

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

ΤΟ ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στην έδρα της την 9^η Αυγούστου 2021 με Πρόεδρο το Μέλος Ιωάννα Θεμελή,

Για να εξετάσει την από 30.06.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1316/1.7.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η απόφαση με αριθ. 462/17-6-2021 της Συγκλήτου της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη στα πλαίσια του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού κάτω των ορίων για την *προμήθεια και εγκατάσταση κλιματιστικής μονάδας στο στις εγκαταστάσεις του στο, εκτιμώμενης αξίας 90.000 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (ΚΗΜΔΗΣ/22-4-2021 και/22-4-2021, ΕΣΗΔΗΣ*), κατά το μέρος που κήρυξε την εταιρία «.....» ως υποψήφια ανάδοχο του οικείου διαγωνισμού, με οικονομική προσφορά 105.276 ευρώ με ΦΠΑ, έναντι της αποδεκτής και μόνης συνδιαγωνιζόμενης προσφεύγουσας, που κατατάχτηκε στην δεύτερη σειρά μειοδοσίας με προσφορά 107.600 ευρώ με ΦΠΑ, διότι κατά την προσφυγή η τεχνική προφορά της ως άνω προσωρινής αναδόχου έγινε δεκτή παρότι δεν πληροί συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί με την διακήρυξη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευτεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ελάχιστου νόμιμου ποσού 600 ευρώ βάσει της εκτιμώμενης αξίας της προμήθειας (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, και το από 2-7-2021 υπηρεσιακό ηλεκτρονικό μήνυμα του αρμόδιου υπαλλήλου ΑΕΠΠ).

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που εμπίπτει στην αρμοδιότητα Μονομελούς Κλιμακίου της ΑΕΠΠ καθ' ύλην και κατά χρόνο λόγω προυπολογιζόμενης αξίας και δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, εμπροθέσμως προσηκόντως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε, με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 30-6-2021 η υπό κρίση προσφυγή, κατά της προσβαλλόμενης απόφασης που κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την 25-6-2021, η οποία είναι εκτελεστή πράξη περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών-οικονομικών προσφορών, η δε προσφυγή εμπροθέσμως και προσηκόντως κοινοποιήθηκε στην καθ' ής προσωρινή ανάδοχο από την αναθέτουσα αρχή, την 1-7-2021. Ειδικότερα, με την προσβαλλόμενη απόφαση έγιναν αποδεκτές οι υποβληθείσες τεχνικές και οικονομικές προσφορές της προσφεύγουσας και της η οποία ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος. Συνεπώς με προφανές έννομο συμφέρον η αποδεκτή στον διαγωνισμό προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, επί τω τέλει του αποκλεισμού της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, με την προσδοκία ανάδειξης της ίδιας της προσφεύγουσας ως προσωρινής και περαιτέρω οριστικής αναδόχου και ανάθεσης της σύμβασης στην ίδια, που έχει αναδειχθεί στην δεύτερη σειρά μειοδοσίας αμέσως μετά την προσφορά της προσωρινής αναδόχου. Περαιτέρω η αναθέτουσα αρχή εκπροθέσμως την 28-7-2021, δηλαδή μετά την παρέλευση της 15ήμερης νόμιμης αποκλειστικής προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής που έγινε την 30-6-2021 (άρθ. 365 παρ. 1 και παρ. 8 του ν. 4412/2016) απαραδέκτως κατέθεσε τις απόψεις επί της προσφυγής που για τον λόγο αυτό δεν εξετάζονται στην παρούσα διαδικασία.

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

3. Επειδή στην διακήρυξη προβλέπεται ότι «... 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στα Παραρτήματα I της Διακήρυξης... 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 στο Παράρτημα της Διακήρυξης, 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 στα ως άνω Παραρτήματα. 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 δεν υποβάλλεται ... με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), ... β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016... θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ Τεχνικές προδιαγραφές αερόψυκτης αντλίας θερμότητας Γενικά Η αντλία θερμότητας θα εγκατασταθεί στο, σε αντικατάσταση άλλης παλαιωμένης. Τα γενικά χαρακτηριστικά της θα είναι:.... -Εκπεμπόμενη ηχητική πίεση σε 1μ (κατά ISO3744) $\leq 76\text{dB (A)}$ Η αντλία θερμότητας θα είναι αερόψυκτη και θα αποτελεί ενιαίο συγκρότημα κατάλληλο για εξωτερική τοποθέτηση, συναρμολογημένο και δοκιμασμένο στο εργοστάσιο. Όλα τα

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

εξαρτήματα που αποτελούν το ενιαίο συγκρότημα είναι εγκατεστημένα σε κοινή, πλήρως γαλβανισμένη βάση που προσδίνει ακαμψία στο όλο συγκρότημα. Το περίβλημα κάθε μονάδας αποτελείται από γαλβανισμένα καλύμματα, ηλεκτροστατικά βαμμένα, με προστασία έναντι της διάβρωσης από τις καιρικές συνθήκες. -Όλα τα εξαρτήματα της μονάδας (συμπιεστές, εναλλάκτες κτλ.) θα περιβάλλονται από το περίβλημα της μονάδος έτσι ώστε να προστατεύονται από τις εξωτερικές συνθήκες.... -Ανεμιστήρες συμπτυκνωτή Τα ψυκτικά συγκροτήματα θα φέρουν τουλάχιστον έξι (6) αξονικούς ανεμιστήρες κατακόρυφης απόρριψης αέρα. Ο ειδικός σχεδιασμός των πτερυγίων του ανεμιστήρα επιτρέπει την ιδιαίτερα αθόρυβη λειτουργία του. Οι κινητήρες του ανεμιστήρα είναι απ'ευθείας μετάδοσης κίνησης, τριφασικοί, και με μόνιμη λίπανση των τριβέων κύλισης (ρουλεμάν), μόνωση κατηγορίας F και εσωτερική διάταξη θερμικής προστασίας. Οι ανεμιστήρες είναι στατικά και δυναμικά ζυγостаθμισμένοι και κατασκευάζονται από υλικό ανθεκτικό την διάβρωση. Οι φτερωτές των ανεμιστήρων προστατεύονται από μεταλλικό πλέγμα. Οι ανεμιστήρες διαθέτουν έλεγχο προοδευτικής ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής για τα ψυκτικά συγκροτήματα. Ο έλεγχος γίνεται μέσω μιας τυπωμένης πλακέτας που βρίσκεται στον ηλεκτρικό πίνακα της μονάδας... »

4. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τα προσφερόμενα από την προσωρινή ανάδοχο προϊόντα δεν καλύπτουν τις απαιτούμενες ως άνω συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές, προβάλλοντας ισχυρισμούς ακραιφνώς και αποκλειστικώς τεχνικής φύσεως, οι οποίοι άπαντες διεξοδικά εξετάζονται εν συνεχεία στην σκέψη 21.

5. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης»

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

6. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης περιέχουν ιδίως: ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης...ια) 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, ... 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, σύμφωνα με το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)»: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση ... »

8. Επειδή σύμφωνα με το Παράρτημα VIII του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «ΟΡΙΣΜΟΣ ΟΡΙΣΜΕΝΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ» ορίζεται ότι «Για τους σκοπούς του Βιβλίου I νοούνται ως : 1. «τεχνική προδιαγραφή»: ένα από τα ακόλουθα : α) όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ...: η προδιαγραφή που περιέχεται σε έγγραφο το οποίο προσδιορίζει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός προϊόντος... όπως τα επίπεδα ποιότητας, ... ο σχεδιασμός για όλες τις απαιτήσεις»

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενταιεφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ... και στα έγγραφα της σύμβασης...»

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά : α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102...»

11. Επειδή στο άρθρο 94 του ν.4412/2016 «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» ορίζεται 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.»

12. Επειδή στο άρθ. 100 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο « Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών» ορίζεται ότι « 1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. ... 2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ... όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: ... β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης 6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφου 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο...»

13. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003, ΣτΕ Ε.Α. 523/2010), 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 (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). 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 (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣτΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

14. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές ή/και τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών, και πολλώ δε μάλλον όταν η τυχόν παραβίαση προβλέπεται ρητά επί ποινή αποκλεισμού (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ'

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

15. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία εφόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

16. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

17. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, *Pirro Pizzo*, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

18. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

19. Επειδή, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων αξιολόγηση (πρβλ σχετ. Ε.Α. 179/2009 σκ.5). Αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτατους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93, 316, 563/2006).

20. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

21. Επειδή σύμφωνα με την έκθεση επιστημονικής συνδρομής του Μέλους Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού της ΑΕΠΠ Δρ Ασπασίας Χατζηπασχάλη, Μηχανολόγου-Μηχανικού, κατόπιν μελέτης όλων των εγγράφων του φακέλου της προσφυγής προκύπτουν τα ακόλουθα : «...4. Αναλυτική απάντηση με τεκμηρίωση επί του ερωτήματος. Εισαγωγικά στοιχεία – Τεχνική Περιγραφή της προσφερόμενης μονάδας Σύμφωνα με τα υποβληθέντα έγγραφα της εταιρείας «.....», «.....» και «ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», προκύπτει ότι το προσφερόμενο προϊόν είναι το κάτωθι: Προϊόν: Αερόψυκτη Αντλία Θερμότητας Κατασκευαστής: Εύρος: Κωδικός Κατασκευαστή: Ποσότητα: Ένα (1) Αριθμός Πιστοποιητικού EUROVENT: N 097.01.160 Ερώτημα 1ο : Απαιτείται ή όχι από τις τεχνικές προδιαγραφές η μονάδα να περιβάλλεται από κέλυφος ή από πλαίσιο; Ποια η διαφορά μεταξύ των δύο; Η μονάδα που προσφέρει η εταιρεία «.....» εκπληρώνει ή όχι την τεχνική προδιαγραφή περί περιβλήματος της μονάδας; Στην σελ. 36/49 του Παραρτήματος Ι – Τεχνική Περιγραφή της Διακήρυξης αναφέρεται ότι «Το περίβλημα κάθε μονάδας αποτελείται από γαλβανισμένα καλύμματα, ηλεκτροστατικά βαμμένα, με προστασία έναντι της διάβρωσης από τις καιρικές συνθήκες. Όλα τα εξαρτήματα της μονάδας (συμπιεστές, εναλλάκτες κτλ.) θα περιβάλλονται από το περίβλημα της μονάδας έτσι ώστε να προστατεύονται από τις εξωτερικές συνθήκες». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται επί του θέματος ότι (απόσπασμα προσφυγής σελ. 8): «Ως προς το κέλυφος της εξωτερικής μονάδας, όπως αναφέρεται στην Τεχνική Προσφορά της εταιρείας «.....» (σελ. 5 έγγραφης προσφοράς), σε συνάρτηση και με την φωτογραφική απεικόνιση αυτής (σελ. 3 έγγραφης προσφοράς), αλλά και από το τεχνικό φυλλάδιο (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020) και το αντίστοιχο ενημερωτικό φυλλάδιο που την συνοδεύει, προκύπτει ότι τέτοιο κέλυφος απλώς δεν υπάρχει. Και το οικείο σημείο της έγγραφης προσφοράς φέρει επικεφαλίδα «κέλυφος μονάδας», στην πραγματικότητα (στο κείμενο που ακολουθεί) γίνεται αναφορά μόνο σε «πλαίσιο της μονάδας». Απουσιάζει δηλαδή η περιγραφή κελύφους που να περιβάλλει όλα τα εξαρτήματα της μονάδας (συμπιεστές, εναλλάκτες κτλ) έτσι ώστε να προστατεύονται από τις εξωτερικές συνθήκες, όπως ρητά απαιτείται από τους όρους της Διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

