

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 7 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.09.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 1354/30.09.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα: «... ...», που εδρεύει στην ..., οδός ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, εφεξής ο «προσφεύγων».

Κατά του «... ...» και κατά της υπ' αριθμ. 187/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του, με την οποία εγκρίθηκε το υπ'αριθμ. 5363/11-8-2022 πρακτικό ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών καθώς και το υπ'αριθμ. 5394/12-8-2022 πρακτικό ηλεκτρονικής αποσφράγισης οικονομικών προσφορών, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «... ...», ο οποίος αναδείχθηκε και προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, εφεξής «η προσβαλλομένη».

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

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 695 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... την πληρωμή στην τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το παράβολο υπολογίστηκε βάσει του προϋπολογιζόμενου ποσού της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ήτοι ποσού 138.950,00 ευρώ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με ΑΔΑΜ: ... 2022-07-26 διακήρυξη προκήρυξε ανοιχτό δημόσιο διαγωνισμό με σκοπό την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια για την υλοποίηση της πράξης «Δημιουργία ολοκληρωμένων τουριστικών προσβάσιμων θαλάσσιων προορισμών στην ...», με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) στο σύνολο των προς προμήθεια ειδών. Αντικείμενο δε της σύμβασης είναι η υλοποίηση της υπ' αρ. .../2020 μελέτη προμήθειας του Τμήματος Τεχνικής Υποστήριξης ... της ..., για λογαριασμό του Πιο συγκεκριμένα, η μελέτη προβλέπει την προμήθεια και εγκατάσταση μη μόνιμων υποδομών που θα αφορούν την ψυχαγωγία και την άθληση ατόμων με κινητικές αναπηρίες ή περιορισμένης κινητικότητας (ηλικιωμένοι, εγκυμονούσες γυναίκες, άτομα με μειωμένη όραση, κ.λπ.), συνεισφέροντας στην εξυπηρέτηση αλλά και την άρση της περιθωριοποίησής τους από το κοινωνικό σύνολο. Η εγκατάσταση των υποδομών προβλέπεται να πραγματοποιηθεί στις παραλίες ..., ... και ..., σε σημεία όπου η πρόσβαση είναι ελεύθερη. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 138.950,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13% και 24% και σε 161.045,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., ενώ η διάρκεια εκτέλεσης αυτής ορίζεται σε 3 μήνες. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, και δη της με αριθμ. 4/2020 μελέτης προμήθειας του Τμήματος Τεχνικής Υποστήριξης Μικρών ... της Περιφέρειας ... προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή, η οποία και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης.

3. Επειδή, η προκήρυξη και το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

(ΚΗΜΔΗΣ) στις 26-07-2022. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε ακόμη και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.: <http://www.promitheus.gov.gr>, όπου η σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης σύμβασης στην πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ έλαβε Συστημικό Αύξοντα Αριθμό :

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 29-09-2022, λαμβανομένου υπόψη ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση αυτής στις 19-09-2022. Επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχε ο προσφεύγων και ο οικονομικός φορέας «...». Κατά την από 11.08.2022 1η συνεδρίαση της, η αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» και «Οικονομικής προσφοράς». Κατόπιν τούτου, η Επιτροπή προχώρησε στον έλεγχο των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής που κατέθεσαν οι οικονομικοί φορείς. Η αρμόδια Επιτροπή του Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι στον επίδικο διαγωνισμό όλοι οι συμμετέχοντες υπέβαλαν εγγύηση συμμετοχής, ηλεκτρονικής εκδόσεως και μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, ως όφειλαν. Αφού επιβεβαίωσε την εγκυρότητα των εν λόγω εγγυητικών επιστολών, διαπίστωσε ότι υποβλήθηκαν εμπρόθεσμα οι ακόλουθες προσφορές των συμμετεχόντων: α) της «... ..», με ημερομηνία υποβολής τη 11η .08.2022 και αρ. συστ. ... και β) της «... ..», με ημερομηνία υποβολής προσφοράς τη 10η.08.2022 και αρ. συστ. Έπειτα, η ίδια Επιτροπή προέβη στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων και εισηγήθηκε προς την

