

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 4 Ιανουαρίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Πουλοπούλου Αγγελική, Πρόεδρος, Διαθεσόπουλος Μιχαήλ, Εισηγητής και
Τσουλούφα Αργυρώ, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 22.12.2018 με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π.
1371/24-12-2018 Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού Φορέα με την
επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως
εκπροσωπούμενης

Με την ως άνω Προδικαστική Προσφυγή, ο προσφεύγων αιτείται την
ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν από 13-12-2018 υπ' αριθ. 258/2018
Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής αυτής, ως και κάθε συναφούς πράξης ή
παράλειψης, καθ' ο μέρος εκρίθη αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού
φορέα με την επωνυμία «.....» στο τμήμα 6 του ηλεκτρονικού
διαγωνισμού κάτω των ορίων που προκηρύχθηκε με τη με αρ.
Διακήρυξη για την «.....», με κριτήριο ανάθεσης
την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με
συνολική εκτιμώμενη άνευ ΦΠΑ αξία 178.849,15 ευρώ και άνευ ΦΠΑ αξία του
τμήματος 6 που αφορά η προσφυγή 37.715,70 ευρώ, που δημοσιεύτηκε στο
ΚΗΜΔΗΣ την 23-10-2018 με Μοναδικό ΑΔΑΜ και στο ΕΣΗΔΗΣ
την 23-10-2018 με συστημικό α/α

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ., ποσού 600,00 ευρώ), πληρώθηκε δε την 22-12-2018 με έμβασμα Τραπέζης

2. Επειδή, η κατατεθείσα από 22-12-2018 προσφυγή στρέφεται κατά της κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα την 13-12-2018 εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, ως και οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου σε διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης προμήθειας και δη ως προς το τμήμα 6 αυτής, όπου ο ίδιος εκρίθη αποδεκτός πλην δεύτερος, μετά τον νυν προσωρινό ανάδοχο, σε κατάταξη μειοδοσίας. Με τον μόνο λόγο της προσφυγής επικαλείται ότι ο ως άνω νυν προσωρινό ανάδοχος, κατά παράβαση των τεχνικών προδιαγραφών του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης και του όρου 6.4 αυτής περί επί ποινή αποκλεισμού υποβολής δειγμάτων, προσκόμισε δείγματα σάκων απορριμμάτων, η οποία στην κάτω πλευρά τους (πτυθμένας) δεν φέρουν διπλή ραφή, όπως απαιτούσε η διακήρυξη για τον αποκλεισμό της πιθανότητας διάρρηξης των σάκων και διασκορπισμού των απορριμμάτων. Ο δε προσφεύγων υπέβαλε μετά της προσφυγής του και φωτογραφικό υλικό με τα δείγματα του ως άνω νυν προσωρινού αναδόχου.

3. Επειδή, με τις από 24-12-2018 και με αρ. πρωτ. 24854 Απόψεις της ενώπιον της ΑΕΠΠ, η αναθέτουσα επικαλείται ότι η ζητούμενη ιδιότητα του σάκου απορριμμάτων ήταν η υψηλή αντοχή, το δε δείγμα του ως άνω έτερου διαγωνιζομένου, ναι μεν δεν έχει διπλή ραφή, αλλά η κόλληση γίνεται σε όλο το κάτω μέρος της και συνεπώς εξυπηρετείται ο σκοπός της διακήρυξης.

4. Επειδή, η Προσφυγή αφορά διαδικασία κάτω των ορίων του Βιβλίου Ι, που υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και δη του χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ, στο πεδίο εφαρμογής των

οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η Προσφυγή εμπροθέσμως ασκήθηκε κατά το άρ. 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και δη την περίπτωση (α) (χρόνος κοινοποίησης της προσβαλλόμενης 13-12-2018 και χρόνος ασκήσεως της προσφυγής η 22-12-2018), ενώ νομίμως υπογράφεται. Ο δε Προσφεύγων έχει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση της Προσφυγής, καθ' ο μέρος βάλλει κατά της αποδοχής του ως άνω έτερου διαγωνιζομένου και νυν προσωρινού αναδόχου ως προς το τμήμα 6 αφού σε αυτό ο προσφεύγων κατετάγη ως δεύτερος μειοδότης και συνεπώς αν αποκλειστεί ο νυν προσωρινός ανάδοχος, θα αναδειχθεί στη θέση του ο προσφεύγων. Επομένως, η Προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