του υπόψη Διαγωνισμού. Αντιθέτως δηλ. από ό,τι συμβατικά ζητείται, το πλαίσιο συναρμογής των εξαρτημάτων του συγκεκριμένου μηχανήματος είναι πανταχόθεν ανοικτό, εκθέτοντας όλα τα καίρια εξαρτήματα της μονάδας στις εξωτερικές καιρικές συνθήκες, με ό,τι αυτό συνεπάγεται για την φυσική διάβρωση και την αντοχή τους. Αντιθετως, η αντίστοιχη προσφορά της εταιρίας μας αναφέρεται ξεκάθαρα σε εγκυβοστισμό των εξαρτημάτων της μονάδας σε κέλυφος προστασίας (βλ. Τεχνική Αντλίας & φωτογραφία)»... Η άποψη του Ειδικού Επιστήμονα είναι η εξής: Στη βιβλιογραφία [1,2] με τον όρο κέλυφος νοείται το σκληρό περίβλημα [1] ή οποιαδήποτε σταθερή κατασκευή η οποία περιβάλλει προστατευτικά ένα μηχανισμό ... Με τον όρο «πλαίσιο» νοείται αυτό που βρίσκεται γύρω γύρω από κάτι [1] ή ό,τι περιβάλλει, οριοθετεί κάτι ως περιθώριο ή συγκρατεί κάτι για να το στερεώσει, να το προφυλάξει ή και να το στολίσει... [2]. Προκύπτει λοιπόν, ότι οι όροι (περίβλημα/κέλυφος) που χρησιμοποιούνται ευρέως στη βιβλιογραφία [3] έχουν την ίδια σημασιολογική έννοια. Ο όρος πλαίσιο, χρησιμοποιείται συχνά για να περιγράψει τον σκελετό πάνω στον οποίο στερεώνονται τα καλύμματα και η βάση του κελύφους/περιβλήματος ενώ σε πολλές περιπτώσεις χρησιμοποιείται και με την ευρύτερη έννοια του περιβλήματος των μονάδων. Στην βιβλιογραφία [4] για τον όρο «Κέλυφος» αναφέρονται τα εξής: «Η μεταλλική κατασκευή της κλιματιστικής μονάδας που ονομάζεται κέλυφος κατασκευάζεται από υλικά ισχυρής μηχανικής αντοχής, ώστε να είναι δυνατή η στερέωση των εδράνων των ανεμιστήρων και η αποφυγή κραδασμών. Αποτελείται από ένα σιδερένιο σκελετό που περιβάλλεται από τα πλευρικά θερμικά μονωμένα καλύμματα. Τα καλύμματα αυτά μπορούν εύκολα να αφαιρούνται, προκειμένου να επιθεωρήσουμε τους χώρους που περικλείουν [...]». Σύμφωνα, με τα ανωτέρω και τη φωτογραφική απεικόνιση (Εικ.1) της προσφερόμενης μονάδας της εταιρείας «.....», (σελ. 3 έγγραφης Τεχνικής Προσφοράς, το Τεχνικό φυλλάδιο Data Book code CSS 10.26 - 10/2020 και το αντίστοιχο ενημερωτικό φυλλάδιο που την συνοδεύει), προκύπτει ότι το σύνολο των στοιχείων της μονάδας (συμπιεστές, εναλλάκτες κτλ.) βρίσκονται μέσα στο αποτύπωμα της μονάδας το οποίο όμως φαίνεται να είναι ανοικτό περιμετρικά χωρίς καλύμματα και επομένως δεν καλύπτεται ο όρος της διακήρυξης.



Εικόνα 1: Φωτογραφική Απεικόνιση Προσφερόμενης Μονάδας από τη Τεχνική Προσφορά σελ. 3/11 της εταιρείας «| _____ »,

Ερώτημα 2 ο : Η μονάδα που προσφέρει η εταιρεία «.....» εκπληρώνει ή όχι την τεχνική προδιαγραφή περί ISO 3744; Ποια η διαφορά μεταξύ του προτύπου ISO 3744 και ISO 9614-1; Στη σελ. 36/49 του Παραρτήματος Ι – Τεχνική Περιγραφή της Διακήρυξης αναφέρεται ότι «εκπεμπόμενη ηχητική πίεση σε 1μ (κατά ISO 3744) $\leq 76\text{dB (A)}$ ». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται επί του θέματος ότι (απόσπασμα προσφυγής σελ. 8): «Ως προς την στάθμη θορύβου της μονάδας (σελ.5 έγγραφης προσφοράς), αναφέρεται από την παραπάνω εταιρία ότι «η ηχητική πίεση L_p δεν ξεπερνά τα 68,6 dBA (μετρημένα σε απόσταση ενός μέτρου, σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9614-1 και Eurovent 8/1 [.....]. Ωστόσο, η σχετική τεχνική συμμόρφωση, κατά τον ανωτέρω ρητό όρο της Διακήρυξης, όφειλε να γίνει σε συνάρτηση με το πρότυπο ISO 3744 και όχι με οποιοδήποτε άλλο πρότυπο. Κατά τον τρόπο αυτό βεβαίως, δεν είναι εφικτό να παραχθεί συγκρίσιμο μέγεθος πιστοποίησης συμμόρφωσης, ώστε να ελεγχθεί αρμοδίως, σε σχέση μάλιστα και με τις λοιπές προσφορές που έγιναν από τους συμμετέχοντες σε συμμόρφωση με τον υπόψη διαγωνιστικό όρο, ήτοι εν προκειμένω τη δική μας Τεχνική Προσφορά (βλ. Τεχνική Επιλογή Αντλίας)».... Η άποψη του Ειδικού Επιστήμονα είναι η εξής: Στη Τεχνική Προσφορά (σελ. 5) και στο Τεχνικό φυλλάδιο (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020 σελ. 32/77, 40/77, 52/77) της εταιρείας «.....», αναφέρεται ότι οι μετρήσεις για τη στάθμη θορύβου της προσφερόμενης