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής την αποδοχή των εκατέρωθεν προσφορών, καθώς αυτές κρίθηκαν σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές, συντάσσοντας το υπ' αριθμ. 5363/11-8-2022 πρακτικό. Ακολούθως, στην από 12.08.2022 συνεδρίαση της Επιτροπής του Διαγωνισμού, η τελευταία προχώρησε στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των οικονομικών φορέων και συντάχθηκε πίνακας, κατά σειρά μειοδοσίας, των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών, όπου και διαπιστώθηκε ότι: α) η οικονομική προσφορά της «... ..» ανέρχεται σε 130.550,00 ευρώ (μη συμπερ/μενου του Φ.Π.Α.) και β) η οικονομική προσφορά του προσφεύγοντος ανέρχεται σε 137.600,00 ευρώ. Κατόπιν αυτού, αφού η αρμόδια Επιτροπή διαπίστωσε ότι οι οικονομικές προσφορές είναι σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης, εισηγήθηκε την ανάδειξη του αναδόχου «... ..» ως προσωρινού αναδόχου της προμήθειας, καθώς η υποβληθείσα οικονομική προσφορά του ήταν η χαμηλότερη και επιπλέον, η προσφορά της εταιρίας αυτής κρίθηκε νόμιμη και σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης. Επί της ως άνω διαπιστώσεως συντάχθηκε το υπ' αριθμ. 5394/12-8-2022 πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής του Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής με την ήδη προσβαλλόμενη απόφασή της αποφάσισε ομόφωνα αφενός, την έγκριση των δύο ως άνω μνημονευθέντων πρακτικών ήτοι, του υπ' αριθμ. 5363/11-8-2022 πρακτικού ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών όπως και του υπ' αριθμ. 5394/12-8-2022 πρακτικού ηλεκτρονικής αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης ως προσωρινού μειοδότη, την εταιρία «... ..» και αφετέρου, την ανάδειξη της «... ..» ως προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού. Κατά της υπ' αριθμ. 187/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του, στρέφεται η παρούσα προδικαστική προσφυγή. Συνεπώς, ο προσφεύγων, ο οποίος συμμετέχει νόμιμα στο διαγωνισμό, με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, επικαλούμενος ζημία του ερειδόμενη στην παράνομη αποδοχή της προσφοράς του ανθυποψήφιου οικονομικού φορέα κι όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως αναδόχου.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή την 30-09-2022 προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή, ο παρεμβαίνων στις 10-10-2022 άσκησε νόμιμα κι εμπρόθεσμα παρέμβασή του, έχοντας προς τούτο πρόδηλο έννομο συμφέρον αφού τα έννομα συμφέροντά του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής. Σημειώνεται ότι απορριπτέος τυγχάνει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί απαραδέκτου της ασκηθείσας παρέμβασης λόγω της μη χρήσης του τυποποιημένου εντύπου καθώς, από την επισκόπηση του συνολικού περιεχομένου της υπό κρίση παρέμβασης, συμπεριλαμβανομένου του αιτητικού της, προκύπτει ότι αυτή περιλαμβάνει όλα τα ουσιώδη, κατά Νόμον, στοιχεία.

9. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1946/2022 Πράξη της Προέδρου του 4ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 14-10-2022 απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

11. Επειδή, στις 20-10-2022 ο προσφεύγων υπέβαλε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημά του προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, πλην, όμως εκπρόθεσμα κι, επομένως δεν λαμβάνεται υπόψη (βλ. άρθ. 365 Ν.4412/2016). Σημειώνεται ότι, ενόψει της προγραμματισμένης διακοπής λειτουργίας του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ από την Παρασκευή 14.10.2022 και ώρα 18:05 έως και την Πέμπτη 20.10.2022 και ώρα 08.00 πμ και της συνεπακόλουθης τεχνικής αδυναμίας χρήσης του ανωτέρω συστήματος κατά τις ως άνω ημερομηνίες, ο προσφεύγων, για την εμπρόθεσμη υποβολή του υπομνήματός του όφειλε να αποστείλει αυτό με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου απευθείας στην ΕΑΔΗΣΥ (βλ.ΠΔ 39/2017), λαμβανομένου υπόψη και του γεγονότος ότι βάσει της με αριθμ. πρωτ.38837 ΕΞ 2022/ ΥψηΔ 29-09-2022 σχετικής ανακοίνωσης του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης δεν ορίστηκε διαφορετικά με την καθολική ρύθμιση λ.χ τυχόν παράτασης των προβλεπόμενων προθεσμιών κλπ.

