφές. 2.2 Εξωτερικές κλιματιστικές

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

μονάδες .... Η ψυκτική ικανότητα κάθε εξωτερικής κλιματιστικής μονάδας του κεντρικού συστήματος θα είναι τουλάχιστον 33 KW και ο Λόγος Ενεργειακής Απόδοσης στη ψύξη ... [...] πρέπει να είναι μεγαλύτερος ή ίσος από 3,20. Η θερμαντική ικανότητα κάθε εξωτερικής κλιματιστικής μονάδας για το κεντρικό κτήριο θα είναι τουλάχιστον 37 KW και ο Συντελεστής Απόδοσης στη θέρμανση ...[...] πρέπει να είναι μεγαλύτερος ή ίσος από 3,60 .... Κάθε εξωτερική κλιματιστική μονάδα θα είναι πιστοποιημένη κατά .... Η θερμική και ψυκτική απόδοση του συστήματος θα πρέπει να αναφέρονται ευκρινώς στα τεχνικά έγγραφα του κατασκευαστή .... 3. Γενικοί όροι και υποχρεώσεις .... Οι εξωτερικές και οι εσωτερικές μονάδες του συστήματος, θα είναι προσυγκροτημένες και ελεγμένες στο εργοστάσιο κατασκευής τους, πλήρεις με όλα τα απαραίτητα εξαρτήματα λειτουργίας και ελέγχου. Ο κατασκευαστικός οίκος των κλιματιστικών μονάδων θα φέρει πιστοποιητικά ISO 14001 και ISO 9001:2008 σε ισχύ και οι αποδόσεις των μονάδων θα είναι πιστοποιημένες κατά .... Κάθε επιμέρους είδος προμήθειας υπόκειται στην έγκριση της Υπηρεσίας και της Επιτροπής παρακολούθησης και παραλαβής της εν λόγω προμήθειας, η οποία έχει το δικαίωμα απόρριψης οποιουδήποτε υλικού που η ποιότητα ή τα ειδικά του χαρακτηριστικά κρίνονται όχι ικανοποιητικά ή ανεπαρκή για την εκτέλεση της εγκατάστασης». Περαιτέρω, δεδομένου ότι οι υποψήφιες κλιματιστικές μονάδες έχουν ως τεχνικά χαρακτηριστικά τόσο την ΟΝΟΜΑΣΤΙΚΗ ΙΣΧΥ όσο και την ΜΕΓΙΣΤΗ ΙΣΧΥ, η οποία (ΜΕΓΙΣΤΗ ΙΣΧΥΣ) είναι διαφορετική από την ΟΝΟΜΑΣΤΙΚΗ ΙΣΧΥ (στην θέρμανση), όπως επιβεβαιώνεται από κάθε τεχνικό έντυπο, κάθε μονάδας, κάθε πιστοποιητικού, οποιουδήποτε κατασκευαστή, η αναθέτουσα Αρχή διευκρίνισε, στις 21.6.2023, με σχετικό μήνυμά της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (κατόπιν σχετικού ερωτήματός), ότι «Σε όποια σημεία της Διακήρυξης αναγράφεται ισχύς αυτή αφορά ΜΕΓΙΣΤΗ ΙΣΧΥ ακόμη κι αν αναγράφεται διαφορετικά». Εν όψει των ανωτέρω, αμφότερες οι εξωτερικές μονάδες (τόσο η προσφερόμενη από την παρεμβαίνουσα όσο και εκείνη της προσφεύγουσας) ικανοποιούν τις απαιτήσεις της Διακήρυξης περί μέγιστης ψυκτικής και θερμικής απόδοσης τουλάχιστον 33KW και 37ΤΟ, αντίστοιχα, όπως προκύπτει από τα τεχνικά φυλλάδια των κατασκευαστών. Εξ άλλου, οι αποδόσεις της προσφερόμενης από την παρεμβαίνουσα εξωτερικής κλιματιστικής μονάδας, τύπου ... , είναι πράγματι πιστοποιημένες κατά ...,