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

μονάδας πραγματοποιήθηκαν σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9614-1 και τη Προδιαγραφή Eurovent 8/1 ως ακολούθως: «Sound power levels (referred to 12/7°C, ambient 35°C full load operation) are measured in accordance with ISO 9614 and Eurovent 8/1 for Eurovent certified units. The certification refers only to the overall sound power level, the sound pressure is calculated from the sound power level and are for information only and not considered binding» [Ελληνική Μετάφραση: Τα επίπεδα ηχητικής ισχύος (που αναφέρονται στους 12/7°C, θερμοκρασία περιβάλλοντος 35°C σε λειτουργία πλήρους φορτίου) μετρώνται σύμφωνα με το ISO 9614-1 και Eurovent 8/1 για τις πιστοποιημένες μονάδες κατά Eurovent. Η πιστοποίηση αναφέρεται μόνο στο συνολικό επίπεδο ηχητικής ισχύος και προορίζεται μόνο για ενημέρωση ενώ δεν θεωρείται δεσμευτική] (Απόσπασμα από Τεχνικό φυλλάδιο -Data Book code CSS 10.26 - 10/2020 σελ. 40/77). Προκειμένου να κατανοηθεί η διαφορά μεταξύ των προτύπων παρατίθεται η σχετική βιβλιογραφία: • Από τη βιβλιογραφία (5) τα πρότυπα ISO 3744 και ISO 9614-1 ορίζονται ως εξής: EN ISO 3744:2010: Ακουστική - Προσδιορισμός της στάθμης ηχητικής ισχύος πηγών θορύβου με χρησιμοποίηση της ηχητικής πίεσης - Τεχνικές μέθοδοι για συνθήκες ελευθέρου ηχητικού πεδίου πάνω από ηχοανακλαστικό επίπεδο (ISO 3744:1994) EN ISO 9614-1:2009: Ακουστική - Προσδιορισμός της στάθμης ηχητικής ισχύος πηγών θορύβου με χρησιμοποίηση της ηχητικής έντασης - Μέρος 1: Μέτρηση σε διάκριτα σημεία (ISO 9614-1:1993) Στη σελ. ν του Προτύπου ISO 3744-2010 [6] αναφέρεται ό τι: «For applications where greater accuracy is required, reference can be made to ISO 3745, ISO 3741 or ISO 9614. If the relevant criteria for the measurement environment specified in this International Standard are not met, it might be possible to refer to another standard from this series, or to ISO 9614» [Ελληνική Μετάφραση: Για εφαρμογές όπου απαιτείται μεγαλύτερη ακρίβεια, μπορεί να γίνει αναφορά στα ISO 3745, ISO 3741 ή ISO 9614. Εάν δεν πληρούνται τα κριτήρια του συγκεκριμένου Διεθνούς Προτύπου, ενδέχεται να είναι δυνατή η αναφορά σε άλλο πρότυπο της σειράς αυτής, ή στο ISO 9614]. Σύμφωνα με το ανωτέρω απόσπασμα του Προτύπου ISO 3744-2010, προκύπτει ότι στις εφαρμογές όπου απαιτείται μεγαλύτερη ακρίβεια ή όταν δεν είναι δυνατή η εφαρμογή των συνθηκών όπου γίνονται οι μετρήσεις κατά ISO 3744-2010,

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

μπορεί να γίνει αναφορά στο πρότυπο ISO 9614. Στη σελ. ν του Προτύπου ISO 9614-1 [7] αναφέρονται τα εξής: «The procedures specified in ISO 3740 to ISO 3747 are not always appropriate for the following reasons. a) Costly facilities are necessary if high precision is required. It is frequently not possible to install and operate large pieces of equipment in such facilities. b) They cannot be used in the presence of high levels of extraneous noise generated by sources other than that under investigation. The purpose of ISO 9614 is to specify methods whereby the sound power levels of sources may be determined, within specific ranges of uncertainty, under test conditions which are less restricted than those required by the series ISO 3740 to ISO 3747. The sound power is the *in situ* sound power as determined by the procedure of this part of ISO 9614; it is physically a function of the environment and may in some cases differ from the sound power of the same source determined under other conditions [...] [Ελληνική Μετάφραση: Οι διαδικασίες που καθορίζονται στα ISO 3740 έως ISO 3747 δεν είναι πάντοτε κατάλληλες για τους ακόλουθους λόγους: Α) Υψηλό κόστος εγκαταστάσεων στις περιπτώσεις όπου απαιτείται μεγάλη ακρίβεια. Στις εγκαταστάσεις αυτές, συχνά δεν είναι εφικτή η εγκατάσταση και λειτουργία μεγάλων τμημάτων του εξοπλισμού. Β) Δεν μπορούν να χρησιμοποιηθούν παρουσία υψηλών επιπέδων εξωγενών θορύβων που δημιουργούνται από άλλες πηγές πέραν αυτών της έρευνας. Σκοπός του ISO 9614 είναι ο καθορισμός μεθόδων με τις οποίες μπορούν να προσδιοριστούν τα επίπεδα ηχητικής ισχύος, εντός συγκεκριμένου εύρους αβεβαιότητας, υπό συνθήκες δοκιμών λιγότερο περιοριστικές σε σχέση με εκείνες που απαιτούνται από τη σειρά ISO 3740 έως ISO 3747. Η ηχητική ισχύς αφορά την *in situ* ηχητική ισχύ, όπως καθορίζεται από τη διαδικασία του συγκεκριμένου τμήματος ISO 9614, αποτελεί φυσικά συνάρτηση των συνθηκών του περιβάλλοντος και πιθανόν σε ορισμένες περιπτώσεις να διαφέρει από την ηχητική ισχύ της ίδιας πηγής υπό διαφορετικές συνθήκες...]. Διαφορές των Πρωτύπων ISO 9614 και ISO 3744: [...] This part of ISO 9614 complements the series ISO 3740 to ISO 3747 which specify various methods for the determination of sound power levels of machines and equipment. It differs from these International Standards principally in three aspects. a) Measurements are made of sound intensity as