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

12. Επειδή, στις 3-11-2022 ο παρεμβαίνων υπέβαλε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημα προς αντίκρουση του υπομνήματος του προσφεύγοντος, το οποίο, ωστόσο, δεν λαμβάνεται υπόψη καθώς στην κείμενη νομοθεσία δεν προβλέπεται η κατάθεση τέτοιου υπομνήματος.

13. Επειδή, ομοίως, απαραδέκτως ο προσφεύγων υπέβαλε στις 4-11-2022 ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημα προς αντίκρουση του ανωτέρω υπομνήματος του παρεμβαίνοντος.

14. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

15. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντα: (α) η εταιρία ... προσκόμισε μεν με την προσφορά της δήλωση συμμόρφωσης CE, ωστόσο παρέλειψε να συμπεριλάβει στην υποβληθείσα τεχνική προσφορά της κάποιο πιστοποιητικό από το οποίο να προκύπτει ότι το προσφερόμενο εκ μέρους της προϊόν, πληροί τις απαιτήσεις ασφαλούς λειτουργίας και συμβατότητας με τα όρια ασφαλείας, όπως ορίζονται στις Ευρωπαϊκές Οδηγίες, σε σχέση με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα και τις επιδράσεις των ηλεκτρομαγνητικών και μαγνητικών πεδίων που παράγει το υπό προμήθεια προϊόν, μολονότι όφειλε επί ποινή αποκλεισμού. Αντί του απαιτούμενου από τη διακήρυξη πιστοποιητικού, υπέβαλε το με αριθμό 02660110101 Πιστοποιητικό της εταιρίας Labor S.A, το οποίο ωστόσο δεν αφορά στο προσφερόμενο από αυτή προϊόν. Τούτο δε διότι για το υπό προμήθεια είδος της μη μόνιμης βοηθητικής διάταξης η εταιρία ... προσέφερε την έκδοση ... full με πακέτο τηλεμετρίας, πλην όμως το με αριθμό 02660110101 Πιστοποιητικό της εταιρίας Labor S.A. αφορά στη basic έκδοση του προϊόντος, η οποία δεν περιλαμβάνει πακέτο τηλεμετρίας. Το ως άνω συμπέρασμα επιβεβαιώνεται από το γεγονός ότι στην έκθεση πληρότητας φακέλου που συνοδεύει το ως άνω Πιστοποιητικό (βλ. έγγραφο με τίτλο «[]0266.009.3.01_File Assessment Report» που προσκόμισε με την προσφορά της η εταιρία «...») σε κανένα σημείο αυτής δεν αναγράφεται ότι υποβλήθηκε σε έλεγχο ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας ο δρομολογητής (router) ο οποίος συνιστά βασικό εξοπλισμό του πακέτου τηλεμετρίας, πακέτο το οποίο περιλαμβάνεται μόνο στην full έκδοση του μηχανήματος. Ειδικότερα, στη στήλη «ΑΠΑΙΤΗΣΗ»