5. Επειδή, κατά τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι *“Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνική Έκθεση-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Αναλυτικότερα, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα ακόλουθα: ... δ) Δείγματα για τα ακόλουθα είδη τα οποία θα κατατεθούν στην αρμόδια υπηρεσία του δήμου.... Οι προσφορές θα αφορούν επί ποινή αποκλεισμού, την προμήθεια όλων των ειδών του κάθε τμήματος, του ενδεικτικού προϋπολογισμού. Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ειδών. ”*. Κατά τη δε συνημμένη στη διακήρυξη Μελέτη, Κεφ. ΙΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ και όσον αφορά το τμήμα 6 ορίζονται τα ακόλουθα *«Οι σάκοι απορριμμάτων θα πρέπει: ... Κόλληση: Η κάτω πλευρά του σάκου (πυθμένας), θα είναι ενωμένη με θερμοκολλητική μέθοδο, υψηλής αντοχής, διπλής ραφής που θα αποκλείει την πιθανότητα διάρρηξης του σάκου και διασκόρπισης των απορριμμάτων. ... Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να καταθέσουν δείγμα από όλα τα ζητούμενα μεγέθη.»*. Επομένως, όσον αφορά το τμήμα 6 τέθηκε μεταξύ άλλων, ως απαραίτητο τεχνικό χαρακτηριστικό των προσφερόμενων σάκων, το οποίο πρέπει να πληρούται από τους προσκομισθέντες ως δείγματα σάκους, που θα πρέπει με τη σειρά τους να πληρούν κάθε οικείο τεχνικό

χαρακτηριστικό, η διπλή ραφή του πυθμένα του σάκου. Εξάλλου, ακόμη και η έλλειψη μίας από τις προδιαγραφές για έστω ένα από τα είδη του τμήματος, επιφέρει την εν όλω απόρριψη της προσφοράς για το τμήμα, αφού η προσφορά επί κάθε τμήματος επί ποινή αποκλεισμού θα πρέπει να καλύπτει και άρα να είναι και αποδεκτή, ως προς το σύνολο των ειδών που το συγκροτούν. Περαιτέρω, τονίζεται ότι ναι μεν, η ως άνω διπλή ραφή τέθηκε προς τον σκοπό μεγαλύτερης αντοχής του σάκου και προστασίας από τη διάρρηξη, είναι όμως σαφές ότι αφενός, δεν τέθηκε η αντοχή ως η αυτή καθαυτή προδιαγραφή, αλλά ειδικώς η διπλή ραφή, αφετέρου η διακήρυξη δεν κατέλειψε στην τυχόν ευχέρεια των προσφερόντων να ικανοποιήσουν κάποια τυχόν περί αντοχής απαίτηση με οιοδήποτε τυχόν εναλλακτικό τεχνικό χαρακτηριστικό, αλλά ειδικώς όρισε την παραπάνω διπλή ραφή ως άνευ ετέρου απαιτούμενη.

6. Επειδή, όπως κατά πρόδηλο τρόπο προκύπτει από το φωτογραφικό υλικό των δειγμάτων του νυν προσωρινού αναδόχου, αλλά και συνομολογεί και η αναθέτουσα, ο σάκος που υπέβαλε αυτός ως δείγμα με επικολλημένη την επωνυμία του, φέρει μονή ραφή στον πυθμένα του. Επομένως, το παραπάνω δείγμα παραβιάζει την ως άνω τεχνική προδιαγραφή και ούτως η προσφορά του νυν προσωρινού αναδόχου είναι εν όλω απορριπτέα για το τμήμα 6, αδιαφόρως αν αφορά έστω και ένα από τα περισσότερα δείγματα για ένα εκ των περισσότερων προσφερόμενων ειδών. Οι δε ισχυρισμοί της αναθέτουσας περί του ότι ο σκοπός της προμήθειας καλύπτεται ούτως ή άλλως, λόγω της κολλησεως του πυθμένα, είναι απορριπτέοι, αφού το κανονιστικό περιεχόμενο της διακήρυξης, που η ίδια καθόρισε και ανεπιφύλακτα έγινε δεκτό από τους μετέχοντες, έθεσε με πλήρη σαφήνεια την ως άνω προδιαγραφή της διπλής ραφής και δεν μπορεί τούτο να παρακαμφθεί με το πρώτον κατά την αξιολόγηση αιτιάσεις περί της σκοπιμότητας του οικείου όρου και εναλλακτικών τρόπων πλήρωσής του, καθώς τούτο συνιστά ανεπίτρεπτη απόπειρα μεταβολής του περιεχομένου της διακήρυξης, προς βλάβη των αρχών της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

7. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτή

την προσφορά του νυν προσωρινού αναδόχου στο ως άνω τμήμα 6 ήδη από το στάδιο τεχνικών προσφορών.

8. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το παράβολο ποσού 600,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 258/2018 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής, καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα στο Τμήμα 6 του διαγωνισμού, ήδη από το στάδιο τεχνικών προσφορών.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 4 Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΓΓΕΛΙΚΗ

ΓΡΥΠΑΡΗΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