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

well as of sound pressure. b) The uncertainty of the sound power level determined by the method specified in this part of ISO 9614 is classified according to the results of specified ancillary tests and calculations performed in association with the rest measurements. c) Current limitations of intensity measurement equipment restrict measurements to the one third octave range 50 Hz to 6,3 kHz...[...] [Ελληνική Μετάφραση: Το συγκεκριμένο τμήμα (1 ο) του ISO 9614 συμπληρώνει τη σειρά ISO 3740 έως ISO 3747, η οποία καθορίζει διάφορες μεθόδους για τον προσδιορισμό των επιπέδων ηχητικής ισχύος των μηχανών και του εξοπλισμού. Διαφέρει από τα συγκεκριμένα Διεθνή Πρότυπα κυρίως σε τρία σημεία: Α) Οι μετρήσεις πραγματοποιούνται ως προς την ηχητική ένταση καθώς και την ηχητική πίεση. Β) Η αβεβαιότητα του επιπέδου ηχητικής ισχύος που προσδιορίζεται από τη μέθοδο του συγκεκριμένου τμήματος του προτύπου ISO 9414 ταξινομείται σύμφωνα με τα αποτελέσματα συγκεκριμένων βοηθητικών δοκιμών και υπολογίζεται σε συνδυασμό με τις υπόλοιπες μετρήσεις. Γ) Οι τρέχοντες περιορισμοί του εξοπλισμού μέτρησης της έντασης περιορίζουν τις μετρήσεις στο ένα τρίτο της οκτάβας από 50 Hz έως 6,3 Hz...] Σύμφωνα με τα ανωτέρω αποσπάσματα προκύπτει ότι: «Η σειρά των Προτύπων ISO 3740 έως ISO 3747 στην οποία ανήκει το ISO 3744 σε ορισμένες περιπτώσεις δεν μπορεί να εφαρμοστεί λόγω του υψηλού κόστους εγκαταστάσεων όταν απαιτείται υψηλή ακρίβεια μετρήσεων και δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί παρουσία υψηλών επιπέδων εξωτερικών θορύβων που δημιουργούνται από διαφορετικές πηγές πέραν αυτών που υπάρχουν στα πλαίσια της έρευνας...Στις περιπτώσεις αυτές γίνεται αναφορά στο Πρότυπο ISO 9614» Όσον αφορά τη Προδιαγραφή Eurovent 8/1 σύμφωνα με την οποία έχουν πραγματοποιηθεί οι μετρήσεις για τη στάθμη θορύβου της προσφερόμενης μονάδας (βλέπε απόσπασμα ανωτέρω), αναφέρονται τα εξής: Στη σελίδα 3/22 του Eurovent 8/1 – 1981 [8] αναφέρεται ότι: «This specification is applicable for all machines and equipment which – due to their size – cannot be conveniently measured in anechoic or reverberant test rooms. The measurements are performed at site outdoors or in large rooms over a hard reflecting plane, whereby the room noise is to be taken into account and considered according to ISO 3744, Appendix A». [Ελληνική Μετάφραση: Η παρούσα προδιαγραφή ισχύει για όλα

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

τα μηχανήματα και τον εξοπλισμό τα οποία – λόγω μεγέθους – δεν μπορούν να μετρηθούν εύκολα σε ανηχικές ή αντηχητικές αίθουσες δοκιμών. Οι μετρήσεις πραγματοποιούνται σε εξωτερικούς χώρους ή σε μεγάλους χώρους πάνω από σκληρό ανακλαστικό επίπεδο, μέσω του οποίου λαμβάνεται υπόψη ο θόρυβος του δωματίου και εξετάζεται σύμφωνα με το ISO 3744..] Από το ανωτέρω Απόσπασμα προκύπτει ότι η προδιαγραφή EUROVENT 8/1 εφαρμόζεται στα μηχανήματα και τον εξοπλισμό τα οποία λόγω μεγέθους δεν μπορούν να μετρηθούν άνετα σε αίθουσες δοκιμών συγκεκριμένων προδιαγραφών. Ωστόσο οι μετρήσεις αν και διεξάγονται σε διαφορετικό περιβάλλον (εξωτερικοί χώροι ή μεγάλες αίθουσες) λαμβάνεται υπόψη ο θόρυβος των αιθουσών και οι μετρήσεις πραγματοποιούνται κατά ISO 3744. Από τα αποσπάσματα της βιβλιογραφίας ανωτέρω, προκύπτει ότι η διαφορά των δύο προτύπων ISO 3744 και ISO 9614-1, έγκειται κυρίως στις συνθήκες όπου πραγματοποιούνται οι μετρήσεις. Όπως αναφέρεται στη βιβλιογραφία, στις περιπτώσεις όπου δεν είναι εφικτό να χρησιμοποιηθεί το ένα πρότυπο εκ των δύο δύναται να γίνει αναφορά στο άλλο Πρότυπο και επιπρόσθετα η Προδιαγραφή Eurovent 8/1 που έχει χρησιμοποιηθεί πραγματοποιείται κατά ISO 3744 Ως εκ τούτου, αν και η μέτρηση της στάθμης θορύβου της προσφερόμενης μονάδας βασίζεται σε διαφορετικό πρότυπο (ISO9614-1) από αυτό που αναφέρεται στους όρους της διακήρυξης, λαμβάνοντας υπόψη την ανωτέρω ανάλυση της βιβλιογραφίας καθώς και ότι σύμφωνα με τον κατασκευαστή η μέτρηση έγινε επιπλέον με βάση την Προδιαγραφή Eurovent 8/1 που πραγματοποιείται κατά ISO 3744, μπορεί να θεωρηθεί ότι καλύπτεται ο όρος της διακήρυξης στη σελ. 36/49 ότι «εκπεμπόμενη ηχητική πίεση σε 1μ (κατά ISO 3744) $\leq 76\text{dB (A)}$ ». Ερώτημα 3 ο Η μονάδα που προσφέρει η εταιρεία «.....» εκπληρώνει ή όχι την τεχνική προδιαγραφή περί μόνωσης F του κινητήρα των ανεμιστήρων συμπυκνωτή; Στη σελ. 37/49 του Παραρτήματος I – Τεχνική Περιγραφή της Διακήρυξης αναφέρεται ότι «οι κινητήρες του ανεμιστήρα είναι απ' ευθείας μετάδοσης κίνησης, τριφασικοί, και με μόνιμη λίπανση των τριβέων κύλισης (ρουλεμάν), μόνωση κατηγορίας F και εσωτερική διάταξη θερμικής προστασίας». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται επί του θέματος ότι (απόσπασμα προσφυγής σελ. 8): «...Σε σχέση με τους κινητήρες των ανεμιστήρων συμπυκνωτή και την συμβατική υποχρέωση αυτοί

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

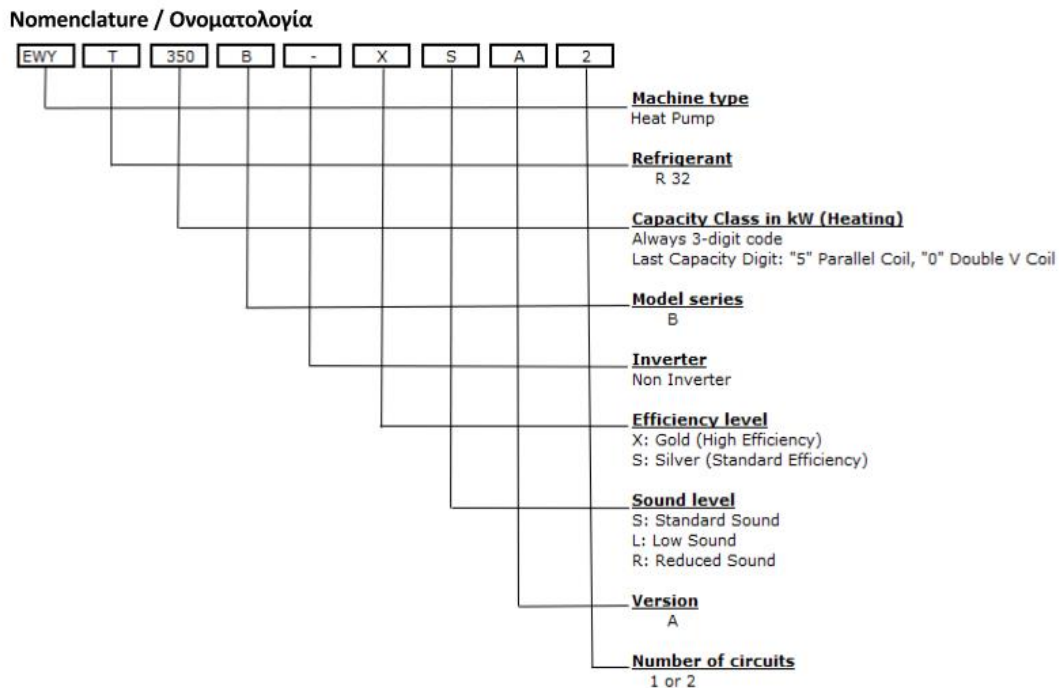
να φέρουν μόνωση κατηγορίας F, ουδεμία σχετική αναφορά και άρα δέσμευση συμμόρφωσης γίνεται στην Τεχνική Προσφορά της ανταγωνίστριας εταιρείας (σελ.6 έγγραφης προσφοράς). Τέτοια αναφορά συμμόρφωσης απουσιάζει μάλιστα και από τα συνοδευτικά τεχνικά φυλλάδια του προσφερόμενου μηχανήματος και συνεπώς ουδόλως πληρούται ο οικείος όρος του Παραρτήματος I της Διακήρυξης του υπόψη διαγωνισμού...» Η αναθέτουσα αρχή δεν απάντησε επί του ανωτέρω ισχυρισμού της προσφεύγουσας μέσω των απόψεων. Η άποψη του Ειδικού Επιστήμονα είναι η εξής: Από την επισκόπηση του συνόλου των υποβληθέντων εγγράφων (Τεχνική Προσφορά και Τεχνικά Φυλλάδια) της εταιρείας «.....» δεν παρατηρείται οποιαδήποτε αναφορά περί κατηγορίας μόνωσης των κινητήρων των ανεμιστήρων του συμπυκνωτή...». Ερώτημα 4ο Η μονάδα που προσφέρει η εταιρεία «.....» εκπληρώνει ή όχι την τεχνική προδιαγραφή περί προοδευτικής ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής; Στη σελ. 37/49 του Παραρτήματος I – Τεχνική Περιγραφή της Διακήρυξης αναφέρεται ότι «οι ανεμιστήρες διαθέτουν έλεγχο προοδευτικής ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής για τα ψυκτικά συγκροτήματα». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται επί του θέματος ότι (απόσπασμα προσφυγής σελ. 8): «..οι ανεμιστήρες οφείλουν να διαθέτουν έλεγχο προοδευτικής ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής για τα ψυκτικά συγκροτήματα. Ο τεχνικός όρος «προοδευτικής ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής» αναφέρεται σε πλήρως διαφοροποιημένη (και ουσιωδώς αναβαθμισμένη από πάσης απόψεως) τεχνολογία ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής ανεμιστήρων, σε σχέση με τον παλαιότερο τύπο «On/OFF» που αυξομειώνει την λειτουργία σε κλίμακα 0 ή 100% και όχι κλιμακωτά. Από την επισκόπηση της Τεχνικής Προσφοράς της ανταγωνίστριας εταιρείας (σελ. 6 έγγραφης προσφοράς), σε συνδυασμό με την τεχνική αναφορά των κρίσιμων λειτουργιών των ανεμιστήρων του προσφερόμενου μηχανήματος (με κωδικό) στο συνοδευτικό τεχνικό φυλλάδιο (βλ. Data Book σελ 32/77 Fan-> Drive> στήλη 6 & σελ 40/77, επεξηγήσεις), προκύπτει ότι η τεχνολογία λειτουργίας του είναι τύπου «On/OFF» και όχι «προοδευτικής ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής», όπως απαιτεί ο Διαγωνισμός. Όπως είναι επόμενο, η προσφορά μηχανήματος με λειτουργία ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής ανεμιστήρων «On/OFF», συνιστά πρόταση ουσιωδώς «υπολειπόμενη»

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

τεχνολογικά, λειτουργικά και ενεργειακά, σε σχέση με την συμβατικά ζητούμενη και εξηγεί βεβαίως και την «οικονομικότερη αποτίμηση» της προσφοράς αυτής, σε σχέση με την ανάλογη δική μας προσφορά, η οποία ανταποκρίνεται απολύτως στις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Σημειώνεται ότι η ανταγωνίστρια εταιρία διαθέτει μηχανήμα αντίστοιχης τεχνολογίας, όπως προκύπτει από την τυπολογία άλλων κωδικών της στο σχετικό τεχνικό φυλλάδιο που προσκόμισε (βλ. τύπο Inverter), πλην όμως τέτοιο μηχανήμα δεν προσφέρθηκε εκ μέρους της (προφανώς λόγω κόστους)...»..... Η άποψη του Ειδικού Επιστήμονα είναι η εξής: Σε συνέχεια της εξέτασης της Τεχνικής Προσφοράς και των Τεχνικών Φυλλαδίων της εταιρείας «.....» παρατίθενται τα εξής σημεία του Περιεχομένου τους: • Α. Τεχνικό φυλλάδιο (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020) σελ. 4/77: «Air Side Heat Exchanger fans Double V Coil units (standard and low sound versions) are equipped with on/off fans and inverter drive is available as an option. Double V Coil units reduced noise versions are equipped with inverter driven fans as standard». Σύμφωνα με τη συγκεκριμένη περιγραφή (ακολουθεί ελληνική μετάφραση) προκύπτει ότι, για τις μονάδες τύπου Double V Coil της εταιρείας (standard [S] και χαμηλού επιπέδου θορύβου [L]), η τεχνολογία λειτουργίας των ανεμιστήρων τους είναι τύπου on/off ενώ υπάρχει και η επιλογή για τεχνολογία λειτουργίας τύπου inverter. Οι μονάδες Double V Coil μειωμένων επιπέδων θορύβου [R], διαθέτουν τεχνολογία λειτουργίας ανεμιστήρων τύπου inverter (ως standard) όπως αποτυπώνεται και στο Κεφάλαιο «Options» στη σελ.12/77 του τεχνικού φυλλαδίου (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020).

- Τεχνικό φυλλάδιο (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020) σελ. 8/77:

Αριθμός απόφασης: 1411/2021



Εικόνα 2: Ονοματολογία από Τεχνικό φυλλάδιο (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020 σελ. 8/77) της προσφερόμενης μονάδας της εταιρείας «.....»
Το προσφερόμενο μοντέλο φέρει τον κωδικό Από την ανάλυση της σημασίας των συμβόλων/γραμμάτων του κωδικού σύμφωνα με την Ονοματολογία (Εικ.2) ανωτέρω, το σύμβολο (-) δηλώνει ότι η προσφερόμενη μονάδα είναι non inverter και το γράμμα (L) δηλώνει ότι η προσφερόμενη μονάδα είναι χαμηλού επιπέδου θορύβου (Low Sound Level). • Τεχνικό φυλλάδιο (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020) σελ. 8/77:

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

MODEL		EWYT400B-XLA2	EWYT440B-XLA2	EWYT500B-XLA2	EWYT560B-XLA2	EWYT600B-XLA2	EWYT630B-XLA2	EWYT650B-XLA2
COOLING PERFORMANCE								
Capacity - Cooling	kW	370	406	467	519	560	597	610
Capacity control - Type		Step	Step	Step	Step	Step	Step	Step
Capacity control - Minimum capacity	%	17	25	22	19	18	17	17
Unit power input - Cooling	kW	122	134	158	177	193	204	207
EER		3.02	3.01	2.95	2.93	2.9	2.92	2.95
SEER		4.54	4.57	4.72	4.71	4.70	4.69	4.4
IPLV		4.96	5	5.1	5.08	5.05	5.05	4.66
CASING								
Colour *		IW	IW	IW	IW	IW	IW	IW
Material *		GPSS	GPSS	GPSS	GPSS	GPSS	GPSS	GPSS
DIMENSIONS								
Height	mm	2514	2514	2514	2514	2514	2514	2514
Width	mm	2282	2282	2282	2282	2282	2282	2282
Length	mm	5025	5025	5925	5925	6825	6825	6825
WEIGHT								
Unit Weight	kg	3810	3910	4366	4456	4920	5020	5020
Operating Weight	kg	3845	3972	4428	4526	4990	5090	5090
WATER HEAT EXCHANGER								
Type *		PHE	PHE	PHE	PHE	PHE	PHE	PHE
Fluid		Water	Water	Water	Water	Water	Water	Water
Fouling Factor	m ² C/W	0	0	0	0	0	0	0
Water Volume	l	35	62	62	70	70	70	70
Water temperature in	°C	12	12	12	12	12	12	12
Water temperature out	°C	7	7	7	7	7	7	7
Water flow rate	l/s	17.7	19.4	22.3	24.7	26.7	28.5	29.1
Water pressure drop	kPa	34.7	23.6	30.4	33.6	38.6	43.2	45
Insulation material *		Closed Cell	Closed Cell	Closed Cell	Closed Cell	Closed Cell	Closed Cell	Closed Cell
AIR HEAT EXCHANGER								
Type *		HFP	HFP	HFP	HFP	HFP	HFP	HFP
FAN								
Type *		DPT	DPT	DPT	DPT	DPT	DPT	DPT
Drive *		On/Off	On/Off	On/Off	On/Off	On/Off	On/Off	On/Off
Diameter	mm	800	800	800	800	800	800	800
Nominal air flow	l/s	43351	42276	52021	50730	60692	59186	78410
Air Temperature	°C	35	35	35	35	35	35	35
Quantity	No.	10	10	12	12	14	14	14
Speed	rpm	700	700	700	700	700	700	900
Motor input	kW	8.6	8.6	10.3	10.3	12.1	12.1	24.4

Εικόνα 3: Τεχνικές Προδιαγραφές από Τεχνικό φυλλάδιο (Data Book code CSS 10.26 - 10/2020 σελ. 32/77) της προσφερόμενης μονάδας της εταιρείας «I

Στην ανωτέρω Εικόνα (Εικ.3) αποτυπώνεται ότι το συγκεκριμένο μοντέλο Αντλίας Θερμότητας έχει σύστημα κίνησης του ανεμιστήρα (FAN – DRIVE) - ON/OFF και όχι VFD inverter (σύμφωνα με την επεξήγηση στη σελ. 40/77 του ίδιου) όπως αναφέρεται σε άλλα μοντέλα του ίδιου πίνακα. Συνεπώς, σύμφωνα με την ανωτέρω ανάλυση η Προσφερόμενη Μονάδα με κωδικό EWYT630B-XLA2, Low Sound Level, φέρει τεχνολογία λειτουργίας ανεμιστήρων ON/OFF και όχι «προοδευτικής ρύθμισης ταχύτητας περιστροφής» (VFD - inverter) όπως ορίζει η Διακήρυξη (σελ. 37/49).

3. Το πλαίσιο/ η μέθοδος στην οποία στηρίχθηκε η παρούσα έκθεση. Το πλαίσιο συγκρότησης της παρούσας έκθεσης βασίζεται σε ευρωπαϊκούς κανονισμούς, το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, διεθνή πρότυπα, ελληνική και διεθνή βιβλιογραφία. [1] Βικιλεξικό, Το ελεύθερο λεξικό, URL: <https://el.wiktionary.org> [2] Λεξικό της κοινής νεοελληνικής, 1998, Εκδόσεις

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

Ινστιτούτο Νοελληνικών Σπουδών ΑΠΘ Κέντρο Ελληνικής Γλώσσας URL: <https://www.greeklanguage.gr> [3] ΚΤΕΝΙΑΔΑΚΗΣ Μ., ΠΑΠΑΔΑΚΗΣ Θ., ΑΡΓΥΡΑΚΗΣ Π., «Εγκαταστάσεις Ψύξης II», Παιδαγωγικό Ινστιτούτο, Υπουργείο Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, σελ. 108. [4] ΚΑΝΑΚΗ Γ. Ε, 2017. «Ψυκτικές–Κλιματιστικές Εγκαταστάσεις–Αερισμός», Εκπαιδευτικό Κείμενο Ακαδημιών Εμπορικού Ναυτικού, Β΄ Έκδοση, Ίδρυμα Ευγενιδίου, σελ. 279. [5] Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, «Ανακοίνωση της Επιτροπής στο πλαίσιο της εφαρμογής της οδηγίας 2006/42/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 17ης Μαΐου 2006, σχετικά με τα μηχανήματα και την τροποποίηση της οδηγίας 95/16/EK (αναδιατύπωση), 2009 [6] ISO 3744, Third Edition, 2010. «Acoustics — Determination of sound power levels and sound energy levels of noise sources using sound pressure — Engineering methods for an essentially free field over a reflecting plane», p. V. [7] SS-EN-ISO9614-1:2009. «Acoustics-Determination of sound power levels of noise sources using sound intensity-Part1: Measurement at discrete points (ISO 9614-1:1993)», p. V. [8] EUROVENT 8/1-1981. «Acoustics measurements on machines and equipment in the free field or large rooms on a hard reflecting plane», Eurovent/Cecomaf » Επομένως, σύμφωνα με τον νόμο και τους όρους της διακήρυξης, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου έπρεπε να απορριφθεί κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 54, Παράρτημα VIII, 71, 91, 94 και 100 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 5-12), σύμφωνα με τους όρους 2.4.1, 2.4.3.2, 2.4.6, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ της διακήρυξης, (σκέψη 3), και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας της διαφάνειας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς (παραπάνω σκέψεις 13-20), καθώς δεν απεδείχθη από τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς ότι το προσφερόμενο προϊόν εκπληρώνει τις τεθείσες επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς τεχνικές προδιαγραφές, και συνεπώς είναι ακυρωτέα η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που κάνει αποδεκτή την προσφορά της προσωρινής αναδόχου.

22. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το

Αριθμός απόφασης: 1411/2021

μέρος που έκανε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου.

23. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 22, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της και την ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο της προμήθειας.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 9-8-2021 και εκδόθηκε στις 30-8-2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Ι. Θεμελή

Γ. Β. Ελευθεριάδης