

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Ιανουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 4.12.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1964/5.12.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της με αριθμ. πρωτ. οικ.62448/23.11.2023 απόφασης του Υπηρεσιακού Γραμματέα, περί έγκρισης του από 17.11.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου. Στην εν λόγω απόφαση ενσωματώνεται η με αριθμ. πρωτ. οικ.58065/3.11.2023 απόφαση του Υπηρεσιακού Γραμματέα περί έγκρισης του από 2.11.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης.

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 τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...», την από 30.11.2023 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 80.645,16€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α..

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. «...» Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 100.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 18.10.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός 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 4.12.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 23.11.2023 και εν γένει παραδεκτά, οι δε αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής περί εκπροθέσμου της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθούν ως προδήλως αβάσιμες.

Αριθμός απόφασης: 204/2024

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 14.12.2023, ήτοι εμπροθέσμως δοθέντος της από 6.12.2023 κοινοποίησης από την αναθέτουσα αρχή της προσφυγής, την παρέμβασή του επί αυτής, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά του και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 20.12.2023, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίησή του με το ν. 4782/2021, δοθέντος ότι οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής του κοινοποιήθηκαν στις 15.12.2023, υπέβαλε υπόμνημα, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο,

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...». Με τη με αριθμ. πρωτ. οικ.58065/3.11.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές όλων των συμμετεχόντων και ανακηρύχθηκε ο παρεμβαίνων προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού και δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας κατατάχθηκε ο προσφεύγων. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, με την προσβαλλόμενη απόφαση ανακηρύχθηκε ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την της προσφοράς του επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8. 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: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να

Αριθμός απόφασης: 204/2024

επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...]

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 [...] β) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,[...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

9. 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...2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό...». Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

10. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας...».

11. Επειδή, το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή

Αριθμός απόφασης: 204/2024

περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών...

10. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5ης.10.1961, που κυρώθηκε με τον ν. 1497/1984 (Α' 188). Τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμον αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.[...]12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. 1 του άρθρου 73 και την περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους,[...]».

12. Επειδή, το άρθρο 92 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « ...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 Χάγης της 5ης.10.1961, που κυρώθηκε με τον ν. 1497/1984 (Α' 188). 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...».

13. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α'36) και ισχύει εν προκειμένω 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

Αριθμός απόφασης: 204/2024

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-διευκρίνισης προϋποθέτει αναγκαίως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς (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.

14. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...1.3. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΤΗ «...» ΙΣΧΥΟΣ 400 [KVA]. Το αντικείμενο της σύμβασης αφορά την «...» 400 KVA και ειδικότερα [...]Οι ενδιαφερόμενοι θα πρέπει να καταθέσουν στην προσφορά τους, φύλλο συμμόρφωσης προς τις προδιαγραφές και να υπάρχουν αναφορές στα αντίστοιχα τεχνικά φυλλάδια που θα κατατεθούν με την προσφορά τους. Η μη κατάθεση φύλλου συμμόρφωσης αποτελεί αιτία αποκλεισμού από την διαδικασία του διαγωνισμού [...] 1. ΓΕΝΙΚΑ Αποδεκτά «...» γίνονται μόνο τα Ευρωπαϊκής κατασκευής και προέλευσης και θα πρέπει να υπάρχει επίσημη αντιπροσωπία στην Ελλάδα. Το συγκρότημα του «...» θα