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

της εν λόγω έκθεσης, στη γραμμή «Ενδεχομένως αντίγραφο της δήλωσης συμμόρφωσης ΕΚ για μηχανήματα ή άλλα προϊόντα που ενσωματώνονται στο μηχάνημα ως τεκμηρίωση» αναγράφεται ότι υπάρχει δήλωση συμμόρφωσης για τα εξής προϊόντα: Raspberry Pi 3 B+ (δηλ ο μικροελεγκτής), Remote Control Transmitter, (τηλεχειριστήριο) και IP CAMERA (κάμερα) όχι όμως για το router, το οποίο αποτελεί τμήμα του εξοπλισμού της τηλεμετρίας. Ωστε, εκ μόνου τούτου του στοιχείου επιβεβαιώνεται ότι το μοντέλο που υποβλήθηκε σε έλεγχο και το οποίο αφορά το με αριθμό 02660110101 Πιστοποιητικό της εταιρίας Labor S.A., δεν είναι η έκδοση full, η οποία προσφέρεται εν προκειμένω, αλλά η έκδοση basic. Επισημαίνεται μάλιστα ότι το router, για τις λειτουργίες WiFi και GSM δικτύωσης τυπικά εκπέμπει στις συχνότητες 850 MHz/1900 MHz για GSM και 2.4 GHz/5GHz για WiFi οι οποίες είναι υψηλότερες του τηλεχειριστηρίου «RemoteControlTransmitter» (το οποίο εκπέμπει τυπικά περίπου 300- 400 MHz), ώστε προφανώς επηρεάζουν άμεσα την λειτουργία του μηχανήματος μέσω των ηλεκτρομαγνητικών εκπομπών που αυτά δημιουργούν και για το λόγο αυτό θα έπρεπε χωρίς αμφιβολία να ελεγχθεί ως προς την ηλεκτρομαγνητική του συμβατότητα μαζί με το σύνολο του μηχανισμού (β) Στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρία «... .. ΠΡΟΣΑΡΜΟΓΕΣ Ε.Π.Ε» προσκόμισε δήλωση συμμόρφωσης κατασκευαστή, δηλαδή της ίδιας της εταιρίας «...», πλην όμως, σε κανένα σημείο αυτής δεν αναγράφεται ο αριθμός σειράς του προσφερόμενου προϊόντος, ως όφειλε, με βάση την ανωτέρω επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού (γ) Η εταιρία ... παρέλειψε να προσφέρει ένα εκ των απαιτούμενων επί ποινή αποκλεισμού υπό προμήθεια προϊόντων του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι στους όρους της διακήρυξης (σελ. 69), προβλέπεται ότι απαιτείται να προσφέρεται επί ποινή αποκλεισμού, το υπό προμήθεια είδος με A/A 8 και τίτλο «Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ» (δ) αν παρ' ελπίδα υποτεθεί ότι η νυν προσβαλλόμενη απόφαση αυτή δεν προσβάλλεται με προδικαστική προσφυγή, διότι δεν έχει ενσωματωθεί στην απόφαση κατακύρωσης, η οποία σημειωτέον ότι δεν έχει λάβει χώρα ακόμη, επισημαίνουμε ότι η διάταξη του άρθ. 100 παρ. 2 ν. 4412/2016 και οι όροι 3.1.2.1 και 3.3.1 της διακήρυξης,

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

είναι ανίσχυρες και δεν εφαρμόζονται εν προκειμένω, διότι αντιτίθενται στο άρθρο 20 παρ. 1 του Συντάγματος, στην αρχή της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων των οργάνων του διαγωνισμού, στην αρχή της οικονομίας της δίκης και στο άρθ. 5 παρ. 1 του Συντάγματος.

16.Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής: (α) από το σύνολο των κατατιθέμενων δικαιολογητικών τεκμηριώνεται το περιεχόμενο του αρχείου «Τεχνική Προσφορά ..._signed», σχετικά με το προσφερόμενο προϊόν ... MK5B. Δηλαδή ότι, το αποτελεί μη μόνιμη συναρμολογούμενη διάταξη για την αυτόνομη πρόσβαση ΑΜΕΑ στη θάλασσα που περιλαμβάνει εφαρμογή τηλεμετρίας, σύστημα αντικλεπτικής προστασίας για τις νυχτερινές ώρες και λουτήρα-ντουζ για ΑμεΑ και μάλιστα υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Υπηρεσία και προδιαγράφονται στη διακήρυξη (β) Κάθε παραλία παρέμβασης έχει διαφορετικά χαρακτηριστικά και για το λόγο αυτό, οι μελετητές του ... μη γνωρίζοντας τα κριτήρια με τα οποία η κάθε κατασκευάστρια εταιρία λαμβάνει τα δεδομένα για την ακριβή λήψη υψομέτρων, διατάσεων, ευθυγραμμιών κλπ προδιέγραψε ότι τα δεδομένα αυτά θα ληφθούν από τον ανάδοχο της προμήθειας. Συνεπώς, η προμήθεια αφορά διατάξεις για την αυτόνομη πρόσβαση ΑΜΕΑ στη θάλασσα που δεν έχουν καθοριστεί ακόμα στο στάδιο υποβολής προσφορών οι διαστάσεις τους. Άρα, σε μη κατασκευασμένα προϊόντα που δε θα μπορούσαν να διαθέτουν σειριακό αριθμό (γ) Το είδος «Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ» δεν αποτελεί υπό προμήθεια είδος και εκ παραδρομής αναγράφεται μονάχα στον πίνακα προϋπολογισμού της παραλίας «ΑΝΑΛΗΨΗ» στη σελίδα 69 της διακήρυξης. Μάλιστα, και στο σημείο αυτό παρόλο που το ποσό προϋπολογισμού για το εν λόγω είδος αναγράφεται στον πίνακα δεν έχει υπολογιστεί στο άθροισμα προϋπολογισμού για το σύνολο των ειδών της εν λόγω παραλίας, αλλά ούτε και στον πίνακα του ΣΥΝΟΛΙΚΟΥ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ της προμήθειας (δ) Η προσφυγή της μειοδότης εταιρείας , πρέπει σε κάθε περίπτωση να κριθεί απαράδεκτη, καθώς δεν προβλέπεται άσκηση του εν λόγω ενδίκου βοηθήματος στο στάδιο που ευρισκόταν ο διαγωνισμός, ήτοι στο στάδιο καθορισμού του προσωρινού αναδόχου και μειοδότη και πριν την υποβολή