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

όπως προκύπτει από το σχετικό πιστοποιητικό που υπεβλήθη. Σημειωτέον, ότι με την ανωτέρω απάντηση της αναθέτουσας Αρχής (ότι «Σε όποια σημεία της Διακήρυξης αναγράφεται ισχύς αυτή αφορά ΜΕΓΙΣΤΗ ΙΣΧΥ ακόμη κι αν αναγράφεται διαφορετικά») διευκρινίσθηκαν πλήρως οι σχετικές τεχνικές απαιτήσεις της Διακήρυξης και, επομένως, εφ' όσον η προσφορά της παρεμβαίνουσας ήταν σύμφωνη με αυτές, ορθώς έγινε δεκτή. Άλλωστε, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από την Διακήρυξη δικαιολογητικά και στοιχεία (ΣΤΕ 5022/2012) ενώ δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από την Διακήρυξη (ΣΤΕ 18/2011, ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 1616/2008, ΕΑ ΣΤΕ 254/2008 κλπ). Τέλος, αν ήθελε θεωρηθεί, ότι η απάντηση της αναθέτουσας Αρχής, που περιελήφθη στο από 21. 6. 2023 μήνυμά της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δεν αποτελεί πράξη επιβεβαιωτική προηγούμενης ρύθμισης της Διακήρυξης αλλά πράξη εκτελεστή, με την οποία εισάγονται νέα στοιχεία, που επηρεάζουν την δυνατότητα υποβολής προσφοράς των συμμετεχόντων, σημειωτέα τα ακόλουθα: όπως έχει κριθεί και από την νομολογία, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων, με την οποία τροποποιούνται όροι της διακήρυξης ή εισάγονται για πρώτη φορά στοιχεία που δεν είχαν καταστεί γνωστά στους οικονομικούς φορείς με το αρχικό κείμενο της διακήρυξης, αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προδικαστική προσφυγή του άρθρου 360 επ. του ν. 4412/2016, εφ' όσον δε δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακήρυξης, στους οποίους αυτές αναφέρονται (ΕΑ ΣΤΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013), και, εφ' όσον δεν προσβληθεί επικαίρως από τους διαγωνιζόμενους, καθίσταται περιεχόμενο του διαγωνισμού. Η προσφεύγουσα συμμετείχε ανεπιφύλακτα στον υπ' όψη διαγωνισμό, αφού δεν προσέβαλε τους όρους της Διακήρυξης ούτε την πράξη παροχής διευκρινίσεων της αναθέτουσας Αρχής. Επομένως, απορριπτέοι ως αβάσιμοι τυγχάνουν οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, καθώς έρχονται σε αντίθεση με τους όρους της Διακήρυξης, περί της ισχύος της εξωτερικής κλιματιστικής μονάδας, όπως αυτοί διευκρινίσθηκαν με την από 21.6.2023 απάντηση της αναθέτουσας Αρχής σε σχετικό ερώτημα. Σε ό,τι αφορά στον ισχυρισμό, ότι



## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

«με το πιστοποιητικό καταλληλότητας επαγγελματία ψυκτικού που προσκόμισε η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία επ' ονόματι ... , προκύπτει, ότι αυτός έχει αξιολογηθεί θετικά σε εφαρμογή των κανονισμών πιστοποίησης Κυπριακής Δημοκρατίας υπ'αριθμ.133/2010, που όμως δεν ακολουθούν τον αναθεωρημένο νεότερο εν ισχύ κανονισμό περί διαχείρισης φθοριούχων αερίων της Ευρωπαϊκής Ένωσης 2015/2067/ΕΕ, αλλά τους υπό στοιχεία ΕΚ/303/2008 και ΕΚ/842/2006», λεκτέα τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το άρθρο «2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα» της Διακήρυξης, «.... Β.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Επίσης πρέπει να προσκομίσουν υπεύθυνη δήλωση, στην οποία θα αναγράφει το ονοματεπώνυμο του εργοδηγού ψυκτικού και τον αριθμό αδείας του, ο οποίος θα προΐσταται και θα προσέρχεται προσωπικώς στις εργασίες απεγκατάστασης - εγκατάστασης - συντήρησης και επισκευής κατά την διάρκεια της Εγγύησης Καλής Λειτουργίας των συστημάτων κλιματισμού και την εξειδίκευσή του [πτυχίο, επαγγελματική άδεια, πιστοποιητικό καταλληλότητας διαχείρισης φθοριούχων αερίων]. Η επαγγελματική άδεια και το ευρωπαϊκό πιστοποιητικό καταλληλότητας, πρέπει να είναι σύμφωνα με τους κανονισμούς 133/2010. Ο παραπάνω δύναται να αντικατασταθεί με πρόσωπο όμοιων τεχνικών δυνατοτήτων». Περαιτέρω, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι (ΜΕΡΟΣ Α 1. ΓΕΝΙΚΑ) της Διακήρυξης «.... ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ.... 5. Υποχρεώσεις αναδόχου ... Το απαιτούμενο προσωπικό, που θα προσέρχεται προς αποκατάσταση των δυσλειτουργιών/τεχνικών προβλημάτων και θα εκτελεί τις εργασίες συντήρησης και επισκευής, θα διαθέτει τουλάχιστον ένα τεχνικό με άδεια εργοδηγού ψυκτικού, ο οποίος θα φέρει πιστοποιητικό καταλληλότητας διαχείρισης φθοριούχων αερίων σε εφαρμογή των κανονισμών 303/2008/ΕΚ και 2015/2067Ε .... Ο μειοδότης [πριν την κατακύρωση] υποχρεούται να υποβάλει [με ποινή αποκλεισμού] τα παρακάτω: Υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα αναγράφει το ονοματεπώνυμο του εργοδηγού ψυκτικού και τον αριθμό αδείας του, ο οποίος θα προΐσταται και θα προσέρχεται προσωπικώς στις εργασίες εγκατάστασης, συντήρησης και επισκευής κατά την διάρκεια της Εγγύησης Καλής Λειτουργίας των συστημάτων κλιματισμού και την εξειδίκευση του [πτυχίο, επαγγελματική άδεια, πιστοποιητικό καταλληλότητας

## Αριθμός Απόφασης:1863/2023

διαχείρισης φθοριούχων αερίων]. Ο παραπάνω δύναται να αντικατασταθεί με πρόσωπο όμοιων τεχνικών δυνατοτήτων. Φωτοαντίγραφο επαγγελματικής άδειας και ευρωπαϊκό πιστοποιητικό καταλληλότητας όπως ορίζουν οι κανονισμοί 133/2010». Με τον υπ' όψη λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, αμφισβητούνται ανεπικαίρως και επομένως απαραδέκτως οι ανωτέρω όροι της Διακήρυξης, οι οποίοι είναι δεσμευτικοί τόσο για την αναθέτουσα Αρχή όσο και για τους διαγωνιζόμενους. Εφ' όσον δε το πιστοποιητικό καταλληλότητας επαγγελματία ψυκτικού, που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα, είναι σύμφωνο με τους ως άνω όρους, ορθώς η αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