Αριθμός απόφασης: 204/2024

αποτελείται από τα παρακάτω μέρη: □ Τον κινητήρα ντίζελ (diesel) με όλο τον βοηθητικό εξοπλισμό. □ Την σύγχρονη γεννήτρια (εναλλακτήρα). □ Την κοινή βάση στήριξης. □ Την δεξαμενή καυσίμου. □ Το σύστημα φορτίσεως των συσσωρευτών. □ Τον πίνακα αυτοματισμών ελέγχου και ισχύος. □ Τον νέο πίνακα αυτομάτου μεταγωγής φορτίων («...») [...] Η κατασκευή του «...» θα είναι τυποποιημένο προϊόν εργοστασίου, το οποίο πρέπει να έχει πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015, για τον σχεδιασμό και την κατασκευή «...» [...] Ο ανάδοχος που θα προμηθεύσει το «...» θα πρέπει να προσκομίσει τα παρακάτω πιστοποιητικά: □ ISO 9001:2015 που αναφέρεται στην πιστοποίηση της ποιότητας στην λειτουργία του. □ ISO 14001:2015 για την τήρηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης στην εισαγωγή, εμπορία, εγκατάσταση, τεχνική υποστήριξη, εξυπηρέτηση και συντήρηση «...».[...] 1.1. Πετρελαιοκινητήρας [...] Χώρα κατασκευής κινητήρα Ευρωπαϊκή [...] 1.9 . Εγγύηση Ο προμηθευτής θα εγγυηθεί για την καλή και ασφαλή λειτουργία του «...», για διάστημα τουλάχιστον πέντε (5) ετών με έγγραφό του, που θα υποβληθεί στον διαγωνισμό του «...». Ημερομηνία έναρξης της εγγύησης θεωρείται η ημερομηνία υπογραφής του Πρωτοκόλλου Οριστικής Παραλαβής, με το οποίο βεβαιώνεται η Οριστική, Ποσοτική και Ποιοτική παραλαβή του. Κατά τη διάρκεια του χρόνου εγγύησης θα γίνονται, με ευθύνη και μέριμνα του Αναδόχου, δωρεάν και παρουσία των Τεχνικών της Υπηρεσίας, όλοι οι προληπτικοί έλεγχοι και οι συντηρήσεις, όταν και όπως προβλέπονται από τον κατασκευαστή, καθώς και η αποκατάσταση όλων των έκτακτων βλαβών, με επισκευή ή αντικατάσταση των τμημάτων που έχουν υποστεί βλάβη, δωρεάν από εξειδικευμένους τεχνικούς οι οποίοι υποχρεούνται να επεμβαίνουν επιτόπου & άμεσα (το πολύ εντός 3ώρου να είναι εντός «...»), μετά την έγγραφη ή τηλεφωνική ειδοποίησή του από το τμήμα Τεχνικής Υποστήριξης, ή τους υπευθύνους του «...». 1.10 . Τεχνική υποστήριξη Να παρέχεται πλήρη 10ετής τεχνική υποστήριξη σε συντήρηση και ανταλλακτικά. Να δοθούν οικονομικές προσφορές για την συντήρηση του όλου συστήματος συμπεριλαμβανομένων των αναλώσιμων, μαζί με τα πάσης φύσεως εργατικά στην προσφερόμενη τιμή συντήρησης, που θα ισχύσει μετά τη λήξη της εγγύησης του και για 10 συνολικά χρόνια [...] 1.12 . Τεκμηρίωση τεχνικών

Αριθμός απόφασης: 204/2024

προδιαγραφών Για την πληρέστερη παρουσία των τεχνικών χαρακτηριστικών του «...» και των βασικών του μερών επισυνάπτονται τα παρακάτω τεχνικά φυλλάδια: □ ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ ΤΟΥ «...». □ ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ ΤΟΥ «...». □ ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ ΤΗΣ «...» □ ISO [...] 2.1.4 Γλώσσα [...] Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5ης.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α'188). Ειδικά, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.[...] 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Ο οικονομικός φορέας καλείται να τεκμηριώσει την πείρα του για το χρονικό διάστημα των τελευταίων τριών (3) ετών, αναφέροντας τις κυριότερες παραδόσεις του είδους της διακήρυξης, στις οποίες έχει προβεί στο ως άνω χρονικό διάστημα, τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες. 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα ακόλουθα πρότυπα που αφορούν το αντικείμενο της παρούσας σύμβασης: □ ISO 9001:2015 Συστήματα Διαχείρισης Ποιότητας [...] 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016 [...] 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της

Αριθμός απόφασης: 204/2024

παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II (συνημμένο στη βάση του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο.[...] Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.4 [...] Β.3 ii) Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου γενικό πιστοποιητικό μεταβολών του ΓΕΜΗ, εφόσον έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, αποφάσεις συγκρότησης οργάνων διοίκησης σε σώμα, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους[...] 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 1 και το παράρτημα III της παρούσας [...] 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) [...] ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους

Αριθμός απόφασης: 204/2024

όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, ιβ) εάν από τα δικαιολογητικά του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4. επ., περί κριτηρίων επιλογής ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικείμενου της Σύμβασης [...] ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ Αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού είναι η «...» 400KVA [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Τεχνική Προσφορά [...] Αποδεκτά «...» γίνονται μόνο τα Ευρωπαϊκής κατασκευής και προέλευσης και θα πρέπει να υπάρχει επίσημη αντιπροσωπία στην Ελλάδα.

Η κατασκευή του «...» θα είναι τυποποιημένο προϊόν εργοστασίου, το οποίο πρέπει να έχει πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015, για τον σχεδιασμό και την κατασκευή «...».[...] Ο ανάδοχος που θα προμηθεύσει το «...» θα πρέπει να προσκομίσει τα παρακάτω πιστοποιητικά: □ ISO 9001:2015 που αναφέρεται στην πιστοποίηση της ποιότητας στην λειτουργία του. □ ISO 14001:2015 για την τήρηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης στην εισαγωγή, εμπορία, εγκατάσταση, τεχνική υποστήριξη, εξυπηρέτηση και συντήρηση «...» [...] 3.1 . Πετρελαιοκινητήρας [...] Χώρα κατασκευής κινητήρα Ευρωπαϊκή...». Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν, 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

Αριθμός απόφασης: 204/2024

διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

14. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος. Και τούτο διότι, κατά τους ισχυρισμούς του, προσφέρει τεχνική υποστήριξη διάρκειας μόνο πέντε ετών και προσκομίζει υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνει ότι θα παρέχει πλήρη τεχνική υποστήριξη σε συντήρηση και ανταλλακτικά για χρονικό διάστημα δέκα ετών από την ημερομηνία υπογραφής του Πρωτοκόλλου Οριστικής Παραλαβής και όχι για διάστημα δέκα ετών από τη λήξη της πενταετούς διάρκειας εγγύησης της ασφαλούς λειτουργίας του τεχνικού εξοπλισμού, η οποία εγγύηση έπεται της ημερομηνίας υπογραφής του Πρωτοκόλλου Οριστικής Παραλαβής, δεδομένου ότι η διακήρυξη σαφώς και ρητώς απαιτούσε την υποβολή τεχνικής προσφοράς σύμφωνης με τους όρους 1.9. και 1.10. του Κεφαλαίου Ι και 3.9. και 3.10. του Παραρτήματος ΙΙΙ, στα οποία παραπέμπει ο όρος 2.4.3.2, η δε ως άνω παράλειψη του παρεμβαίνοντος δεν είναι δυνατό να θεραπευθεί δια παροχής διευκρινίσεων κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

15. 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 του Κεφαλαίου 1 και του Παραρτήματος ΙΙΙ της διακήρυξης. Ειδικότερα, στην παρ. 1.9 του όρου 1.3 της διακήρυξης τίθεται ως τεχνική προδιαγραφή η παροχή εγγύησης καλής λειτουργίας του «...», για διάστημα τουλάχιστον πέντε ετών με ημερομηνία έναρξης την υπογραφή του Πρωτοκόλλου Οριστικής Παραλαβής, η οποία εγγύηση περιλαμβάνει όλους τους προληπτικούς ελέγχους και συντηρήσεις, καθώς και την αποκατάσταση όλων των έκτακτων βλαβών, με επισκευή ή αντικατάσταση των τμημάτων που έχουν υποστεί βλάβη. Επίσης, σύμφωνα με την παρ. 1.10 του ίδιου όρου της διακήρυξης απαιτείται η παροχή δεκαετούς τεχνικής υποστήριξης σε συντήρηση και ανταλλακτικά, που θα ισχύει μετά τη λήξη της εγγύησης του και για δέκα συνολικά χρόνια. Παρόμοιες δε τεχνικές προδιαγραφές παρατίθενται και στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης. Επομένως, εκ της συνδυαστικής εφαρμογής των παρ. 1.9 και

Αριθμός απόφασης: 204/2024

1.10 του όρου 1.3, 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης ρητώς συνάγεται ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσουν με την τεχνική προσφορά έγγραφα με τα οποία θα αποδεικνύεται η παροχή αφενός μεν πενταετούς εγγύησης καλής λειτουργία του «...», αφετέρου δεκαετούς τεχνικής υποστήριξης σε συντήρηση και ανταλλακτικά, αμφότερες υποχρεώσεις με ημερομηνία έναρξης την υπογραφή του Πρωτοκόλλου Οριστικής Παραλαβής, ως σαφώς προκύπτει από τη χρήση του όρου «*συνολικά*» στην παρ. 1.10 του όρου 1.3 της διακήρυξης. Εομένως, εν προκειμένω, η τεχνική υποστήριξη θα πρέπει να παρέχεται κατά τη διάρκεια της πενταετούς εγγύησης καθώς και πέντε έτη μετά τη λήξη της εγγύησης αυτής, ήτοι για συνολική περίοδο δέκα ετών. Τυχόν δε υιοθέτηση της αντίθετης εκδοχής αποστερεί τη λέξη «*συνολικά*» στην παρ. 1.10 του όρου 1.3 της διακήρυξης από οιοδήποτε νόημα.

16. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την τεχνική προσφορά αφενός μεν αρχείο υπό τίτλο «14176.1 ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΓΙΑ 5ΕΤΗ, με το οποίο προσφέρεται η «*...συντήρηση του συνόλου των υποσυστημάτων και παρελκόμενων του νέου «...» συμπεριλαμβανομένων των αναλωσίμων, μαζί με τα πάσης φύσεως εργατικά, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης με ΑΔΑΜ: «...», για το χρονικό διάστημα πέντε (5) ετών από την λήξη της εγγύησης, εφόσον η «...» ανακηρυχθεί ανάδοχος του έργου*» καθώς και την από 26.10.2023 υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι «*...θα παρέχει πλήρη τεχνική υποστήριξη σε συντήρηση και ανταλλακτικά για χρονικό διάστημα δέκα (10) ετών από την ημερομηνία υπογραφής του Πρωτοκόλλου Οριστικής Παραλαβής, με το οποίο βεβαιώνεται η Οριστική, Ποσοτική και Ποιοτική παραλαβή του «...», για το σύνολο των υποσυστημάτων και παρελκόμενων του «...» που υποστηρίζουν την πλήρη, ομαλή και αδιάλειπτη λειτουργία του*». Ως εκ τούτου, ο παρεμβαίνων παρέχει τη ζητούμενη κατά την παρ. 1.10 του όρου της διακήρυξης δεκαετή τεχνική υποστήριξη, οι δε περι του αντιθέτου αιτιάσεις του προσφεύγοντος ερείδονται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι κατά τη διακήρυξη απαιτείται η παροχή δεκαετούς τεχνικής υποστήριξης μετά τη λήξη της πενταετούς εγγύησης της παρ. 1.9 του όρου 1.3

Αριθμός απόφασης: 204/2024

της διακήρυξης και τυγχάνουν απορριπτέες, βάσει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη. Ενόψει δε του ότι ουδεμία πλημμέλεια ή έλλειψη παρουσιάζει η προσφορά του παρεμβαίνοντος θα πρέπει να απορριφθούν και ως αλυσιτελείς οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περι της μη δυνατότητας κλήσης του παρεμβαίνοντος προς παροχή διευκρινίσεων Συνεπώς, ορθώς, η αναθέτουσα αρχή έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος ως προς την απαίτηση παροχής δεκαετούς τεχνικής υποστήριξης και ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

17. Επειδή, ο προσφεύγων με το δεύτερο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι ο προσφερόμενος από αυτόν πετρελαιοκινητήρας diesel, μάρκας «...», κατασκευάστηκε στο εργοστάσιο του κατασκευαστικού οίκου «...» στην «...», ενώ, εκ των υποβληθέντων εγγράφων δεν προκύπτει ότι πληρούται και η προϋπόθεση της ύπαρξης επίσημης αντιπροσωπείας του ως άνω κατασκευαστικού οίκου στην Ελλάδα.

18. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης το αντικείμενο του διαγωνισμού αφορά την «...» 400 KVA, το δε προσφερόμενο συγκρότημα θα πρέπει να αποτελείται από τον κινητήρα ντίζελ, τη γεννήτρια (εναλλακτήρα), την κοινή βάση στήριξης, τη δεξαμενή καυσίμου, το σύστημα φορτίσεως των συσσωρευτών, τον πίνακα αυτοματισμών ελέγχου και ισχύος και το νέο πίνακα αυτομάτου μεταγωγής φορτίων και τίθεται στην παρ. 1 του ιδίου όρου 1.3 της διακήρυξης, ως γενική απαίτηση, τα «...» να είναι ευρωπαϊκής κατασκευής και προέλευσης και θα πρέπει να υπάρχει επίσημη αντιπροσωπία στην Ελλάδα. Επιπροσθέτως, στην παρ. 1.1 του όρου 1.3 της διακήρυξης προβλέπεται ως διακριτή απαίτηση ο πετρελαιοκινητήρας, που αποτελεί μέρος του συγκροτήματος «...», να είναι ευρωπαϊκής κατασκευής. Επομένως, βάσει των όρων 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης συντρέχει λόγος αποκλεισμού σε περίπτωση που εκ των υποβληθέντων εγγράφων της τεχνικής προσφοράς δεν αποδεικνύεται ότι ο πετρελαιοκινητήρας είναι ευρωπαϊκής κατασκευής.

19. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την τεχνική του προσφορά αρχείο υπό τίτλο

Αριθμός απόφασης: 204/2024

«14176 ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» στο οποίο (σελ 1) αναφέρεται ότι το προσφερόμενο «...» κατασκευάζεται από την εταιρεία «...» και ο κινητήρας από την εταιρεία «...», ωστόσο προς απόδειξη των ειδικών απαιτήσεων της παρ. 1.3 του όρου 1.3 της διακήρυξης ως προς το πετρελαιοκινητήρα δηλώνεται (σελ. 5) «κατασκευή στο εργοστάσιο της «...» στην «...» και άρα δεν πληρούται η ειδική απαίτηση της διακήρυξης περί ευρωπαϊκής κατασκευής του πετρελαιοκινητήρα. Αβασίμως ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι ο κινητήρας είναι «...» κατασκευής, διότι το γεγονός ότι η εταιρεία «...» εδράζεται στη «...» ουδόλως αναιρεί ότι η κατασκευή του προσφερόμενου κινητήρα έλαβε χώρα στην «...», ως ο ίδιος δήλωσε στην προσφορά του, και όχι βέβαια ως πρόσθετη μη αναγκαία πληροφορία, δοθέντος ότι ρητώς ζητείται από τη διακήρυξη να δηλωθεί στην τεχνική προσφορά η χώρα κατασκευής του κινητήρα προς απόδειξη της προδιαγραφής να είναι ευρωπαϊκής κατασκευής. Επίσης, αβασίμως και αναποδείκτως ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι ο κινητήρας καλύπτεται από την ελληνική εταιρεία «...», η οποία είναι κατασκευαστής μόνον του «...», ως ο ίδιος δήλωσε στην προσφορά του, ως ομοίως για τον ίδιο λόγο αορίστως η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τη δήθεν συνήθη τακτική των εταιρειών προκειμένου να θεμελιώσει τον ισχυρισμό ότι την εγγύηση της ποιότητας κατασκευής του κινητήρα παρέχει, εν προκειμένω, η «...» εταιρεία «...». Εξάλλου, ενόψει της ρητής απαίτησης της παρ. 1.3, αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι είναι ανέφικτο να ελέγχεται ο τόπος κατασκευής κάθε επιμέρους στοιχείου κάθε μηχανήματος, καθώς και ότι σημασία έχει ο τελικός κατασκευαστής. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος λόγω μη πλήρωσης της τεχνικής προδιαγραφής περί ευρωπαϊκής κατασκευής του κινητήρα και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

20. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος. Και τούτο διότι, κατά τους ισχυρισμούς του, στο υποβληθέν φύλλο συμμόρφωσης διαπιστώνεται απουσία αντιστοίχισης προδιαγραφών -

Αριθμός απόφασης: 204/2024

τεχνικών φυλλαδίων, κατά ανεπίτρεπτη παραβίαση της διακήρυξης, στα ζητούμενα υπό 3.1. σύστημα απαγωγής καυσαερίων - σιωπητήρας εξάτμισης (σελ.8), υπό πλαίσιο - βάση (σελ.10), υπό 3.2. συσσωρευτές εκκίνησης - φορτιστής (σελ.10), δεξαμενή καυσίμου (σελ.10 - 11), 3.8. Νέος Πίνακας Αυτομάτου Μεταγωγής Φορτίων («...») (σελ.15 - 16), 3.11 Δοκιμές (σελ. 17) και 3.12 Τεκμηρίωση Τεχνικών Προδιαγραφών (σελ.17). Ωστόσο, ο ως άνω λόγος τυγχάνει απορριπτέος ως αόριστος και ανεπίδεκτος εκτίμησης, δοθέντος ότι ο προσφεύγων δεν επεξηγεί σε τι ακριβώς συνίσταται η μη αντιστοίχιση προδιαγραφών-φυλλαδίων, πολλώ μάλλον δοθέντος ότι στο φύλλο συμμόρφωσης του παρεμβαίνοντος παρατίθεται λεκτικό και αποσπάσματα από τεχνικά φυλλάδια, καθώς και ποιές συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές εκ του πλήθους των αναφερόμενων στις παρ. 3.1, 3.2., 3.8 και 3.11 του Παραρτήματος ΙΙΙ της διακήρυξης δεν αποδεικνύονται δια των αναφερόμενων στο φύλλο συμμόρφωσης και τα τεχνικά φυλλάδια που προσκόμισε ο παρεμβαίνων, σημειωτέον δε ότι η διακήρυξη δεν περιλαμβάνει καμία απαίτηση ως προς το τρόπο συμπλήρωσης του φύλλου συμμόρφωσης.

21. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι προσκόμισε πιστοποιητικά ISO 9001:2015 των εταιρειών «...», «...» και «...» μη συντεταγμένα στην ελληνική γλώσσα, χωρίς συνοδεία μεταφράσεώς τους, ενώ δεν επιτρέπεται η το πρώτον υποβολή μετάφρασης μεταγενέστερα στο πλαίσιο του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, καθώς τούτο θα ισοδυναμούσε με ανεπίτρεπτη μεταβολή προσφοράς.

22. Επειδή, στην παρ. 1 του όρου 1.3 της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι ο κατασκευαστής του «...» θα πρέπει να διαθέτει πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015, για τον σχεδιασμό και την κατασκευή «...», καθώς επίσης ότι και ο διαγωνιζόμενος πρέπει να διαθέτει ISO 9001:2015 στην πιστοποίηση της ποιότητας στην λειτουργία του. Ωστόσο, ουδόλως προβλέπεται ως τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης ο κατασκευαστής του κινητήρα ή των έτερων εξαρτημάτων του συγκροτήματος «...» να διαθέτει πιστοποίηση κατά ISO 9001:2015. Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με τον όρο 2.1.4 της διακήρυξης, τα έγγραφα της προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 204/2024

πρέπει να υποβάλλονται είτε στην ελληνική γλώσσα είτε ξενόγλωσσα συνοδευόμενα από επίσημη μετάφραση στην ελληνική. Επομένως, βάσει των όρων 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης συντρέχει λόγος αποκλεισμού σε περίπτωση που υποβληθούν με την τεχνική προσφορά ξενόγλωσσα πιστοποιητικά ISO 9001:2015 είτε του κατασκευαστή του «...» είτε του συμμετέχοντος, άνευ μεταφράσεώς τους στην ελληνική.

23. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 19, ο παρεμβαίνων έχει δηλώσει στην τεχνική του προσφορά ως κατασκευαστή του προσφερόμενου «...» την εταιρεία «...», η δε εταιρεία «...» έχει δηλωθεί ως κατασκευαστής του κινητήρα και η εταιρεία «...» ως κατασκευαστής της γεννήτριας. Επίσης, ο παρεμβαίνων έχει προσκομίσει για τον ίδιο και την κατασκευάστρια εταιρεία «...» τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πιστοποιητικά ISO 9001:2015 στην ελληνική γλώσσα, γεγονός που δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων. Δοθέντος δε ότι, ως έχει εκτεθεί στην προηγούμενη σκέψη, δεν αποτελεί απαίτηση της διακήρυξης η διάθεση και προσκόμιση με την τεχνική προσφορά πιστοποιητικών ISO 9001:2015 από τις εταιρείες κατασκευής του κινητήρα και της γεννήτριας, τα σχετικά πιστοποιητικά προσκομίστηκαν εκ περισσού από τον παρεμβαίνοντα και, άρα, η μη υποβολή και των μεταφράσεών τους στην ελληνική γλώσσα δεν μπορεί να θεμελιώσει νόμιμο λόγο αποκλεισμού του παρεμβαίνοντος. Ενόψει τούτου, αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων επικαλείται το κριτήριο επιλογής του όρου 2.2.7 της διακήρυξης περί διαθέσης από το συμμετέχοντα πιστοποιητικού ISO 9001:2015, το οποίο πρέπει να προσκομιστεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αλλά και αβασίμως, λόγω της ρητής σχετικής τεχνικής προδιαγραφής, η οποία σαφώς διακρίνεται από το κριτήριο επιλογής του όρου 2.2.7 της διακήρυξης, ως άλλωστε προδήλως αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων επικαλείται την όποια δυνατότητα αυτεπάγγελτης αναζήτησης των επίμαχων πιστοποιητικών. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο τέταρτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.

24. Επειδή ο προσφεύγων με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι στο ΕΕΕΣ αναφέρει δύο παραδοθέντα έργα με αποδέκτες την «...» και τον «...», χωρίς να προσδιορίζεται εάν οι παραδόσεις

Αριθμός απόφασης: 204/2024

αυτές αφορούν «...» ισχύος τουλάχιστον ίσης, αν όχι μεγαλύτερης των 400 KVA, η οποία αποτελεί και το αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού και άρα δεν προαπέδειξε ότι πληροί τις απαιτήσεις της διακήρυξης αναφορικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επίσης, ο προσφεύγων προβάλλει ότι από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε ο παρεμβαίνων προκύπτει ότι οι δυο δηλωθείσες στο ΕΕΕΣ παραδόσεις αφορούν «...» μικρότερης ισχύος από τη ζητούμενη, με αποτέλεσμα ο παρεμβαίνων να μην διαθέτει την απαιτούμενη εκ της διακήρυξης εμπειρία για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό.

25. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 19, το αντικείμενο του διαγωνισμού, ως προσδιορίζεται στον όρο 1.3 και τα Παραρτήματα 1 και III της διακήρυξης αφορά την «...» 400 KVA, ήτοι ζητείται η προσφορά «...» συγκεκριμένης ισχύος, ως άλλωστε το είδος του διαγωνισμού παρατίθεται emphaticώς ακόμη και στον πίνακα της πρώτης σελίδα της διακήρυξης. Περαιτέρω, στο όρο 2.2.6 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας ο διαγωνιζόμενος να αναφέρει τις κυριότερες, παραδόσεις του είδους της διακήρυξης στις οποίες έχει προβεί, κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών ετών, η δε σχετική δήλωση λαμβάνει χώρα προαποδεικτικώς δια του ΕΕΕΣ, ενώ δεν τίθεται συγκεκριμένη απαίτηση ως προς τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει προς απόδειξη του επίμαχου κριτηρίου. Επομένως, εκ της συνδυαστικής εφαρμογής των ανωτέρων όρων της διακήρυξης, σαφώς και ρητώς προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να δηλώσουν και να αποδείξουν την εκτέλεση, κατά την τελευταία τριετία, παραδόσεων που αφορά «...» 400 KVA, το οποίο έχει προσδιοριστεί μονοσημάντως ως το προσφερόμενο, κατά τη διακήρυξη, είδος και όχι την παράδοση «...» οιασδήποτε ισχύος.

26. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων δήλωσε στο ΕΕΕΣ, ως προς το κριτήριο τεχνικής ικανότητας, δυο παραδόσεις προς την «...» και τον «...», χωρίς όμως να αναφέρει την ισχύ του παραδοθέντος «...», με αποτέλεσμα να μην προαποδεικνύει την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.6 της

Αριθμός απόφασης: 204/2024

διακήρυξης. Εξάλλου, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ο παρεμβαίνων προσκόμισε τιμολόγιο προς την «...», από το οποίο προκύπτει ότι η εν λόγω προμήθεια αφορά «...» ισχύος 160 KVA καθώς και απόδειξη λιανικής προς τον «...», σύμφωνα με την οποία πρόεβη στην «...» ισχύος 20 KVA και ως εκ τούτου ο παρεμβαίνων ούτε απέδειξε ότι πληροί το επίμαχο κριτήριο τεχνικής ικανότητας. Εξάλλου, δεν υφίσταται, εν προκειμένω, δυνατότητα νέας κλήσης του, με βάση το άρθρο 103 του ν. 4412/2016, ώστε να προσκομίσει έτερα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την πλήρωση του κριτηρίου, ενόψει της δήλωσης στο ΕΕΕΣ μόνο των συγκεκριμένων δυο παραδόσεων, καθώς η εκ των υστέρων επίκληση και απόδειξη εκτέλεσης διαφορετικών παραδόσεων θα συνεπάγονταν την ανεπίτρεπτη μεταγενέστερη τροποποίηση της προσφοράς του. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκρινε αποδεκτή την προσφορά και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος ως προς την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας και ο πέμπτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

27. Επειδή ο προσφεύγων με τον έκτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι στο πεδίο «Τεχνικός εξοπλισμός και μέτρα για την εξασφάλιση της ποιότητας» του ΕΕΕΣ συμπλήρωσε την ένδειξη «ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ» και δεν απάντησε στη συγκεκριμένη ερώτηση, παραθέτοντας τον εξοπλισμό που προτίθεται να χρησιμοποιήσει, εφόσον δε στο όρο 1 της διακήρυξης προβλέπεται ότι ο συμμετέχων πρέπει να διαθέτει πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ο παρεμβαίνων παρέλειψε και να δηλώσει ρητά ότι διαθέτει την οικεία πιστοποίηση αναφορικά με τον προσφερόμενο εξοπλισμό. Ωστόσο, ο έκτος λόγος της προσφυγής τυχγάνει απορριπτέος ως αβάσιμος δοθέντος ότι, αφενός μεν, ουδόλως προβλέπεται, ως κριτήριο επιλογής, στον όρο 2.2.6 της διακήρυξης, οιαδήποτε απαίτηση ως προς το τεχνικό εξοπλισμό που πρέπει να διαθέτει ο συμμετέχων και άρα προδήλως δεν απαιτείται να δηλωθεί οιοσδήποτε εξοπλισμός στο σχετικό πεδίο του ΕΕΕΣ, αφετέρου, ως προς τα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας που διαθέτει ο συμμετέχων, στο ΕΕΕΣ περιλαμβάνεται ειδικό πεδίο (Ενότητα Δ) το οποίο έχει συμπληρώσει αναλυτικώς ο παρεμβαίνων.

Αριθμός απόφασης: 204/2024

29. Επειδή, δοθέντος ότι ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψεις 19 και 26, εν προκειμένω, συντρέχουν πλείονες λόγοι απόρριψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και έχει κριθεί ακυρωτέα η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος, η ανακήρυξή του ως προσωρινού αναδόχου στερείται νόμιμου ερείσματος και άρα αλυσιτελώς προβάλλεται από τον προσφεύγοντα λόγος που αφορά τυχόν ελλείψεις ως προς τα προσκομισθέντα από τον παρεμβαίνοντα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Σε κάθε δε περίπτωση, σύμφωνα με το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο, σε περίπτωση που δεν προσκομιστούν από τον προσωρινό ανάδοχο τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν απορρίπτεται η προσφορά του, αλλά καλείται εκ νέου προς υποβολή αυτών και άρα οι σχετικές αιτιάσεις της προσφυγής προβάλλονται και για το λόγο αυτό αλυσιτελώς. Όμως επικουρικώς επισημαίνεται ότι ο λόγος της προσφυγής που αφορά τη μη υποβολή καταστατικών, πιστοποιητικών μεταβολών, ΦΕΚ, αποφάσεων συγκρότησης οργάνων διοίκησης σε σώμα καθώς και υπεύθυνης δήλωσης περί της ισχύος τους, τυχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος και ερειδόμενος επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, δοθέντος ότι ο παρεμβαίνων που αποτελεί ανώνυμη εταιρεία, υπείχε, κατά τον όρο 2.2.9.2.B3 ii) της διακήρυξης, υποχρέωση προσκόμισης μόνον πιστοποιητικού ΓΕΜΗ περί της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του, το οποίο πράγματι έχει προσκομίσει και καλύπτει ως εκ τούτου το ζητούμενο από τη διακήρυξη χρόνο έκδοσής του.

30. Επειδή, τέλος, οι αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί πλημμελειών της διαγωνιστικής διαδικασίας, τυχάνουν απορριπτέες διότι δεν επεξηγεί την όποια βλάβη του από το γεγονός ότι, ως ισχυρίζεται, στις 27.11.2023 έλαβε γνώση των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος, καθώς και από ότι δεν προκύπτει εάν η με αριθμ.πρωτ. «...» πρόσκληση για την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης προς τον παρεμβαίνοντα κοινοποιήθηκε σε αυτόν μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνίας» της ΕΣΗΔΗΣ, πολλώ δε μάλλον δοθέντος ότι έχει ασκήσει την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, με την οποία προβάλλει λόγους που αφορούν την προσφορά αλλά και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος.

Αριθμός απόφασης: 204/2024

31. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ. οικ.58065/3.11.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, και, συνεπεία τούτου, να ακυρωθεί και η με αριθμ. πρωτ. οικ.62448/23.11.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού. Τέλος, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων κατ' άρθρον 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει τη με αριθμ. πρωτ. οικ.62448/23.11.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής στην οποία ενσωματώνεται και η με αριθμ. πρωτ. οικ.58065/3.11.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 600 ευρώ

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 26 Ιανουαρίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ
α.α ΦΩΤΕΙΝΗ ΚΟΥΜΑΛΑΤΣΟΥ