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

των δικαιολογητικών κατακύρωσης και σε κάθε δε περίπτωση επειδή δεν προσβάλλεται με αυτήν, εκτελεστή πράξη.

17.Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντα: (α) Ο πρώτος λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και τούτο αποδεικνύεται από τα ίδια τα κατατιθέμενα με την τεχνική του προσφορά έγγραφα και ειδικότερα: - Τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου προϊόντος (βλ. σε ηλεκτρονικό αρχείο 'Brochure_...-2_signed') που αποδεικνύει ότι το ... έκδοση ... πρόκειται για το μοναδικό μοντέλο ... που περιλαμβάνει ντουζ, φωτοσυναγερμό και πακέτο τηλεμετρίας (εξ' αποστάσεως έλεγχος της διάταξης) και συνεπώς αυτό που καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης - Έκθεση πληρότητας τεχνικού φακέλου για το προσφερόμενο προϊόν ... MK5B (βλ. σε ηλεκτρονικό αρχείο '0266.009.3.01_File Assesment Report ... ΕΠΙΚ') αναφορικά στις οδηγίες 2006/42/EC και 2014/53/EU, εκδοθείσα από τον διαπιστευμένο φορέα του ΕΣΥΔ, Labor S.A, στην οποία, μεταξύ άλλων, και ειδικότερα στις σελίδες 3 & 4 γίνεται λόγος για έλεγχο αντιγράφων δηλώσεων συμμόρφωσης Raspberry και IP Camera που ενσωματώνονται στο μηχάνημα, ήτοι για εξοπλισμό που διαθέτει μόνο το προσφερόμενο μοντέλο ..., όπως εμφανίζεται στο προπαρατεθέν απόσπασμα του Τεχνικού Φυλλαδίου (βλ. σε ηλεκτρονικό αρχείο 'Brochure_..._signed'). Περαιτέρω στη 7η σελίδα της εν λόγω Έκθεσης παρατίθεται πίνακας για τον έλεγχο συμμόρφωσης του προσφερόμενου ... με τις ουσιώδεις απαιτήσεις που σχετίζονται με την Υγεία, την Ασφάλεια, την Ηλεκτρομαγνητική Συμβατότητα και τον Ραδιοεξοπλισμό, αναφέροντας τα σχετικά πρότυπα με τα οποία αυτό εναρμονίζεται ενώ εμπεριέχεται και σχετική δήλωση ότι για το σύνολο όλων αυτών υπάρχουν εκθέσεις δοκιμών, των οποίων αναγράφεται μάλιστα και ο αριθμός τους. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το αρχείο αυτό αφορά δήθεν στην έκδοση MK5 basic του προϊόντος και ότι η εν λόγω έκδοση είναι αυτή που τελικά προσφέρθηκε από την εταιρία μας στο διαγωνισμό, διότι δήθεν από το αρχείο αυτό δεν προκύπτει ότι υποβλήθηκε σε έλεγχο ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας ο δρομολογητής (router) ο οποίος περιλαμβάνεται στην full έκδοση του μηχανήματος, είναι επίσης παντελώς αβάσιμος, καθώς σε έλεγχο ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας υποβάλλεται το σύνολο του εξοπλισμού που ενσωματώνεται στη διάταξη, όχι όμως και ο δρομολογητής (router), που

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

αφ' ενός η προμήθειά του γίνεται από το ελεύθερο εμπόριο, αφ' ετέρου δεν υπόκειται σε καμία απολύτως προσαρμογή, αλλά απλά τοποθετείται στην τροφοδοσία της διάταξης για τη λειτουργία του. Εξάλλου, ως εκ περισσού αναφέρεται ότι ο δρομολογητής (router) έχει ελεγχθεί ως προς την ηλεκτρομαγνητική του συμβατότητα από την κατασκευάστρια εταιρία (βλ. συνημμένο αρχείο "Router RUT241"). - Πιστοποιητικό Εξέτασης Τύπου ΕΕ για το προσφερόμενο προϊόν ... MK5B (βλ. σε ηλεκτρονικό αρχείο 'Πιστοποιητικό ασφάλειας, υγείας, ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας'), εκδοθέν επίσης από τον διαπιστευμένο φορέα του ΕΣΥΔ, Labor s.a., το οποίο πιστοποιεί ότι το ... MK5B συμμορφώνεται με τις ουσιώδεις απαιτήσεις της Οδηγίας 2014/53/ΕΕ και άρα καλύπτει τις απαιτήσεις ασφαλούς λειτουργίας και συμβατότητας με όρια ασφαλείας που επιβάλλονται από την εν λόγω Οδηγία (σε σχέση με την ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα και όρια χρόνου έκθεσης ανθρώπων σε ηλεκτρομαγνητικά πεδία, τις επιδράσεις ηλεκτρομαγνητικών πεδίων σε βηματοδότες καρδιοπαθών και επιδράσεις μαγνητικών πεδίων σε υλικό εγγραφής) (β) Επειδή ακριβώς ο αριθμός σειράς αποτελεί μοναδικό αριθμό για κάθε προϊόν και αποδίδεται με την ολοκλήρωση του προσδιορισμού του συνόλου των χαρακτηριστικών του ή της κατασκευής του, αυτονοήτως δεν δύναται να αποτελεί εν προκειμένω υποχρεωτικό στοιχείο μίας δήλωσης συμμόρφωσης που προσκομίζεται στο πλαίσιο υποβολής προσφοράς σε διαγωνιστική διαδικασία για την απόδειξη της καταλληλότητας ενός προσφερόμενου είδους μη εισέτι -με βάση τις απαιτήσεις της διακήρυξης- κατασκευασμένου (βλ. και επισυναπτόμενη σχετική βεβαίωση του Διαπιστευμένου Φορέα από το ΕΣΥΔ "Labor S.A") (γ) Εκ παραδρομής παρεισέφρησε η αναφορά του είδους "Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ" στον πίνακα προϋπολογισμού της παραλίας «ΑΝΑΛΗΨΗ», καθώς το εν λόγω είδος δεν αναφέρεται σε κανένα άλλο σημείο της διακήρυξης και ειδικότερα δεν προδιαγράφεται, δεν συμπεριλαμβάνεται ούτε στον Πίνακα προϋπολογισμού (μερικό & γενικό) της παραλίας 'Ανάληψη' αλλά ούτε και στο συνολικό της διακήρυξης, ενώ τέλος δεν συμπεριλαμβάνεται καν σαν στοιχείο του περιεχομένου της οικονομικής προσφοράς (με βάση το υπόδειγμα της διακήρυξης και την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ).

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

18. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη:

«[...]2.4.3.2 – Τεχνική Προσφορά της διακήρυξης «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι (Μελέτης) 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 στο ως άνω Παράρτημα και στην παρ. 2.2.9.2 (B4) της παρούσας διακήρυξης».

[...]3.1.2.1 της διακήρυξης προβλέπει ότι: «β) Μετά την έκδοση της ανωτέρω απόφασης η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει αρχικά στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και εν συνεχεία στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και η διαδικασία αξιολόγησης ολοκληρώνεται με την καταχώριση σε πρακτικό των προσφερόντων, των αποτελεσμάτων του ελέγχου και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών. γ) Στη συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίθηκαν αποδεκτά, συντάσσει πρακτικό στο οποίο καταχωρίζονται οι οικονομικές προσφορές κατά σειρά μειοδοσίας και εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης[...] Στη συνέχεια, εφόσον το αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής εγκρίνει τα ανωτέρω πρακτικά εκδίδεται απόφαση για τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

Προσφορά») και η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί εγγράφως, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, τον πρώτο σε κατάταξη μειοδότη στον οποίο προκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινός ανάδοχος») να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 103 και την παράγραφο 3.2 της παρούσας, περί πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών. Η απόφαση έγκρισης των πρακτικών δεν κοινοποιείται στους προσφέροντες και ενσωματώνεται στην απόφαση κατακύρωσης. Σε κάθε περίπτωση, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, τα αποτελέσματα όλων των σταδίων της διαδικασίας ανάθεσης, ήτοι Δικαιολογητικών Συμμετοχής, Τεχνικής Προσφοράς και Οικονομικής Προσφοράς, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 3.3 της παρούσας, που εκδίδεται μετά το πέρας και του τελευταίου σταδίου της διαδικασίας. Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ σύμφωνα με όσα προβλέπονται στην παράγραφο 3.4 της παρούσας».