8. Επειδή, ως προς την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, κρίνονται τα κάτωθι. Στην σελίδα 78 της προκήρυξης αναγράφεται, ότι «Η στάθμη ηχητικής πίεσης [θορύβου] των εσωτερικών μονάδων, δεν θα ξεπερνά τα 41dB (A) στην υψηλή ταχύτητα και τα 25dB (A) στην χαμηλή ταχύτητα και η παροχή ανακυκλούμενου αέρα των εσωτερικών μονάδων, θα είναι τουλάχιστον 650 M3/h στην υψηλή ταχύτητα και τουλάχιστον 300 M3/h στην χαμηλή ταχύτητα. Επίσης ο ανεμιστήρας της εσωτερικής μονάδας θα είναι τουλάχιστον τεσσάρων [4] ταχυτήτων για κάλυψη κάθε ανάγκης των χώρων εργασίας.» Επίσης, στην σελίδα 85 αναγράφεται, ότι «Η στάθμη ηχητικής πίεσης [θορύβου] των εσωτερικών μονάδων, δεν θα ξεπερνά τα 41dB (A) στην υψηλή ταχύτητα και τα 25dB (A) στην χαμηλή ταχύτητα. » και τέλος, στην σελίδα 93, στο ερώτημα 10 του πίνακα συμμόρφωσης προδιαγραφών, ότι «10. Η στάθμη ηχητικής πίεσης [θορύβου] κάθε εσωτερικής μονάδας, δεν ξεπερνά τα 41dB (A) στην υψηλή ταχύτητα και τα 25dB (A) στην χαμηλή ταχύτητα στο σύστημα κεντρικού κλιματισμού. » Σε όλες τις ανωτέρω τεχνικές προδιαγραφές - απαιτήσεις της προκήρυξης, ο προσφεύγων οικονομικός φορέας ανταποκρίνεται ως εξής με βάση την υπεύθυνη δήλωσή του: «Αποδεχόμαστε και συμμορφωνόμαστε πλήρως και ανεπιφύλακτα με όλες τις τεχνικές προδιαγραφές/απαιτήσεις, όπως αυτές ορίζονται και περιγράφονται αναλυτικά στους όρους του Παραρτήματος της προαναφερόμενης διακήρυξης» Ωστόσο, με βάση τον πίνακα συμμόρφωσης που έχει συμπληρώσει προκύπτει, ότι «Η πίεση [θορύβου] της προσφερόμενης εσωτερικής μονάδας στην χαμηλή ταχύτητα ξεπερνά τα 25dB (A) και συγκεκριμένα με βάση τον πίνακα που ο

## **Αριθμός Απόφασης:1863/2023**

προσφεύγων ... έχει καταθέσει ανέρχεται στα 30dB (A)». Συνεπώς, έχουμε αναληθή υπεύθυνη δήλωση και αναληθή συμπλήρωση του πίνακα συμμόρφωσης. Τα ανωτέρω και μόνον αρκούν για την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας. Επέκεινα, στην σελίδα 78 της προκήρυξης αναγράφεται: «Η στάθμη ηχητικής πίεσης [θορύβου] των εσωτερικών μονάδων, δεν θα ξεπερνά τα 41dB (A) στην υψηλή ταχύτητα και τα 25dB (A) στην χαμηλή ταχύτητα και η παροχή ανακυκλούμενου αέρα των εσωτερικών μονάδων, θα είναι τουλάχιστον 650 M3/h στην υψηλή ταχύτητα και τουλάχιστον 300 M3/h στην χαμηλή ταχύτητα. Επίσης ο ανεμιστήρας της εσωτερικής μονάδας θα είναι τουλάχιστον τεσσάρων [4] ταχυτήτων για κάλυψη κάθε ανάγκης των χώρων εργασίας». Στην προσφορά της η προσφεύγουσα δηλώνει, ότι «Αποδεχόμαστε και συμμορφωνόμαστε πλήρως και ανεπιφύλακτα με όλες τις τεχνικές προδιαγραφές/απαιτήσεις, όπως αυτές ορίζονται και περιγράφονται αναλυτικά στους όρους του Παραρτήματος της προαναφερόμενης διακήρυξης.» Επιπλέον, από την ανάγνωση της σελίδας 6/15 της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας, προκύπτει, ότι η προσφερόμενη εσωτερική μονάδα διαθέτει τρεις [3] ταχύτητες αντί για τέσσερις [4], που αναγράφει η προκήρυξη, οπότε υφίσταται αναληθής υπεύθυνη δήλωση και ασυμφωνία τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα.

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει το κρινόμενο αίτημα να απορριφθεί, να γίνει δεκτή η περί του αντιθέτου παρέμβαση και να καταπέσει το παράβολο της προσφεύγουσας.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

**Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28/11/2023 και εκδόθηκε στις 18/12/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.**

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ**

**ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ**