

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 23 Σεπτεμβρίου 2022, με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη ΕΑΔΗΣΥ.

Για να εξετάσει την με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1161/17.08.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία "... ..", όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ... .. (εφεξής αναθέτων φορέας), νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την εν θέματι προσφυγή επιδιώκεται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αρ. .../29-07-2022 απόφαση του Δ.Σ. της ... .. και ... .., να ανακηρυχθεί εκ νέου ανάδοχος, και να κατακυρωθεί στην προσφεύγουσα η σύμβαση για την ΟΜΑΔΑ Α του εν λόγω Διαγωνισμού, ήτοι για την «Προμήθεια Ασφατομίγματος εν θερμώ τύπου ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20. .

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της παρούσας καταβλήθηκε το οφειλόμενο παράβολο ύψους 735,00 € (βλ. προσκομιζόμενα το με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο, εκτύπωση οθόνης από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ), στην οποία το ως άνω παράβολο εμφανίζεται με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» και την εκτύπωση οθόνης από το ηλεκτρονικό σύστημα της οικείας Τράπεζας, στην οποία εμφανίζεται η πληρωμή του παραπάνω παραβόλου δοθέντος του προϋπολογισμού της Ομάδας Α ποσού 147.000,00 €, πλέον ΦΠΑ.

2. Επειδή, η εξεταζόμενη προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το

## Αριθμός Απόφασης : 1461 /2022

άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 120 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ. Ο ένδικος διαγωνισμός, λόγω αντικειμένου και προϋπολογιζόμενης δαπάνης, καθώς και της νομικής φύσεως και δραστηριότητας του αναθέτοντος φορέα στον τομέα της ενέργειας, υπάγεται στο Βιβλίο II του Ν.4412/2016.

3. Επειδή, την 10/05/2022 η προσφεύγουσα υπέβαλε προσφορά για τον δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό προμήθειας της ... .. και ... .. με ονομασία «Προμήθεια Ασφαλτομίγματος». Ειδικότερα, συμμετείχε σε τμήμα του εν λόγω Διαγωνισμού και συγκεκριμένα στο πρώτο τμήμα (ΟΜΑΔΑ Α) για την προμήθεια ασφαλτομίγματος εν θερμώ τύπου ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20, προϋπολογισμού 147.000,00 € πλέον ΦΠΑ. Στον εν λόγω διαγωνισμό κατετάγη πρώτη στον πίνακα συμμετεχόντων της «Ομάδας Α: Ασφαλτόμιγμα εν Θερμώ» με προσφορά 103.500,00 € και ποσοστιαία έκπτωση 29,59%. Για τον λόγο αυτό εκδόθηκε το υπ' αρ. πρωτ. .../16-05-2022 Πρακτικό Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής, Τεχνικών και Οικονομικών Προσφορών του Ανοιχτού Ηλεκτρονικού Δημόσιου Διαγωνισμού για την «Προμήθεια Ασφαλτομίγματος» από την Επιτροπή Διαγωνισμού που εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 94/2022 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ... ανακηρύσσοντας την προσφεύγουσα προσωρινό ανάδοχο. Κατόπιν, της κοινοποιήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ η υπ' αρ. πρωτ. .../28-6-2022 Πρόσκληση με θέμα «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑΤΟΣ»/ΟΜΑΔΑ Α (Α/Α. Διακήρυξης .../19-04-2022 (Αριθμός ΕΣΗΔΗΣ ...) με την οποία η Επιτροπή Διαγωνισμού την κάλεσε την 28/06/2022 ώστε να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης/προσωρινού αναδόχου σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2. της διακήρυξης. Τα δικαιολογητικά αυτά κοινοποιήθηκαν στον αναθέτοντα φορέα μέσω ΕΣΗΔΗΣ την 8/7/2022. Κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών και αφού διαπιστώθηκαν ελλείψεις σε αυτά που ανάγονταν σε

έλλειψη του απαιτούμενου Πιστοποιητικού Διαπίστευσης και άδειας λειτουργίας του εργαστηρίου που έχει εκπονήσει τις Μελέτες Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 και τύπου ΑΣ 20, τις οποίες συμπεριλάμβανε στην υποβολή δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, τις οποίες συμπεριέλαβε και προσκόμισε στον αναθέτοντα φορέα , η Επιτροπή Διαγωνισμού την προσκάλεσε για υποβολή συμπληρωματικών στοιχείων για τον εν λόγω διαγωνισμό με το υπ' αρ. πρωτ. .../12-07-2022 κατά τη διαδικασία του άρθρου 103 ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε από το άρθρο 43 του ν. 4782/2021, και λαμβάνοντας υπόψη το άρθρο 310 του ίδιου νόμου. Την 4<sup>η</sup> Αυγούστου 2022 κοινοποιήθηκε το Πρακτικό 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού, με αριθμό πρωτ. 3241/11-07-2022, με το οποίο η Επιτροπή εισηγείτο, την απόρριψη της προσφεύγουσας από τον Διαγωνισμό με την αιτιολογία, ότι η προσφορά της πληροί μερικώς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, καθότι, σύμφωνα με την Επιτροπή Διαγωνισμού *«από την εξέταση των Μελετών Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι τα αδρανή υλικά που χρησιμοποιήθηκαν για να γίνουν οι Μελέτες Σύνθεσης των δύο τύπων ασφαλικού σκυροδέματος είναι θραυστά ανακυκλωμένα υλικά προέλευσης από τη μονάδα Αποβλήτων από Εκσκαφές, Κατασκευές και Κατεδαφίσεις (ΑΕΚΚ) ... .., σε αντίθεση με την απαίτηση που αναφέρεται στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού, όπου ορίζεται ρητά ότι: Για την παρασκευή του ασφαλτομίγματος δεν θα χρησιμοποιηθούν μείγματα ασφάλτου από ανακύκλωση ασφαλικών στρώσεων. Το ασφαλτόμιγμα θα παρασκευάζεται εν θερμώ, σε κατάλληλη εγκατάσταση, με θραυστά υλικά λατομείου". Η ως άνω απαίτηση αναφέρεται και στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού, όπου ορίζεται ρητά ότι: Αντικείμενο της παρούσας μελέτης είναι η προμήθεια ασφαλτομίγματος παρασκευαζόμενου εν θερμώ σε κατάλληλη εγκατάσταση με θραυστά αδρανή υλικά λατομείου...". Στο πλαίσιο του ανωτέρω Πρακτικού 2, εκδόθηκε η υπ' αρ. 139/29-07-2022 απόφαση, η οποία αναρτήθηκε την 3η Αύγουστου 2022 στο Πρόγραμμα Διαύγεια, και με την οποία εγκρίνεται το υπ' αριθ. πρωτ. .../11-07-2022 πρακτικό αξιολόγησης*

δικαιολογητικών κατακύρωσης του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την «Προμήθεια ασφαλομίγματος» και απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου της ΟΜΑΔΑΣ Α: ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑ ΕΝ ΘΕΡΜΟ, «... ..», δεδομένου ότι από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά διαπιστώθηκε ότι το προσφερόμενο υλικό δεν πληροί τις Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης και ανακηρύσσει νέο προσωρινό ανάδοχο.

4. Επειδή, η εξεταζόμενη προσφυγή παρούσα ασκείται εμπροθέσμως, εντός δηλ. δέκα (10) ημερών από την πλήρη και πραγματική γνώση της προσβαλλόμενης στις 05/08/2022 κατά δήλωση της προσφεύγουσας, αφού η προσφυγή ασκήθηκε στις 16/08/2022. Ο αναθέτων φορέας απέστειλε τις απόψεις επί της προσφυγής στις 31/08/2022.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι *«Σύμφωνα με το Παράρτημα «Τεχνικές Προδιαγραφές Υλικών» της Διακήρυξης, για την Ομάδα Α προβλέπεται πως το ασφαλομίγμα θα παρασκευάζεται εν θερμώ, σε κατάλληλη εγκατάσταση, με θραυστά υλικά λατομείου, σύμφωνα με την Ελληνική Τεχνική Προδιαγραφή (Ε.ΤΕ.Π.) ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2018 «Ασφαλτικές στρώσεις κλειστού τύπου», η οποία εφαρμόζεται υποχρεωτικά σε όλα τα Δημόσια Έργα και Μελέτες μετά την 01.03.2021 (Απόφαση Αριθμ. Δ22/4193 Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών / ΦΕΚ 4607 Β / 13.12.2019). Σύμφωνα με την ανωτέρω Προδιαγραφή, η οποία τυποποιείται στην άνω υπ' αρ. Δ22/4193/2019 Υπουργική Απόφαση και αποτελεί τυπικό νόμο στον οποίο παραπέμπει Αναθέτουσα Αρχή και η Διακήρυξη προβλέπεται πως: «ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2018 - Ασφαλτικές στρώσεις κλειστού τύπου Ασφαλτικές στρώσεις κλειστού τύπου 1 Αντικείμενο. Αντικείμενο της παρούσας Προδιαγραφής είναι η παραγωγή και διάστρωση ασφαλτικού σκυροδέματος κλειστού τύπου σε οδοστρώματα οδών και αεροδρομίων. Οι ασφαλτικές στρώσεις διακρίνονται σε: επιφανειακή στρώση (στρώση κυκλοφορίας), συνδετική στρώση, ισοπεδωτική (εξομαλυντική) στρώση και ασφαλική βάση. Τα αναφερόμενα στην παρούσα Προδιαγραφή έχουν εφαρμογή και κατά την εκτέλεση έργων κατασκευής και συντήρησης των ασφαλικών στρώσεων. (...)* [...] 4.2. Αδρανή υλικά. Τα αδρανή υλικά (χονδρόκοκκο και λεπτόκοκκα) πρέπει

να είναι καθαρά, ομοιόμορφης ποιότητας, συμπαγή, απαλλαγμένα από αποσαθρωμένα τεμάχια, σβώλους αργίλου, αργιλούχες επικαλύψεις και γενικά οποιοσδήποτε φύσης περιβλήματα. Οι ιδιότητες των αδρανών υλικών και των αδρανών πλήρωσης (filler), που προέρχονται από επεξεργασία φυσικών, τεχνητών ή ανακυκλωμένων υλικών και μιγμάτων αυτών των υλικών δα συμμορφώνονται με το ΕΛΟΤ EN 13043.. Χονδρόκοκκο αδρανή υλικά. Το χονδρόκοκκο αδρανές μεγέθους  $d/D$  με  $D > 4mm > 1mm$  (ορισμοί σύμφωνα με το *Fpr EN 13043:2017*) δα είναι λατομικής προέλευσης ή από φυσικά αμμοχάλικα ή σκωρίες κατάλληλης σκληρότητας και ανεκτικότητας και δα παράγεται με πολλαπλή θραύση...». Περαιτέρω, σύμφωνα με την τέχνη και την επιστήμη που διέπει τις εργασίες και τις τεχνικές παρασκευής ασφαλτομίγματος, αδρανή είναι τα διαβαθμισμένα, ορυκτής ή βιομηχανικής προέλευσης, υλικά που χρησιμοποιούνται είτε με συγκολλητικό μέσο (για παρασκευή κονιαμάτων, σκυροδεμάτων, ασφαλτομιγμάτων, κλπ) είτε αυτούσια (έρμα σιδηροδρομικών γραμμών, στραγγιστηρίων, φίλτρων διηθήσεως ή καθαρισμού, βράχοι θωράκισης, κλπ), σε πάσης φύσεως τεχνικά έργα. Τα αδρανή δεν παρουσιάζουν χημικές συνδετικές ιδιότητες μεταξύ τους, παρά μόνο φυσική συνοχή λόγω της γεωμετρικής ταξινόμησης των κόκκων τους και του βάρους τους. Τα αδρανή υλικά διακρίνονται στις κάτωθι κατηγορίες με βάση την πηγή λήψης τους: Α) «Φυσικά» ή συλλεκτά αδρανή Β) Αδρανή λατομείων. Οι παραπάνω κατηγορίες αναφέρονται στα πρωτογενή αδρανή φυσικής προέλευσης, ανεξάρτητα αν ακολουθεί άλλη κατεργασία που μπορεί να τα μετατρέψει σε τεχνητά - βιομηχανικά. «Φυσικά» ή συλλεκτά ονομάζονται τα αδρανή που η λήψη τους γίνεται από φυσικές αποθέσεις (π.χ. ποτάμια, ορυχεία κτλ.). Μπορούν να χρησιμοποιηθούν ως έχουν ή να επεξεργαστούν περαιτέρω ανάλογα με τις απαιτήσεις (π.χ. θραύση, πλύσιμο, κτλ.). Επειδή σε αυτά τα υλικά υπάρχει αυξημένος ο κίνδυνος αργιλικής παιπάλης, έχουν κατά κανόνα αυξημένες απαιτήσεις ως προς αυτή. Αδρανή λατομείων ονομάζονται τα αδρανή που προκύπτουν από εξόρυξη και θραύση όγκων πετρώματος, (βλ. ΑΘ. Φ. ΝΙΚΟΛΑΪΔΗΣ - Οδοποιία, οδοστρώματα - υλικά, έλεγχος ποιότητας - 1η έκδοση- ISBN 960-7679-00-8). Εξάλλου, σύμφωνα με τη Διακήρυξη του εν λόγω

Διαγωνισμού, τα αδρανή υλικά που θα χρησιμοποιηθούν για την παρασκευή του ασφαλτομίγματος της Ομάδας Α, θα πρέπει να φέρουν σήμανση CE. Όπως οποιοδήποτε άλλο υλικό στην Ε.Ε., έτσι και τα αδρανή για να κινούνται ελεύθερα στην αγορά, οφείλουν να φέρουν την σήμανση CE που ουσιαστικά διασφαλίζει ως ένα σημείο την ποιότητα τους, την ασφάλεια στην χρήση τους και την φιλικότητα τους, όσο γίνεται, προς το περιβάλλον (European commission, 2011). Η σήμανση αυτή ορίζει ουσιαστικά κάποιες απαιτήσεις που οφείλουν να καλύπτουν τα κατασκευαστικά υλικά, συμπεριλαμβανομένου και τα αδρανή. Ουσιαστικά η σήμανση CE συμβολίζει απλώς πως τα υλικά έχουν δοκιμαστεί με βάση τις Ευρωπαϊκές προδιαγραφές και όχι πως όλα τα υλικά είναι ίδιας ποιότητας από χώρα σε χώρα. Σύμφωνα με τον Κανονισμό ΕΕ 305/2011 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 9ης Μαρτίου 2011 , για τη θέσπιση εναρμονισμένων όρων εμπορίας προϊόντων του τομέα των δομικών κατασκευών και για την κατάργηση της οδηγίας 89/106/ΕΟΚ του Συμβουλίου Κείμενο που παρουσιάζει ενδιαφέρον για τον ΕΟΧ: «(31) Τοποθετώντας τη σήμανση CE ή μεριμνώντας για την τοποθέτησή της σε προϊόν του τομέα των δομικών κατασκευών, οι κατασκευαστές θα πρέπει να υποδηλώνουν ότι αναλαμβάνουν την ευθύνη για τη συμφωνία του εν λόγω προϊόντος με τη δηλωθείσα απόδοσή του. (32) Η σήμανση CE θα πρέπει να τοποθετείται σε όλα τα προϊόντα του τομέα των δομικών κατασκευών για τα οποία ο κατασκευαστής έχει καταρτίσει δήλωση απόδοσης σύμφωνα με τον παρόντα κανονισμό. Εάν δεν έχει καταρτιστεί δήλωση απόδοσης, η σήμανση CE δεν θα πρέπει να τοποθετείται. (33) Η σήμανση CE θα πρέπει να είναι η μόνη σήμανση η οποία βεβαιώνει τη συμφωνία του προϊόντος του τομέα των δομικών κατασκευών με τη δηλωθείσα απόδοση και τη συμμόρφωση προς τις ισχύουσες απαιτήσεις της ενωσιακής νομοθεσίας εναρμόνισης. Ωστόσο, είναι δυνατή η χρήση άλλης σήμανσης, υπό τον όρο ότι αυτή βοηθάει στη βελτίωση της προστασίας του χρήστη προϊόντων του τομέα δομικών κατασκευών και δεν καλύπτεται από την υφιστάμενη ενωσιακή νομοθεσία εναρμόνισης.» Είναι λοιπόν σαφές, ότι η εισαγωγή της σήμανσης CE και η δημοσίευση εναρμονισμένων προτύπων ποιότητας για τα αδρανή έχουν αποκλείσει τον διαχωρισμό των αδρανών βάσει

πηγής προέλευσης, και πλέον αξιολογούνται μόνο με βάση τα ποιοτικά τους χαρακτηριστικά. Από την ανακύκλωση των Αποβλήτων Εκσκαφών, Κατασκευών και Κατεδαφίσεων (ΑΕΚΚ), προκύπτει η παραγωγή αδρανών υλικών για χρήση σε πολλές κατασκευαστικές εφαρμογές. Τα υλικά που εξάγονται από την επεξεργασία των αδρανών απορριμμάτων αξιοποιούνται σε διάφορες κατηγορίες τεχνικών έργων, όπως αυτοκινητόδρομοι, πεζοδρόμια και έργα πρασίνου κ.ά. συμβάλλοντας με αυτό τον τρόπο στην εξοικονόμηση πρώτων υλών. Μέσα από κατάλληλες διαδικασίες διαχωρισμού είναι δυνατόν να προκύψουν προϊόντα τα οποία τα συναντάμε σε πολλές εφαρμογές (Πασχάλη-Μάνου Κ., Τσομπανίδης Χ., Λουκά Γ., Ταβουλάρης Γ. και Χατζηαυγουστής Θ., 2005. Αδρανή Απόβλητα, Ανακύκλωση και Διάθεση: Η εφαρμογή στη διαχειριστική μελέτη στερεών αποβλήτων στη Ν. Λέσβο, Πρακτικά Heleco '05. ΤΕΕ, Αθήνα, 3-6 Φεβρουάριου). Από τα ανωτέρω προκύπτει πως τα αδρανή που προορίζονται για κατασκευές, θα πρέπει υποχρεωτικά, να έχουν σήμανση CE και ανάλογα με τη χρήση τους, να συμμορφώνονται με τα αντίστοιχα Εναρμονισμένα Ευρωπαϊκά πρότυπα ΕΛΟΤ EN. Με βάση τα πρότυπα αυτά, μπορούν πέραν των φυσικών αδρανών, να χρησιμοποιούνται και τεχνητά αδρανή που προκύπτουν από την επεξεργασία βιομηχανικών προϊόντων καθώς και ανακυκλωμένα. Τα αδρανή αυτά μπορούν να βρουν εφαρμογή εκτός από την παρασκευή σκυροδέματος, σε επιχρίσματα, σε έργα οδοποιίας, σε σιδηροδρομικά έργα κτλ. Οι ιδιότητες που πρέπει να πληρούν, ελέγχονται ως προς τα χαρακτηριστικά-γεωμετρικά, μηχανικά, χημικά χαρακτηριστικά- που προβλέπονται στην οικεία νομοθεσία. Εξάλλου, σύμφωνα με την υπ' αρ. 2014/955/ΕΕ Απόφαση της Επιτροπής τροποποιήθηκε ο Ευρωπαϊκός Κατάλογος Αποβλήτων (ΕΚΑ). Σύμφωνα με τον ΕΚΑ, τα ΑΕΚΚ ανήκουν στην κατηγορία 17 των αποβλήτων με τίτλο «Απόβλητα από κατασκευές και κατεδαφίσεις». Στις γενικές κατηγορίες των ΑΕΚΚ σύμφωνα με τον ΕΚΑ ανήκουν τα κάτωθι απόβλητα: Κωδικός ΕΚΑ ΑΕΚΚ Είδος Αποβλήτου 17 01 σκυρόδεμα, τούβλα, πλακίδια και κεραμικά. 17 02 ξύλο, γυαλί και πλαστικό. 17 03. μείγματα ασφάλτου και ορυκτής πίσσας, λιθανθρακόπισσα και προϊόντα πίσσας. 17 04. μέταλλα (περιλαμβανομένων και των κραμάτων τους). 17 05.

χώματα (περιλαμβανόμενων χωμάτων εκσκαφής από ρυπασμένες τοποθεσίες), πέτρες και μπάζα εκσκαφών 17 06 μονωτικά υλικά και υλικά δομικών κατασκευών που περιέχουν αμίαντο. Εν προκειμένω, σύμφωνα με την Διακήρυξη αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ασφαλτομίγματος, σύμφωνα με τις προδιαγραφές που τίθενται στα έγγραφα συγγραφής υποχρεώσεων της Διακήρυξης, τα οποία αποτελούν αναπόσπαστο στοιχείο της Διακήρυξης (άρθρο 1.3 Διακήρυξης). Μάλιστα, σύμφωνα με το Παράρτημα Τεχνικών Προδιαγραφών Υλικών για την ΟΜΑΔΑ Α του Διαγωνισμού, ήτοι την προμήθεια ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑΤΟΣ ΕΝ ΘΕΡΜΟ ΤΥΠΟΥ ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20, προβλέπεται πως «Τα αδρανή υλικά (χονδρόκοκκα, λεπτόκοκκα και πλήρωσης - filler) θα συμμορφώνονται με το Πρότυπο ΕΛΟΤ ΕΝ 13043 «Αδρανή ασφαλτομιγμάτων και επιφανειακών επιστρώσεων οδών, αεροδρομίων και άλλων περιοχών κυκλοφορίας οχημάτων». Το μίγμα των αδρανών υλικών που προκύπτει από τη σύνδεση των χονδρόκοκκων, λεπτόκοκκων και πλήρωσης (filler), για κάθε τύπο ασφαλικού σκυροδέματος, πρέπει να έχει κοκκομετρική διαβάθμιση που να συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις του Προτύπου ΕΛΟΤ ΕΝ 13108-1 «Ασφαλτομίγματα - Προδιαγραφές υλικών-Μέρος 1: Ασφαλικό σκυρόδεμα». Για την παρασκευή του ασφαλτομίγματος δεν θα χρησιμοποιηθούν μείγματα ασφάλτου από ανακύκλωση ασφαλικών στρώσεων. Το ασφαλτόμιγμα θα παρασκευάζεται εν θερμώ, σε κατάλληλη εγκατάσταση, με θραυστά υλικά λατομείου, σύμφωνα με την Ελληνική Τεχνική Προδιαγραφή (Ε.Τ.Ε.Π.) ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2018 «Ασφαλικές στρώσεις κλειστού τύπου», η οποία εφαρμόζεται υποχρεωτικά σε όλα τα Δημόσια Έργα και Μελέτες μετά την 01.03.2021 (Απόφαση Αριθμ. Δ22/4193 Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών/ΦΕΚ 4607 Β /13.12.2019).[...]. Προκύπτει λοιπόν με σαφήνεια, ότι μοναδική απαίτηση που τίθεται από την Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διεξαγωγής του Διαγωνισμού που δεσμεύει τόσο την Αναθέτουσα Αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, είναι το θερμό ασφαλτόμιγμα να παραχθεί από αδρανή λατομικά υλικά, εξαιρούμενων αποκλειστικά μειγμάτων ασφάλτου που προέρχονται από ανακύκλωση ασφαλικών στρώσεων, ήτοι ανακυκλωμένα απόβλητα κωδικού ΕΚΑ 1703, χωρίς όμως να αποκλείονται εν γένει



## Αριθμός Απόφασης : 1461 /2022

ανακυκλωμένα αδρανή λατομικά υλικά, τα οποία προέρχονται από ΑΕΚΚ με κωδικό ΕΚΑ 1705 (χώματα, πέτρες κ.α.). Για τον λόγο αυτό, προσκομίσαμε τις Μελέτες με κωδικούς 18/3/22/2Α/20-4-2022 Τεχνική Έκθεση - Μελέτη Σύνθεσης Ασφαλτικού Σκυροδέματος ΑΣ 12,5 κατά ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11- 04:2018 και 18/3/22/2Β-20-4-2022 Τεχνική Έκθεση - Μελέτη Σύνθεσης Ασφαλτικού Σκυροδέματος ΑΣ 20 κατά ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2018, αμφότερες συνοδευόμενες από το Πιστοποιητικό Διαπίστευσης του Εθνικού Συστήματος Διαπίστευσης του εργαστηρίου που συνέταξε τις ανωτέρω μελέτες, από τις οποίες προκύπτει πως το Ασφαλτόμιγμα που θα προμηθεύσουμε την Αναθέτουσα Αρχή, εφόσον ο Ο.Φ. μας κηρυχθεί ανάδοχος της εν λόγω σύμβασης προμήθειας, πληροί τις απαιτήσεις που τίθενται από τα Εθνικά Πρότυπα ΕΛΟΤ και συνεπακόλουθα πληροί και τις προδιαγραφές που τίθενται από την Διακήρυξη και το συνημμένο Παράρτημα αυτής «Τεχνικές Προδιαγραφές Υλικών». Εντούτοις, πλήρως αδικαιολόγητα, δίχως νομικό έρεισμα, με την προσβαλλόμενη υπ' αρ. 139/29-07-2022 απόφαση του Δ.Σ. της Αναθέτουσας Αρχής, ο Οικονομικός Φορέας μας αποκλείστηκε από την Διαγωνιστική Διαδικασία κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης και των γενικών αρχών που διέπουν τις Δημόσιες Συμβάσεις και συγκεκριμένα, του άρθρου 104 ν.4412/2016 του άρθρου 2.4 της Διακήρυξης, του Παραρτήματος «Τεχνικές Προδιαγραφές Υλικών» και του άρθρου 2.2.9.2. της Διακήρυξης, αφού αφενός μεν σε κανένα σημείο της Διακήρυξης δεν προβλέπεται απαγόρευση χρήσης ανακυκλωμένων υλικών, ήτοι ΑΕΚΚ, εν γένει αλλά μόνο συγκεκριμένου ανακυκλωμένου αποβλήτου, το οποίο όμως εμείς δεν χρησιμοποιήσαμε ούτε για τα δοκίμια της σύνθεσης του Ασφαλτομίγματος της προσκομισθείσας από των από 20-04-2022 Τεχνικών Μελετών, και ούτε σκοπεύουμε να χρησιμοποιήσουμε εφόσον τελικώς η εταιρεία μας ανακηρυχθεί Ανάδοχος της εν λόγω σύμβασης προμήθειας, αφετέρου δε τα εν λόγω δικαιολογητικά, ήτοι οι Μελέτες Σύνθεσης Ασφαλτομίγματος μαζί με τα πιστοποιητικά διαπίστευσης του εργαστηρίου που τις εξέδωσε δεν είναι απαιτητά κατά το άρθρο 2.2.9.2. ως Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου/ Κατακύρωσης. Μάλιστα, προς επίρρωση των ανωτέρω προσκομίσαμε την από

07-05-2022 Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου και υπογράφοντος την παρούσα Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού Φορέα μας, με την οποία δηλώνουμε ότι λάβαμε γνώση των Τεχνικών Προδιαγραφών της μελέτης και ότι το προσφερόμενο υλικό είναι σύμφωνο με αυτές. Για τον λόγο αυτό η προσβαλλόμενη υπ' αρ. 139/29-07-2022 απόφαση του Δ.Σ. της Αναθέτουσας Αρχής θα πρέπει να ακυρωθεί και να αναδειχθεί ο Οικονομικός φορέας μας Ανάδοχος. 2ος Λόγος Προσφυγής - Παράβαση τυπικού νόμου (αρθρ. 103 Ν. 4412/2016). Εξάλλου, σύμφωνα με το κρίσιμο νομικό πλαίσιο που διέπει το Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων η διαδικασία υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης ρυθμίζεται στο άρθρο 103 ν. 4412/2016. Το άρθρο αυτό, όπως τροποποιήθηκε από το άρθρο 43 ν. 4782/2021, ορίζει πως: «Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος

υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.» Η νέα διατύπωση του άρθρου 103, η οποία εφαρμόζεται στις διαγωνιστικές διαδικασίες που δημοσιεύονται ήδη από την 1/9/2021 εφαρμόζεται και στην εν λόγω διαδικασία καθώς στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού, που, κατά τα παγίως δεκτά από τη Νομολογία, διέπει τη Διαγωνιστική Διαδικασία δεσμεύοντας την Αναθέτουσα Αρχή, αναφέρεται στην παρ. δ τελευταίο εδάφιο του άρθρου 4.2 με τίτλο «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης»: «Σε ότι αφορά τις ανωτέρω παραγράφους [α), β), γ) και δ)] του παρόντος άρθρου και εφόσον τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ζητηθούν μετά την έναρξη ισχύος του άρθρου 43 του Ν.4782/21, θα εφαρμοστούν οι διατάξεις του άρθρου 103 του Ν.4412/16, όπως τροποποιήθηκαν.» Το ανωτέρω άρθρο 103 τροποποιήθηκε ως άνω με το άρθρο 43 Ν.4782/2021 (ΦΕΚ Α' 36) και σύμφωνα με την Έκθεση Συνεπειών Ρυθμίσεων του νόμου αυτού (Αιτιολογική έκθεση δημοσιευμένη στην Επίσημη Ιστοσελίδα του Ελληνικού Κοινοβουλίου) με την παρ. 1, εισάγονται νομοτεχνικές βελτιώσεις και προβλέπεται η υποβολή, από τον προσωρινό ανάδοχο, των δικαιολογητικών κατακύρωσης μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, εφόσον ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, άλλως σε σφραγισμένο φάκελο ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. Επιπρόσθετα, με την παρ. 2 προβλέπεται πλέον η υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής, εφόσον τα

δικαιολογητικά που προσκομίζει ο προσωρινός ανάδοχος παρουσιάζουν ελλείψεις ή δεν προσκομισθούν, να καλεί τον προσωρινό ανάδοχο τόσο προς παροχή διευκρινίσεων επί των ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών όσο και προς συμπλήρωση τυχόν ελλειπόντων δικαιολογητικών. Παράλληλα, παραμένει σε ισχύ το δικαίωμα του προσωρινού αναδόχου να υποβάλλει αίτημα για παράταση υποβολής των σχετικών δικαιολογητικών, εφόσον αποδεικνύει ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των σχετικών δικαιολογητικών, η σχετική προθεσμία υποβολής αυτών παρατείνεται για όσο χρόνο απαιτείται για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες αρχές. Σκοπός της τροποποίησης είναι η αποφυγή αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων από τις διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για τυπικούς λόγους που οφείλονται στην ελλιπή ή μη τυπικώς προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 103 αλλά όχι στην πραγματική συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης. Επιπρόσθετα, με την παρ. 3 προβλέπεται ότι η ποινή της κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου στη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης επιβάλλεται στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει υποβάλλει εκ προθέσεως απατηλά ή πλαστά δικαιολογητικά. Ακόμα λοιπόν και αν θέλει κριθεί πως τα ελλείποντα κατά τη κρίση της Αναθέτουσας Αρχής δικαιολογητικά, ήτοι οι Εκθέσεις Σύνθεσης Ασφαλομίγματος, έπρεπε να προσκομιστούν κατά το άρθρο 2.2.9.2, ήτοι κατά τη διαδικασία του άρθρου 103 ν. 4412/2016, η Αναθέτουσα Αρχή, όχι μόνο δεν κάλεσε τον Οικονομικό Φορέα μας για περαιτέρω διευκρινήσεις, ούτως ώστε να διευκρινίσουμε πως το προσφερόμενο υλικό, το οποίο κατά το μέρος των αδρανών υλικών που το συνθέτουν περιλαμβάνει ανακυκλωμένα υλικά προερχόμενα από τη Μονάδα ΑΕΚΚ την οποία λειτουργεί η εταιρεία μας, δεν περιλαμβάνει ΑΕΚΚ με κωδικό ΕΚΑ 1703, ήτοι απόβλητα από ασφαλικές στρώσεις, αλλά εντελώς αυθαίρετα και με καταφανή διάθεση για τον αδικαιολόγητο αποκλεισμό μας, η Επιτροπή Διαγωνισμού έλαβε την αναφορά στην από 20-4-2022 τεχνική μελέτη περί «θραυστών ανακυκλωμένων υλικών» ως τεκμήριο συμπερίληψης αποβλήτων από ασφαλικές στρώσεις εντός του μίγματος αδρανών που χρησιμοποιήθηκε για την εκπόνηση της

μελέτης. Ως εκ τούτου, και όλως επικουρικώς, η Επιτροπή Διαγωνισμού θα έπρεπε με την υπ' αρ. πρωτ. .../12-07-2022 Πρόσκλησή της να μας καλέσει και για την υποβολή Διευκρινήσεων ως προς τη σύνθεση των Αδρανών Υλικών που χρησιμοποιήθηκαν για την εκπόνηση της Τεχνικής Μελέτης. Για τον λόγο αυτό η προσβαλλόμενη υπ' αρ. .../29-07-2022 απόφαση του Δ.Σ. της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία απορρίπτεται η προσφορά μας, θα πρέπει να ακυρωθεί. Επειδή σύμφωνα με τη νομολογία των ελληνικών Δικαστηρίων, η διαδικασία των διαγωνισμών είναι τυπική (αρχή της τυπικότητας). Επειδή κατόπιν όσων εκθέτουμε, η Επιτροπή Διαγωνισμού κατά παράβαση των διατάξεων του ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης απέρριψε την Προσφορά μας αποκλείοντας από την συνέχεια της Διαγωνιστικής Διαδικασίας (ήτοι την υπογραφή της σύμβασης) αφού αφενός επ' ουδενί δεν τίθεται απαγόρευση χρήσης ανακυκλωμένων αδρανών υλικών εν γένει, αφετέρου το δικαιολογητικό «Μελέτη Σύνθεσης Ασφαλτομίγματος» που τίθεται ως απαιτούμενο στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης δεν συνιστά απαιτούμενο δικαιολογητικό κατά την υποβολή δικαιολογητικών Προσωρινού Αναδόχου. Επειδή επικουρικώς, η Επιτροπή Διαγωνισμού κατά παράβαση των διατάξεων του ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης η Επιτροπή Διαγωνισμού δεν μας κάλεσε για υποβολή διευκρινήσεων ως προς τα διαλαμβανόμενα και αναφερόμενα στις προσκομισθείσες από εμάς Τεχνικές Μελέτες Σύνθεσης Ασφαλτομίγματος ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20».

6. Επειδή, ο αναθέτων φορέας υποστηρίζει, ότι «ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ. Παρά τον, κατά την ως άνω άποψη μας, πρωθύστερο χαρακτήρα της προδικαστικής προσφυγής, εκφράζουμε τις απόψεις μας επί της ουσίας των λόγων προσφυγής, ως ακολούθως: Δ1. Στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού προσδιορίζεται με σαφήνεια το αντικείμενο της προμήθειας, ως εξής: «Αντικείμενο της παρούσας μελέτης είναι η προμήθεια ασφαλτομίγματος παρασκευαζόμενου εν θερμώ σε κατάλληλη εγκατάσταση με θραυστά αδρανή υλικά λατομείου, για χρήση σε επιφανειακή στρώση κυκλοφορίας και συνδετική στρώση, δηλαδή ασφαλτικό σκυρόδεμα τύπου ΑΣ

12,5 ή ΑΣ 20, καθώς και έτοιμου ψυχρού ασφαλτομίγματος σε συσκευασία πλαστικών δοχείων ή σάκων 25kg. Τα υλικά προορίζονται για αποκαταστάσεις τοπικών ζημιών επί ασφαλτοστρωμένων οδών, οι οποίες προκύπτουν μετά από βλάβες στα δίκτυα ύδρευσης - αποχέτευσης ή μετά από εργασίες επεκτάσεως δικτύων ή ιδιωτικών συνδέσεων που εκτελούνται με αυτεπιστασία από τη ...Κ (τομές, λακκούβες κ.λ.π.).». Στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού προσδιορίζονται αναλυτικά και με σαφήνεια οι τεχνικές προδιαγραφές για το υλικό της ΟΜΑΔΑΣ Α: ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑ ΕΝ ΘΕΡΜΩ ΤΥΠΟΥ ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20. Με βάση την Ελληνική Τεχνική Προδιαγραφή (Ε.Τ.Ε.Π.) ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2018 «Ασφαλτικές στρώσεις κλειστού τύπου», η οποία εφαρμόζεται υποχρεωτικά σε όλα τα Δημόσια Έργα και Μελέτες μετά την 01.03.2021 (Απόφαση Αριθμ. Δ22/4193 Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών /ΦΕΚ 4607 Β/13.12.2019), διατυπώνονται με σαφήνεια οι απαιτήσεις που αφορούν την συγκεκριμένη προμήθεια. Διευκρινίζεται δε ότι, η εφαρμογή της ως άνω Ε.Τ.Ε.Π. για την παρούσα προμήθεια αφορά το μέρος της παραγωγής ασφαλτομίγματος, καθότι το μέρος που αφορά στην μεταφορά και διάστρωση θα εκτελεστεί με αυτεπιστασία από τη Δ.Ε.Υ.Α.Κ. Ορίζεται επίσης ότι, για τις ανάγκες της παρούσας προμήθειας η εγκατάσταση παραγωγής ασφαλτομίγματος θα βρίσκεται εντός του ... της Κω. Στο άρθρο 1 της ως άνω ΕΤΕΠ ορίζεται: «1 Αντικείμενο. Αντικείμενο της παρούσας προδιαγραφής είναι η παραγωγή και διάστρωση ασφαλτικού σκυροδέματος κλειστού τύπου σε οδοστρώματα οδών και αεροδρομίων. Οι ασφαλτικές στρώσεις διακρίνονται σε: επιφανειακή στρώση (στρώση κυκλοφορίας), συνδετική στρώση, ισοπεδωτική (εξομαλυντική) στρώση και ασφαλική βάση. Τα αναφερόμενα στην παρούσα Προδιαγραφή έχουν εφαρμογή και κατά την εκτέλεση των έργων κατασκευής και συντήρησης των ασφαλικών στρώσεων.». Στο άρθρο 4 της ως άνω ΕΤΕΠ ορίζονται γενικές απαιτήσεις: «Τα χρησιμοποιούμενα δομικά υλικά εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 305/2011 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, για τη θέσπιση εναρμονισμένων όρων εμπορίας προϊόντων του τομέα των δομικών κατασκευών και είναι σύμφωνα με αυτόν. Αυτά

συνοδεύονται από τη δήλωση επιδόσεων που καταρτίζει ο κατασκευαστής στην ελληνική γλώσσα σύμφωνα με τον κατ' εξουσιοδότηση κανονισμό (ΕΕ) 574/2014 (...) και φέρουν τη σήμανση CE σύμφωνα με το άρθρο 9 του κανονισμού (ΕΕ) 305/11.» και επιμέρους απαιτήσεις για: 4.1 Συνδετικό υλικό «Το συνδετικό υλικό του ασφαλτικού σκυροδέματος για όλες τις στρώσεις, είναι κοινή ασφαλτος οδοστρωσίας τύπου 20/30, 30/45, 35/50, 50/70 ή 70/100, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του Προτύπου ΕΛΟΤ EN 12591 (Πίνακες 1 και Α.1). Ο τύπος που θα χρησιμοποιηθεί θα καθορίζεται από τον μελετητή, ανάλογα με τις κλιματολογικές συνθήκες της περιοχής του έργου και τα χαρακτηριστικά της κυκλοφορίας. Σε περιπτώσεις αξιοποίησης ανακυκλωμένου ασφαλτομίγματος μπορεί να χρησιμοποιηθεί και ασφαλτος 100/150. Για την κατασκευή της επιφανειακής στρώσης, της συνδετικής στρώσης και της ασφαλτικής βάσης, χρησιμοποιείται κοινή ασφαλτος οδοστρωσίας τύπου 35/50 ή 50/70 ή 70/100. Το συνδετικό υλικό των μιγμάτων που προορίζονται για την συντήρηση ή/και ενίσχυση παλαιών οδοστρωμάτων (αποκατάσταση της επιφανειακής στρώσης κ.λ.π.), ιδιαίτερα σε αυτοκινητόδρομους ή δρόμους με υψηλή κυκλοφορία, μπορεί να είναι και τροποποιημένη ασφαλτος, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του Προτύπου ΕΛΟΤ EN 14023, ανάλογα με τον τύπο του πολυμερούς που χρησιμοποιείται.» όπου τίθενται επιπλέον απαιτήσεις για τη χρήση τροποποιημένης ασφάλτου ή ανακυκλωμένου ασφαλτομίγματος. 4.2. Αδρανή υλικά «Τα αδρανή υλικά (χονδρόκοκκα και λεπτόκοκκα) πρέπει να είναι καθαρά, ομοιόμορφης ποιότητας, συμπαγή, απαλλαγμένα από αποσαθρωμένα τεμάχια, σβώλους αργίλου, αργιλούχες επικαλύψεις και γενικά οποιασδήποτε φύσης περιβλήματα. Οι ιδιότητες των αδρανών υλικών και των αδρανών πλήρωσης (filler), που προέρχονται από επεξεργασία φυσικών, τεχνητών ή ανακυκλωμένων υλικών και μιγμάτων αυτών των υλικών, θα συμμορφώνονται με το ΕΛΟΤ EN 13043. Χονδρόκοκκα αδρανή υλικά. Το χονδρόκοκκο αδρανές μεγέθους θα είναι λατομικής προέλευσης ή από φυσικά αμμοχάλικα ή σκωρίες κατάλληλης σκληρότητας και ανθεκτικότητας, και θα παράγεται με πολλαπλή θραύση. Λεπτόκοκκα αδρανή υλικά Τα λεπτόκοκκα αδρανή, μεγέθους, θα αποτελούνται από θραυστή άμμο κατάλληλου πετρώματος, ή φυσική άμμο, ή θραυστή άμμο

σκωριών, ή από συνδυασμό αυτών. Αδρανή υλικά από ανακύκλωση ασφαλτομίγματος. Ως αδρανή υλικά για την παραγωγή ασφαλτικού σκυροδέματος μπορούν να χρησιμοποιηθούν και προϊόντα ανακύκλωσης παλαιών ασφαλτικών. » όπου τίθενται επιπλέον απαιτήσεις για τη χρήση υλικού από ανακύκλωση. 4.4 Μελέτη σύνθεσης ασφαλτικού σκυροδέματος 4.4.1 Γενικά «Η μελέτη σύνθεσης του ασφαλτομίγματος αποσκοπεί στον καθορισμό των αναλογιών των κλασμάτων των αδρανών (χονδρόκοκκων, λεπτόκοκκων και πλήρωσης - filler) και της περιεκτικότητας συνδετικού υλικού (άσφαλτος), για να επιτευχθεί βελτιστοποίηση των μηχανικών ιδιοτήτων και της συμπεριφοράς του ασφαλτομίγματος. Η Μελέτη Σύνθεσης του ασφαλτικού σκυροδέματος θα γίνεται με αντιπροσωπευτικά δείγματα υλικών (αδρανή, άσφαλτος κ.λ.π.) από εκείνα που θα χρησιμοποιηθούν στην πράξη. Η Μελέτη Σύνθεσης θα γίνεται από αρμόδια εργαστήρια σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία. Πριν την έναρξη της μαζικής παραγωγής του ασφαλτομίγματος για την εκτέλεση των εργασιών, θα ελέγχεται η συμβατότητα του παραγόμενου ασφαλτομίγματος με αυτό που καθορίστηκε από τη Μελέτη Σύνθεσης όσον αφορά την κοκκομετρική καμπύλη του μίγματος αδρανών, την περιεκτικότητα σε συνδετικό υλικό και τις χαρακτηριστικές ιδιότητες του ασφαλτομίγματος.». 5.1 Παραγωγή ασφαλτομίγματος «Το ασφαλτόμιγμα για χρήση σε οδοστρώματα οδών και αεροδρομίων υποχρεωτικά φέρει σήμανση CE βάσει του άρθρου 9 του καν. (ΕΕ) 305/2011 και συνοδεύεται από δήλωση επιδόσεων βάσει του κατ' εξουσιοδότηση κανονισμού (ΕΕ) 574/2014 (...) και σύμφωνα με τις απαιτήσεις του εναρμονισμένου προτύπου ΕΛΟΤ EN 13108-1. Η παραγωγή του ασφαλτικού σκυροδέματος θα γίνεται σε κατάλληλες εγκαταστάσεις που θα εξασφαλίζουν την ομοιομορφία και τον έλεγχο του ασφαλτομίγματος καθ' όλη τη διάρκεια της παραγωγής. Προς τούτο θα πρέπει να υιοθετηθεί σύστημα ελέγχου παραγωγής, το οποίο θα συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις του Προτύπου ΕΛΟΤ EN 13108-21». Από τις ως άνω απαιτήσεις της ΕΤΕΠ συνάγεται ότι για την παραγωγή ασφαλτομίγματος, δυνητικά, εκτός από κοινή άσφαλτο οδοστρωσίας μπορεί να χρησιμοποιηθεί και τροποποιημένη άσφαλτος ή/ και ανακυκλωμένο ασφαλτόμιγμα, όπως επίσης εκτός από αδρανή υλικά λατομικής προέλευσης



μπορούν να χρησιμοποιηθούν και ανακυκλωμένα υλικά και προϊόντα ανακύκλωσης παλαιών ασφαλτικών. Στις περιπτώσεις αυτές τίθενται ειδικές σχετικές απαιτήσεις. Δεδομένης της ανάγκης της παρούσας προμήθειας ότι η εγκατάσταση παραγωγής ασφαλτομίγματος θα βρίσκεται εντός του ... της ... και γνωρίζοντας τον ιδιαίτερα περιορισμένο αριθμό τέτοιων εγκαταστάσεων, η ... έκρινε ότι οι τεχνικές προδιαγραφές για το παραγόμενο ασφαλτόμιγμα, με βάση την ως άνω ΕΤΕΠ, θα πρέπει να είναι τέτοιες που να επιτρέπουν τον υγιή και με ίσους όρους ανταγωνισμό μεταξύ των παραγωγών του ..., να διασφαλίζουν τη διαφάνεια και την ίσου μέτρου κρίση, καθώς και την ανάγκη ευχερούς σύγκρισης των προσφορών μεταξύ τους και την αποφυγή αλλοιώσεως αυτών. Με σκοπό την ενιαία εφαρμογή των όρων της διακήρυξης και την τήρηση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού διατυπώθηκαν αναλυτικά, με σαφήνεια και ακρίβεια οι τεχνικές προδιαγραφές για το υλικό της ΟΜΑΔΑΣ Α: ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑ ΕΝ ΘΕΡΜΩ ΤΥΠΟΥ ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20, εξειδικεύοντας τις απαιτήσεις με βάση τις τοπικές συνθήκες εκτέλεσης της προμήθειας. Συγκεκριμένα: Για το συνδετικό υλικό αναφέρεται: Για την κατασκευή επιφανειακής και συνδετικής στρώσης θα χρησιμοποιηθεί κοινή άσφαλτος οδοστρωσίας τύπου 50/70, για τις ανάγκες της παρούσας προμήθειας. Συνεπώς, προσδιορίζεται με ακρίβεια το συνδετικό υλικό χωρίς καμία αναφορά σε δυνητική χρήση τροποποιημένης ασφάλτου ή ανακυκλωμένου ασφαλτόμιγματος. Στην αντίθετη περίπτωση, θα προσδιοριζόταν στη διακήρυξη το ποσοστό κατά βάρος του ανακυκλωμένου ασφαλτόμιγματος και οι σχετικές απαιτήσεις που προβλέπονται από την ΕΤΕΠ. - Για τα αδρανή υλικά αναφέρεται: Το ασφαλτόμιγμα θα παρασκευάζεται εν θερμώ, σε κατάλληλη εγκατάσταση, με θραυστά υλικά λατομείου. Για την παρασκευή του ασφαλτομίγματος δεν θα χρησιμοποιηθούν μείγματα ασφάλτου από ανακύκλωση ασφαλτικών στρώσεων. Συνεπώς, προσδιορίζεται με σαφήνεια η χρήση αδρανών υλικών λατομικής προέλευσης χωρίς καμία αναφορά σε δυνητική χρήση ανακυκλωμένων υλικών και μιγμάτων αυτών των υλικών. Αντιθέτως, αποκλείεται ρητά η χρήση μιγμάτων ασφάλτου από

ανακύκλωση ασφαλτικών στρώσεων (προϊόντα ανακύκλωσης παλαιών ασφαλτικών). Στην αντίθετη περίπτωση, θα προσδιοριζόταν στη διακήρυξη το ποσοστό κατά βάρος των ανακυκλωμένων αδρανών υλικών, οι σχετικές απαιτήσεις που προβλέπονται από την ΕΤΕΠ, καθώς και ο Κωδικός ΕΚΑ για τα ΑΕΚΚ (Απόβλητα Εκσκαφών Κατασκευών και Κατεδαφίσεων) από τα οποία θα προέρχονται τα ανακυκλωμένα αδρανή ώστε να είναι αποδεκτά για τη χρήση τους για σύνθεση ασφαλτομίγματος, προκειμένου να εξασφαλίζεται η απαιτούμενη ομοιομορφία και ο έλεγχος του ασφαλτομίγματος καθ' όλη τη διάρκεια της παραγωγής. - Για τη Μελέτη Σύνθεσης αναφέρεται: Η παραγωγή ασφαλτομίγματος γίνεται με βάση τη Μελέτη Σύνθεσης ασφαλτικού σκυροδέματος, η οποία πραγματοποιείται με αντιπροσωπευτικά δείγματα υλικών (αδρανή, άσφαλτος κ.λ.π.) από εκείνα που θα χρησιμοποιηθούν στην πράξη στην εγκατάσταση παραγωγής. Η Μελέτη Σύνθεσης θα γίνεται από αρμόδια εργαστήρια σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία. - Για τη σήμανση ΟΕ αναφέρεται: Το ασφαλτόμιγμα για χρήση σε οδοστρώματα οδών και αεροδρομίων υποχρεωτικά φέρει σήμανση CE σύμφωνα με τις απαιτήσεις του εναρμονισμένου Προτύπου ΕΛΟΤ EN 13108-1. Η παραγωγή του ασφαλτικού σκυροδέματος θα γίνεται σε κατάλληλες εγκαταστάσεις που θα εξασφαλίζουν την ομοιομορφία και τον έλεγχο του ασφαλτομίγματος καθ' όλη τη διάρκεια της παραγωγής. Προς τούτο θα πρέπει να υιοθετηθεί σύστημα ελέγχου παραγωγής, το οποίο θα συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις του Προτύπου ΕΛΟΤ EN 13108-21. Για διασφάλιση της τήρησης των τεχνικών προδιαγραφών, στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης καθώς και στην παρ. 2.4.3.2 αυτής, τέθηκε ο όρος ότι οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό οικονομικοί φορείς (είτε είναι οι ίδιοι παραγωγοί είτε όχι) υποχρεούνται να υποβάλουν, επί ποινή αποκλεισμού, κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών και συγκεκριμένα στον φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς, τέσσερα (4) συγκεκριμένα στοιχεία εκ των οποίων τα δύο είναι τα ακόλουθα: 2. Μελέτη Σύνθεσης ασφαλτικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 και Μελέτη Σύνθεσης ασφαλτικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 20 οι οποίες έχουν γίνει για λογαριασμό του παραγωγού ασφαλτομίγματος. Οι Μελέτες Σύνθεσης πρέπει να

έχουν γίνει από διαπιστευμένα εργαστήρια. Η διαπίστευση του εργαστηρίου υποβάλλεται επίσης στον φάκελο Τεχνικής Προσφοράς. 3. Υπεύθυνη Δήλωση του διαγωνιζόμενου στην οποία θα δηλώνει ότι έλαβε γνώση των Τεχνικών Προδιαγραφών της παρούσας μελέτης και ότι το προσφερόμενο υλικό είναι σύμφωνο με αυτές. Όπως αναλυτικά διατυπώνεται στο με αρ. πρωτ. 2242/16-05-2022 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, κατά τον έλεγχο των Τεχνικών Προσφορών των συμμετεχόντων στην ΟΜΑΔΑ Α, διαπιστώθηκαν τα εξής: «... ..»: Μετά από την εξέτασή τους, τα περιεχόμενα της τεχνικής προσφοράς είναι ελλιπή και λανθασμένα κατά το μέρος που αφορά στα με στοιχείο 2 απαιτούμενα για την ΟΜΑΔΑ Α κατά την παρ. 2.4.3.2 της διακήρυξης του διαγωνισμού καθώς δεν είναι σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι αυτής. Συγκεκριμένα, οι Μελέτες Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20 που υπέβαλε ο διαγωνιζόμενος με την τεχνική του προσφορά έχουν γίνει κατά το πρότυπο ΕΛΟΤ ΤΠ ISO1-05-03-11-04:2009 αντί του από 01.03.2021 υποχρεωτικού σε όλα τα Δημόσια έργα προτύπου ΕΛΟΤ ΤΠ ISO 1-05-03-11-04:2018, όπως ορίζεται στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού. Επίσης, αντί της απαιτούμενης διαπίστευσης του ιδιωτικού εργαστηρίου στο οποίο έχουν γίνει οι Μελέτες Σύνθεσης, ο διαγωνιζόμενος υπέβαλε μόνο την άδεια λειτουργίας αυτού. Τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1 της διακήρυξης του διαγωνισμού, η επιτροπή κοινοποίησε ηλεκτρονικά προς τον διαγωνιζόμενο, μέσω του πεδίου «Επικοινωνία» της πλατφόρμας διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ, την με αρ. πρωτ. 2373/23-05-2022 πρόσκληση για υποβολή συμπληρωματικών στοιχείων, δηλαδή Μελέτες Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20 κατά το πρότυπο ΕΛΟΤ ΤΠ ISO01-05-03-11-04:2018 και Πιστοποιητικό Διαπίστευσης του αντίστοιχου εργαστηρίου όπου γίνονται οι μελέτες. Στην ως άνω πρόσκληση προβλέπεται εναλλακτικά η υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης από τον διαγωνιζόμενο, με την οποία θα δηλώνει ότι εφόσον αναδειχτεί ανάδοχος, θα προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά την

πρόσκληση στοιχεία, αμέσως μετά την υπογραφή της σύμβασης. Στις 23/05/2022 ο διαγωνιζόμενος υπέβαλε ηλεκτρονικά μέσω του πεδίου «Επικοινωνία» στην πλατφόρμα διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ την προβλεπόμενη κατά την πρόσκληση Υπεύθυνη Δήλωση (αρ. πρωτ. .../24-05-2022). Μετά από την εξέτασή όλων των παραπάνω, η Επιτροπή έκανε αποδεκτή την Τεχνική Προσφορά του διαγωνιζόμενου. «... ..»: Μετά από την εξέτασή τους, τα περιεχόμενα της τεχνικής προσφοράς είναι ελλιπή και λανθασμένα κατά το μέρος που αφορά στα με στοιχείο 2 απαιτούμενα για την ΟΜΑΔΑ Α κατά την παρ. 2,4,3,2 της διακήρυξης του διαγωνισμού καθώς δεν είναι σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι αυτής. Συγκεκριμένα, η Μελέτη Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 που υπέβαλε ο διαγωνιζόμενος με την τεχνική του προσφορά έχει γίνει κατά το πρότυπο ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2009 αντί του από 01.03.2021 υποχρεωτικού σε όλα τα Δημόσια έργα προτύπου ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2018, όπως ορίζεται στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού. Ο διαγωνιζόμενος δεν υπέβαλε Μελέτη Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 20 ούτε διαπίστευση του ιδιωτικού εργαστηρίου στο οποίο έχει γίνει η Μελέτη Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5. Τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1 της διακήρυξης του διαγωνισμού, η επιτροπή κοινοποίησε ηλεκτρονικά προς τον διαγωνιζόμενο, μέσω του πεδίου «Επικοινωνία» της πλατφόρμας διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ, την με αρ. πρωτ. 2374/23-05-2022 πρόσκληση για υποβολή συμπληρωματικών στοιχείων, δηλαδή Μελέτες Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20 κατά το πρότυπο ΕΛΟΤ ΤΠ 1501-05-03-11-04:2018 και Πιστοποιητικό Διαπίστευσης του αντίστοιχου εργαστηρίου όπου γίνονται οι μελέτες. Στην ως άνω πρόσκληση προβλέπεται εναλλακτικά η υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης από τον διαγωνιζόμενο, με την οποία θα δηλώνει ότι εφόσον αναδειχτεί ανάδοχος, θα προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά την πρόσκληση στοιχεία, αμέσως μετά την υπογραφή της σύμβασης. Στις 24/05/2022 ο διαγωνιζόμενος υπέβαλε ηλεκτρονικά μέσω του πεδίου

«Επικοινωνία» στην πλατφόρμα διαγωνισμού του ΕΣΗΔΗΣ την προβλεπόμενη κατά την πρόσκληση Υπεύθυνη Δήλωση (αρ. πρωτ. .../24-05-2022). Μετά από την εξέτασή όλων των παραπάνω, η Επιτροπή έκανε αποδεκτή την Τεχνική Προσφορά του διαγωνιζόμενου." Από τα παραπάνω διαπιστώνεται ότι τα περιεχόμενα της τεχνικής προσφοράς και των δύο συμμετεχόντων για την ΟΜΑΔΑ Α ήταν ελλιπή και λανθασμένα. Προκειμένου να μην απορριφθούν και οι δύο προσφορές και αποβεί άγονος ο διαγωνισμός για την ΟΜΑΔΑ Α, η Επιτροπή έδωσε τη δυνατότητα και στους δύο διαγωνιζόμενους να υποβάλλουν συμπληρωματικά τα ελλείποντα στοιχεία, εκτιμώντας δε τον χρόνο που χρειάζεται για να γίνουν οι απαιτούμενες Μελέτες Σύνθεσης, έδωσε και στους δύο διαγωνιζόμενους την εναλλακτική δυνατότητα υποβολής σχετικής Υπεύθυνης Δήλωσης, έτσι ώστε να διασφαλιστεί η απαίτηση που προβλέπεται στην ΕΤΕΠ, ότι πριν την έναρξη της μαζικής παραγωγής του ασφαλτομίγματος για την εκτέλεση των εργασιών, θα ελέγχεται η συμβατότητα του παραγόμενου ασφαλτομίγματος με αυτό που καθορίστηκε από τη Μελέτη Σύνθεσης. Έτσι, η Επιτροπή έκανε αποδεκτές τις Τεχνικές Προσφορές και των δύο διαγωνιζόμενων και προέβη στην αξιολόγηση των οικονομικών τους προσφορών. Μειοδότης αναδείχθηκε ο «... ..» με τιμή 103.500,00€ πλέον ΦΠΑ, που αντιστοιχεί σε έκπτωση 29,59%, έναντι του «... ..» με τιμή 132.000,00€ πλέον ΦΠΑ, που αντιστοιχεί σε έκπτωση 10,20%. Η Επιτροπή γνωμοδότησε υπέρ της κήρυξης του οικονομικού φορέα «... ..» ως προσωρινού αναδόχου για την ΟΜΑΔΑ Α, "δεδομένου ότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής είναι σύμφωνα με τα οριζόμενα στην με αρ. πρωτ. .../19-04-2022 διακήρυξη και η τεχνική προσφορά κρίθηκε αποδεκτή υπό τη δέσμευση της με αρ. πρωτ. .../24-05-2022 Υπεύθυνης του Δήλωσης." Με την με αριθ. .../24-06-2022 απόφαση του Δ.Σ. εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής και κηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος για την ΟΜΑΔΑ Α ο οικονομικός φορέας «... ..» υπό την ως άνω δέσμευση. Στη συνέχεια, με την με αρ. πρωτ. .../28-06-2022 πρόσκληση, ο ως άνω προσωρινός ανάδοχος κλήθηκε να υποβάλει τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2 της διακήρυξης. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην ενότητα Α

της παρ. 2.2.9.2, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Επειδή, λόγω της ελλιπούς τεχνικής προσφοράς του μειοδότη, αποφασίστηκε η κήρυξη του ως προσωρινού αναδόχου "υπό τη δέσμευση της με αρ. πρωτ. .../24-05-2022 Υπεύθυνης του Δήλωσης.", και έχοντας υπόψη τη διαφορά στην προσφερόμενη τιμή των δύο συμμετεχόντων για την ΟΜΑΔΑ Α, η Επιτροπή έκρινε σκόπιμο για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας, να ζητήσει από τον προσωρινό ανάδοχο στο παρόν στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών, αποδεικτικό στοιχείο που τεκμηριώνει τα δηλωθέντα στην Υπεύθυνη Δήλωση με στοιχείο (3) της τεχνικής του προσφοράς περί τήρησης των Τεχνικών Προδιαγραφών. Τέτοιο στοιχείο είναι η προβλεπόμενη υποχρεωτική σήμανση CE για το ασφαλικό σκυρόδεμα ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20 συνοδευόμενη από αντίστοιχη δήλωση επιδόσεων και το σχετικό Πιστοποιητικό Συμμόρφωσης του ελέγχου της παραγωγής στο εργοστάσιο σύμφωνα με τις απαιτήσεις του εναρμονισμένου προτύπου ΕΛΟΤ EN 13108-1. Το ως άνω στοιχείο ζητήθηκε με την με αρ. πρωτ. .../28-06-2022 πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, προκειμένου να καταστεί εφικτή στο παρόν στάδιο η πλήρης αξιολόγηση της τεχνικής του προσφοράς και όχι υπό τη δέσμευση μιας Υπεύθυνης Δήλωσης. Ο προσωρινός ανάδοχος υπέβαλε ηλεκτρονικά στις 08/07/2022 τα δικαιολογητικά της παραγράφου 2.2.9.2 καθώς και το από 06/07/2022 Πιστοποιητικό Συμμόρφωσης του Ελέγχου Παραγωγής Εργοστασίου σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου ΕΛΟΤ EN 13108-1 για το ασφαλικό σκυροδέμα ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20, τη σήμανση ΟΕ για τους δύο τύπους ασφαλικού σκυροδέματος και την αντίστοιχη δήλωση επιδόσεων. Μαζί με τα ως άνω υπέβαλε και τις Μελέτες Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20, η έκδοση των οποίων είχε προηγηθεί της έκδοσης του Πιστοποιητικού Συμμόρφωσης καθώς αυτές είναι απαραίτητες για τη σήμανση ΟΕ και για το ως άνω Πιστοποιητικό. Οι Μελέτες Σύνθεσης έχουν γίνει από ιδιωτικό εργαστήριο στις 20/04/2022 για λογαριασμό του διαγωνιζόμενου (ως παραγωγού ασφαλομίγματος), σύμφωνα με το ισχύον πρότυπο ΕΛΟΤ ΤΠ

1501-05-03-11-04:2018. Το απαιτούμενο Πιστοποιητικό Διαπίστευσης του εργαστηρίου που τις εκπόνησε υποβλήθηκε στη συνέχεια κατόπιν της με αρ. πρωτ. .../12-07-22 σχετικής πρόσκλησης. Από την ως άνω υποβολή των Μελετών Σύνθεσης διαπιστώθηκε ότι τα αδρανή υλικά που χρησιμοποιήθηκαν για να γίνουν οι Μελέτες Σύνθεσης των δύο τύπων ασφαλτικού σκυροδέματος είναι θραυστά ανακυκλωμένα υλικά προέλευσης από τη μονάδα Αποβλήτων από Εκσκαφές, Κατασκευές και Κατεδαφίσεις (ΑΕΚΚ) «... ..», σε αντίθεση με την απαίτηση που αναφέρεται στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης του διαγωνισμού, στην οποία προσδιορίζεται η χρήση θραυστών υλικών λατομείου. Στο με αρ. πρωτ. .../11-07-2022 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινών αναδόχων καταγράφεται αναλυτικά η διαδικασία τελικής αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς του διαγωνιζόμενου «... ..» με βάση τα πλήρη πλέον στοιχεία τεχνικής προσφοράς, Η Επιτροπή γνωμοδότησε υπέρ της απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου της ΟΜΑΔΑΣ Α: ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑ EN ΘΕΡΜΩ, «... ..», δεδομένου ότι από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά διαπιστώθηκε ότι το προσφερόμενο υλικό δεν πληροί τις Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης. Σημειώνουμε ότι, από την αναγραφόμενη ημερομηνία έκδοσης (20/04/2022) των υποβληθέντων στις 08/07/2022 Μελετών Σύνθεσης ασφαλτομίγματος συνάγεται ότι αυτές είχαν εκδοθεί πριν την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του διαγωνιζόμενου «... ..» στις 10/05/2022. Όμως ο διαγωνιζόμενος δεν υπέβαλε αυτές στον φάκελο της Τεχνικής του Προσφοράς, όπως ήταν υποχρεωμένος σύμφωνα με την παρ. 2.4.3.2 της διακήρυξης, αλλά υπέβαλε τότε άλλη ακατάλληλη Μελέτη Σύνθεσης για ΑΣ 12,5 με ημερομηνία έκδοσης 30.7.2019, στην οποία μάλιστα δεν αναφέρεται η προέλευση των αδρανών υλικών. Συνεπεία αυτού δημιουργήθηκε η ως άνω περιγραφόμενη ετεροχρονισμένη τελική αξιολόγηση της τεχνικής του προσφοράς. Όπως αναφέραμε και στην ενότητα Γ της παρούσας, με βάση το σκέλος του με αρ. πρωτ. 3241/11-07-2022 πρακτικού που αφορά τη γνωμοδότηση της Επιτροπής για την ΟΜΑΔΑ Α, εκδόθηκε η με αριθ. .../29-07-2022 απόφαση απόρριψης της τεχνικής προσφοράς του «... ..» και

ανάδειξης νέου προσωρινού αναδόχου για την ΟΜΑΔΑ Α, η οποία θα ενσωματωθεί στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α, η οποία θα εκδοθεί αφού ολοκληρωθεί η διαδικασία της παρ. 3.2 της διακήρυξης για το νέο προσωρινό ανάδοχο. Κατόπιν όλων των παραπάνω, συνοψίζουμε την άποψη μας ότι οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού περιλαμβάνουν σαφείς Τεχνικές Προδιαγραφές για το υλικό της ΟΜΑΔΑΣ Α: ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑ EN ΘΕΡΜΩ, σύμφωνα με τις οποίες δεν προβλέπεται η χρήση ανακυκλωμένων αδρανών υλικών για τη σύνθεση και παραγωγή ασφαλικού σκυροδέματος ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20. Η διαδικασία αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου της ΟΜΑΔΑΣ Α πραγματοποιήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και της διακήρυξης του διαγωνισμού, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας και αποσκοπώντας στην διασφάλιση των αρχών του ανταγωνισμού με ίσους όρους. Η με αριθ. 139/29-07-2022 προσβαλλόμενη απόφαση νομίμως δεν κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους καθώς αποτελεί απόφαση απόρριψης τεχνικής προσφοράς και ανάδειξης νέου προσωρινού αναδόχου για την ΟΜΑΔΑ Α. Η ως άνω απόφαση θα ενσωματωθεί στην απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α, η οποία θα εκδοθεί αφού ολοκληρωθεί η διαδικασία της παρ. 3.2 της διακήρυξης για το νέο προσωρινό ανάδοχο και θα κοινοποιηθεί σε επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά τα οριζόμενα στην παρ. 3.3 της διακήρυξης. Με την από 08/07/2022 υποβολή των Μελετών Σύνθεσης ασφαλικού σκυροδέματος τύπου ΑΣ 12,5 και ΑΣ 20 από τον διαγωνιζόμενο «... ..», η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι τα αδρανή υλικά που χρησιμοποιήθηκαν για να γίνουν οι Μελέτες Σύνθεσης των δύο τύπων ασφαλικού σκυροδέματος είναι θραυστά ανακυκλωμένα υλικά προέλευσης από τη μονάδα Αποβλήτων από Εκσκαφές, Κατασκευές και Κατεδαφίσεις (ΑΕΚΚ) «... ..». Η αντίθεση με τις απαιτήσεις των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης, με τις οποίες προβλέπεται με σαφήνεια χρήση θραυστών υλικών λατομείου και δεν προβλέπεται η χρήση ανακυκλωμένων αδρανών υλικών για τη σύνθεση και παραγωγή ασφαλικού σκυροδέματος ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20, ήταν σαφής. Ως εκ



τούτου, δεν υπήρχε λόγος πρόσκλησης του διαγωνιζόμενου για συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών. Η μη τήρηση των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης κατά το μέρος που αφορά την απαιτούμενη προέλευση των αδρανών υλικών του ασφαλτομίγματος συνιστά λόγο απόρριψης της τεχνικής προσφοράς. Συνεπώς, διατυπώνουμε την άποψη ότι δεν υπάρχει λόγος ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης Δ.Σ. με αριθ. .../29-07-2022».

7. Επειδή, οι κρίσιμες διατάξεις της διακήρυξης είναι οι κάτωθι. «3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου- Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. Ειδικότερα, το σύνολο των στοιχείων και δικαιολογητικών της ως άνω παραγράφου αποστέλλονται από αυτόν σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF., σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.2.5 της παρούσας. Εντός της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και το αργότερο έως την τρίτη εργάσιμη ημέρα από την καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα, στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας, τα στοιχεία του Διαγωνισμού και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού, τα στοιχεία και δικαιολογητικά, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε έντυπη μορφή (ως πρωτότυπα ή ακριβή αντίγραφα), σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις της ως άνω παραγράφου

2.4.2.5125. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις, με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. Η παρούσα ρύθμιση εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών, ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν

αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) ή η πλήρωση μιας ή περισσοτέρων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις, τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) ότι πληροί, οι οποίες μεταβολές επήλθαν ή για τις οποίες μεταβολές έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της σύναψης της σύμβασης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής η εγγύηση συμμετοχής του. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας διακήρυξης και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια ποιοτικής επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4-2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών σύμφωνα με όσα ορίζονται ανωτέρω (παράγραφος 3.1.2.1.) και τη διαβίβασή του στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας.

**3.3 Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης. 3.3.1. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών κατακύρωσης και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση έγκρισης των πρακτικών των περ. α. & β. της παρ. 2 του άρθρου 100 του ν. 4412/2016 (περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, της τεχνικής και της οικονομικής προσφοράς). Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, εκτός από όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, την απόφαση κατακύρωσης, στην οποία αναφέρονται υποχρεωτικά**

οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 372 του ν. 4412/2016, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, και, επιπλέον, αναρτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στα «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού». Μετά την έκδοση και κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης οι προσφέροντες λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, με ενέργειες της αναθέτουσας αρχής. Κατά της απόφασης κατακύρωσης χωρεί προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την παράγραφο 3.4 της παρούσας. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά της ανωτέρω απόφασης. 3.3.2. Η απόφαση κατακύρωσης καθίσταται οριστική, εφόσον συντρέξουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις σωρευτικά: α) κοινοποιηθεί η απόφαση κατακύρωσης σε όλους τους οικονομικούς φορείς που δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά, β) παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής ή σε περίπτωση άσκησης, παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ και σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ, εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο τελευταίο εδάφιο της παρ. 4 του άρθρου 372 του ν. 4412/2016, γ) ολοκληρωθεί επιτυχώς ο προσυμβατικός έλεγχος από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με τα άρθρα 324 έως 327 του ν. 4700/2020, εφόσον απαιτείται, και δ) ο προσωρινός ανάδοχος, υποβάλλει, στην περίπτωση που απαιτείται και έπειτα από σχετική πρόσκληση, υπεύθυνη δήλωση, που υπογράφεται σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 79Α του ν. 4412/2016, στην οποία δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 του ν. 4412/2016 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης. Η υπεύθυνη δήλωση ελέγχεται από την αναθέτουσα αρχή και μνημονεύεται στο συμφωνητικό. Εφόσον δηλωθούν οψιγενείς μεταβολές, η δήλωση ελέγχεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία εισηγείται προς το αρμόδιο αποφαινόμενο όργανο. Μετά από την

οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», να προσέλθει για υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδικής πρόσκλησης. Η σύμβαση θεωρείται συναφθείσα με την κοινοποίηση της πρόσκλησης του προηγούμενου εδαφίου στον ανάδοχο».

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 346 του ν. 4412/2016 «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση «των περιπτώσεων α` και β` της παραγράφου 2 του άρθρου 1» και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τα άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368». Σύμφωνα με το άρθρο 360 του ίδιου νόμου «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 346 και 360 του ν.4412/2016 προκύπτει ότι προκειμένου να ασκηθεί από τον θιγόμενο παραδεκτώς προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ/ΑΕΠΠ, θα πρέπει η βλαπτική πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής/του αναθέτοντος φορέα να έχει εκτελεστό χαρακτήρα, δηλαδή, να παράγει έννομες συνέπειες και δη βλαπτικές για τον προσφεύγοντα.

9. Επειδή κατά την πλειοψηφούσα γνώμη της Προέδρου Μ. Καναβα και του Μέλους Γ.-Μ. Δρακονταειδή η υπ' αριθμ. 139/29.07.2022 απόφαση του

αναθέτοντος φορέα περί ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου για την Ομάδα Α΄ του διαγωνισμού προδήλως συνιστά εκτελεστή διοικητική πράξη, καθώς επιφέρει μεταβολή στην έννομη κατάσταση των συμμετεχόντων στη διαγωνιστική διαδικασία και άρα κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη είναι δεκτική προδικαστικής προσφυγής. Ουδόλως δε η εκτελεστότητα της εν λόγω απόφασης-η οποία φέρει ημερομηνία, υπογραφή και έχει δημοσιευτεί στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ-αίρεται από το γεγονός της μη κοινοποίησης της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, δοθέντος ότι η εν λόγω κοινοποίηση δεν αποτελεί συστατικό τύπο της έκδοσης της διοικητικής πράξης. Ενόψει τούτου, ορθώς και νομίμως κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016 ο προσφεύγων άσκησε κατά το παρόν στάδιο την υπό εξέταση προσφυγή και δεν υποχρεούτο να αναμείνει την έκδοση της απόφασης κατακύρωσης για την Ομάδα Α΄ στην οποία η προσβαλλόμενη απόφαση θα ενσωματωνόταν μεταγενεστέρως προκειμένου να ασκήσει προδικαστική προσφυγή κατά αυτής, προβάλλοντας πλημμέλειες που αφορούν το στάδιο της ανάδειξης του προσωρινού αναδόχου. Εξάλλου, εφόσον κατά το χρόνο άσκησης της παρούσας προσφυγής δεν είχε ακόμη εκδοθεί η απόφαση κατακύρωσης για την Ομάδα Α του διαγωνισμού και για όσο χρόνο αυτή δεν εκδίδεται η προσβαλλόμενη απόφαση διατηρεί την αυτοτέλεια της, με αποτέλεσμα να είναι δυνατή και επιτρεπτή η άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της υπ΄ αριθμ. 139/29.07.2022 απόφασης. Κατά δε πάγια νομολογία εκδοθείσα υπό το καθεστώς του ν. 4412/2016, εκτελεστή διοικητική πράξη δεκτική προδικαστικής προσφυγής αποτελεί κάθε πράξη της αναθέτουσας αρχής/αναθέτοντος φορέα που περατώνει στάδιο διαγωνιστικής διαδικασίας και εμπεριέχει οριστική κρίση για το στάδιο που αφορά, ως εν προκειμένω η προσβαλλόμενη υπ΄ αρ. 139/29-07-2022 απόφαση. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, πρέπει να εξεταστούν οι λόγοι της παρούσας προσφυγής. Ωστόσο, *η πρόταση για τη νομική και ουσιαστική βασιμότητα ή μη της προσφυγής* υποβάλλεται από τον Εισηγητή μη χωρούσης εν προκειμένω υποκατάστασής του προς τούτο από τα λοιπά Μέλη του Κλιμακίου (άρθ. 12 και 13 του ΠΔ 39/2017), επιφυλασσομένης πάντως της τυχόν μειωθηφούσας γνώμης του. Εν προκειμένω, δοθέντος ότι ο Εισηγητής, αν και κλήθηκε από την

πλειοψηφία προς τούτο, δεν παρουσίασε κατά τη διάσκεψη την εισήγησή της περί του βασίμου ή μη των λόγων της προδικαστικής προσφυγής, τα Μέλη του Κλιμακίου Μ. Κανάβα και Γ.-Μ. Δρακονταειδή δεν δύναται να διατυπώσουν κρίση επί αυτών και για το λόγο αυτό η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα

Επειδή, κατά τη μειοψηφούσα γνώμη του Εισηγητή Μ. Οικονομου, από την επισκόπηση του φακέλου, ως προκύπτει με τα οριζόμενα στην παρ. 3.2 της διακήρυξης, εάν *«απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας»*. Συνεπώς, αναδείχθηκε νέος προσωρινός ανάδοχος για την ΟΜΑΔΑ Α ο οικονομικός φορέας «... ..», "δεδομένου ότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής κρίθηκαν σύμφωνα με τα οριζόμενα στην με αρ. πρωτ. .../19-04-2022 διακήρυξη και η τεχνική προσφορά κρίθηκε αποδεκτή υπό τη δέσμευση της με αρ. πρωτ. .../24-05-2022 Υπεύθυνης του Δήλωσης.", προκειμένου να τηρηθεί η διαδικασία της παρ. 3.2 της επίμαχης διακήρυξης. Η με αριθ. .../29-07-2022 απόφαση του αναθέτοντος φορέα, ως απόφαση ανάδειξης νέου προσωρινού αναδόχου για την ΟΜΑΔΑ Α, ουδέποτε κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και θα ενσωματωθεί στην αντίστοιχη απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α, μετά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης του νέου προσωρινού αναδόχου. Η δε ανάρτηση στην ΔΙΑΥΓΕΙΑ είναι άμοιρη νομικής επιρροής. Προς τούτο, τηρουμένης της διαδικασίας της παρ. 3.2. της διακήρυξης, σε συνέχεια της με αριθ. .../29-07-2022 απόφασης, η ... απέστειλε την με αρ. πρωτ. .../05-08-22 σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση προς το νέο προσωρινό ανάδοχο της ΟΜΑΔΑΣ Α και ακολούθως την με αρ.πρωτ. .../16-08-2022 πρόσκληση για υποβολή συμπληρωματικών στοιχείων. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 3.3 της διακήρυξης, στη συνέχεια του διαγωνισμού, τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών κατακύρωσης και το σχετικό πρακτικό της Επιτροπής θα επικυρωθούν με την απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α, την οποία στη συνέχεια θα κοινοποιήσει η Δ.Ε.Υ.Α.Κ., μέσω της

λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, και, επιπλέον, θα αναρτήσει τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου της ΟΜΑΔΑΣ Α στα «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού», προκειμένου να λάβουν γνώση αυτών οι λοιποί συμμετέχοντες. Όπως προβλέπεται στην παρ. 2 του άρθρου 100 του Ν.4412/2016 και στην παρ. 3.3 της διακήρυξης, μετά την ως άνω έκδοση και κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, κατά αυτής της απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 371 του Ν. 4412/2016 και σύμφωνα με την παρ. 3.4 της διακήρυξης. Η προθεσμία για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α θα αναφέρεται στη σχετική κοινοποίηση αυτής. Με βάση τα παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή είναι προώρως ασκηθείσα σε σχέση με το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας κατά το οποίο υποβλήθηκε, καθότι η προσβαλλόμενη απόφαση δεν αποτελεί εκτελεστή απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α, αλλά απόφαση απόρριψης της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος ύστερα από έλεγχο και αξιολόγηση σχετικών αποδεικτικών στοιχείων που ζητήθηκαν από την Επιτροπή και ανάδειξης νέου προσωρινού αναδόχου για την ΟΜΑΔΑ Α. Λόγω δε αυτού του σταδίου δεν κοινοποιήθηκε νομίμως στους διαγωνιζόμενους και θα ενσωματωθεί στην απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α, η οποία δεν έχει εκδοθεί ακόμα αλλά θα εκδοθεί και θα κοινοποιηθεί σε επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά τα οριζόμενα στην παρ. 3.3. της διακήρυξης. Ο προσφεύγων, κατά δική του δήλωση, αναζήτησε στη «Διαύγεια» την προσβαλλόμενη απόφαση, κατόπιν της από 04-08-2022 κοινοποίησης από τη Δ.Ε.Υ.Α.Κ., μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», προς όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό οικονομικούς φορείς, της απόφασης Δ.Σ. με αριθ. .../29-07-2022, η οποία αφορά απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Β. Μαζί με την ως άνω απόφαση κοινοποιήθηκε ως ενσωματωμένη η με αριθ. .../24-06-2022 αρχική απόφαση ανάδειξης προσωρινών αναδόχων των δύο ΟΜΑΔΩΝ καθώς και τα με αρ. πρωτ. .../16-05-2022 και .../11-07-2022 πρακτικά της διαδικασίας



ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών. Με το δεύτερο πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού γνωμοδοτεί, εκτός των άλλων, υπέρ της απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος "δεδομένου ότι από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά διαπιστώθηκε ότι το προσφερόμενο υλικό δεν πληροί τις Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης." Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, η Επιτροπή Διαγωνισμού αξιολόγησε σε ενιαίο πρακτικό, το με αρ. πρωτ. .../11-07-2022, τα αποδεικτικά μέσα των προσωρινών αναδόχων των ΟΜΑΔΩΝ Α και Β, σε συνέχεια της με αριθ. .../24-06-2022 απόφασης. Με βάση το σκέλος του ως άνω πρακτικού που αφορά τη γνωμοδότηση της Επιτροπής για την ΟΜΑΔΑ Β, εκδόθηκε η με αριθ. .../29-07-2022 απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Β, η οποία κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες, σύμφωνα με την παρ. 3.3 της διακήρυξης. Κατά της ως άνω απόφασης δεν υποβλήθηκε προδικαστική προσφυγή. Με βάση το σκέλος του ως άνω πρακτικού που αφορά τη γνωμοδότηση της Επιτροπής για την ΟΜΑΔΑ Α, εκδόθηκε η με αριθ. .../29-07-2022 απόφαση απόρριψης της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος και ανάδειξης νέου προσωρινού αναδόχου για την ΟΜΑΔΑ Α, η οποία θα ενσωματωθεί στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α, η οποία θα εκδοθεί αφού ολοκληρωθεί η διαδικασία της παρ. 3.2 της διακήρυξης για το νέο προσωρινό ανάδοχο. Συνεπώς, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 371 του Ν. 4412/2016 και σύμφωνα με την παρ. 3.4 της διακήρυξης, μόνη παραδεκτώς προσβλητή είναι η οικεία απόφαση κατακύρωσης για την ΟΜΑΔΑ Α η οποία ακόμα δεν έχει εκδοθεί προκειμένου να παράξει τις έννομες συνέπειες της. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

10. Επειδή, κατόπιν των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη η παρούσα προδικαστική πρέπει απορριφθεί και το παράβολο που κατέθεσε να καταπέσει.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 23 Σεπτεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 11 Οκτωβρίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**