[...]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 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 ως 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

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

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.

[...] Παράρτημα Ι της Διακήρυξης –Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (Η υπ'αρ. .../2020 μελέτη προμήθειας του Τμήματος Τεχνικής Υποστήριξης ... της Περιφέρειας ... προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή), [...]«Γενικές Τεχνικές Υποχρεώσεις» : «Τα είδη θα πρέπει να πληρούν οι προϋποθέσεις και οι απαιτήσεις της σχετικής οδηγίας του Υπουργείου Περιβάλλοντος Χωρ. και Δημοσίων Έργων (ΦΕΚ/Β/18/15-01-2002) και της Υ.Α . 52907/28.12.2009 (ΦΕΚ/Β/2621/2009). Κάθε συσκευή να φέρει τη σήμανση “CE” κατά τα οριζόμενα στις κοινές Υπουργικές αποφάσεις του Υπουργείου Οικονομικών, Μεταφορών και Επικοινωνιών, Εθνικής Οικονομίας και Ανάπτυξης, που περιέχονται στα Φ.Ε.Κ. 688/Β/1994 και 992/Β/30-12-94. Για το είδος «Αυτόνομες Διατάξεις για την Πρόσβαση ΑμεΑ» της Ομάδας Α θα πρέπει να παρέχονται πιστοποιητικά ασφαλούς λειτουργίας και συμβατότητας με όρια ασφαλείας που επιβάλλονται από οδηγίες, κανονισμούς και πρότυπα Ελληνικών και διεθνών (Ευρωπαϊκής Ένωσης, ΗΠΑ) Οργανισμών (π.χ ΕΛΟΤ, ISO, EEC, πρότυπα EN κλπ) σε σχέση με: • Ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας και ορίων χρόνου έκθεσης ανθρώπων σε ηλεκτρομαγνητικά πεδία. • Επιδράσεις ηλεκτρομαγνητικών πεδίων σε βηματοδότες καρδιοπαθών. • Επιδράσεις μαγνητικών πεδίων σε υλικό εγγραφής (μαγνητικές κασέτες, ταινίες, δισκέτες, κάρτες).

19. Επειδή, παραδεκτώς, καταρχήν, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή κατά της προσβαλλομένης, η οποία συνιστά εκτελεστή διοικητική (αποσπαστή) πράξη της αναθέτουσας αρχής, με την οποία το αποφασίζον όργανο του διαγωνισμού αποφάνθηκε οριστικά για τα στάδια της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών και των οικονομικών προσφορών, τα οποία περαιώθηκαν με την εν λόγω απόφαση (βλ. adhocΔΕφΠειρ 422/2022). Η σχετική μάλιστα δυνατότητα ρητώς αναφέρεται στο σώμα της προσβαλλομένης, ήτοι ότι: «Κατά της παρούσας απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με το Βιβλίο IV (άρθρα 345 έως 374) του

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

Ν. 4412/2016» και μάλιστα παρά τα οριζόμενα στη διακήρυξη περί ενιαίας επικύρωσης των αποτελεσμάτων όλων των σταδίων του διαγωνισμού, αφού πρόκειται για διαδικαστικό όρο και η μη τήρησή του από την αναθέτουσα αρχή δεν δημιουργεί ακυρότητα της διαδικασίας, ούτε, άλλωστε κάτι τέτοιο προβάλλεται σχετικά. Συναφώς, ενόψει των ανωτέρω, απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η προσβαλλόμενη απόφαση έχει γνωμοδοτικό χαρακτήρα και δεν προσβάλλεται παραδεκτά.

20. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της προσφυγής σημειώνονται τα ακόλουθα: Όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη ερμηνεία κι εφαρμογή του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης με τις τεχνικές προδιαγραφές αυτής κι, άλλωστε, δεν αμφισβητείται, έκαστος προσφέρων οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του, να προσκομίσει στο φάκελο της τεχνικής του προσφοράς πιστοποιητικό ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας του προσφερόμενου προϊόντος. Εν προκειμένω, ο παρεμβαίνων για το ζητούμενο είδος προσέφερε το προϊόν ... μοντέλο- έκδοση Πλέον συγκεκριμένα, στον φάκελο της προσφοράς του κατέθεσε το αρχείο «Τεχνική Προσφορά Δ ..._signed», στο οποίο δήλωσε ότι κατασκευάζει και προσφέρει το εν λόγω προϊόν, περιγράφοντας αναλυτικά τα τεχνικά χαρακτηριστικά του και ειδικότερα ότι η προσφερόμενη διάταξη ... μοντέλο- έκδοση ... διαθέτει εφαρμογή τηλεμετρίας, σύστημα αντικλεπτικής προστασίας και λουτήρα-ντουζ για ΑμεΑ (βλ. σελίδες 13, 14 και 17 του εν λόγω αρχείου). Περαιτέρω, ο παρεμβαίνων, μεταξύ άλλων, συμπεριέλαβε στο φάκελο συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς του τα ακόλουθα: • Προσπέκτους του (Βλ. αρχείο «Brochure_...-2_signed»). Από τη σελίδα 4 αυτού προκύπτει ότι το προσφερόμενο προϊόν διαθέτει εφαρμογή τηλεμετρίας, σύστημα αντικλεπτικής προστασίας (φωτοσυναγερμός) και λουτήρα-ντουζ • CE του (βλ. αρχείο «DECLARATION OF CONFORMITY ..._signed») • Πιστοποιητικό εξέτασης τύπου ΕΕ του (βλ. αρχείο «Πιστοποιητικό ασφάλειας, υγείας, ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας») • Έκθεση πληρότητας φακέλου του ... MK5B (βλ. αρχείο «0266.009.3.01_File Assesment Report ... ΕΠΙΚ») • Πίνακα των κυριότερων ανταλλακτικών του (Βλ. αρχείο «Πίνακας των κυριότερων ανταλλακτικών της διάταξης ... με τιμές_signed») που περιλαμβάνει τα ανταλλακτικά: α) Ρούτερ 4G και β) Κάμερα IP που είναι

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

ανταλλακτικά της εφαρμογής τηλεμετρίας. Γ) Κώδωνας ντουζ, δ) Διακόπτης ντουζ πατητός με χρονοκαθυστέρηση $\frac{1}{2}$ ' που αποτελούν ανταλλακτικά της ντουζιέρα και δ) Προβολέας Led 10W, που αποτελεί ανταλλακτικό του συστήματος αντικλεπτικής προστασίας. Από το σύνολο των παραπάνω δικαιολογητικών τεκμηριώνεται η ως άνω ζητούμενη τεχνική προδιαγραφή. Αβάσιμος δε, σύμφωνα με όσα ρητά αναφέρονται στο Τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου προϊόντος, σε συνδυασμό με τα αναφερόμενα στο πιστοποιητικό (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο 'Brochure_..._signed' και ηλεκτρονικό αρχείο 'Πιστοποιητικό ασφάλειας, υγείας, ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας), προβάλλει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η κατατιθέμενη πιστοποίηση ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας του προσφερόμενου είδους δεν αφορά στην προσφερόμενη έκδοση αλλά στην βασική έκδοση του προϊόντος και ότι η προσφερόμενη έκδοση συμπίπτει με τη βασική έκδοση και πάντως δεν αποτελεί την full έκδοση για την οποία και μόνο εκδόθηκε το πιστοποιητικό. Άλλωστε, ο παρεμβαίνων προς επίρρωση του ισχυρισμού του ότι η προσκομιζόμενη πιστοποίηση αφορά την προσφερόμενη έκδοση και όχι την βασική τοιαύτη προσκόμισε εκθέσεις δοκιμών του πιστοποιημένου φορέα ... τόσο για το προϊόν ... που αποτελεί τη βασική έκδοση, όσο και του ..., που αποτελεί την προσφερόμενη στο διαγωνισμό. Από την απλή επισκόπηση των ανωτέρω εγγράφων προκύπτει ότι το ... MK5 αποτελεί τη βασική έκδοση και δε διαθέτει κάμερα, αισθητήρα κίνησης, προβολέα LED και raspberry, τα οποία διαθέτει μόνο το προσφερόμενο ... (βλ. προσκομιζόμενο τεχνικό φυλλάδιο). Περαιτέρω σε ο,τι αφορά την επίκληση από μέρους του προσφεύγοντος αποφάσεων της Αρχής επί προσφυγών του ίδιου, όπου με την επίκληση του ίδιου ως άνω λόγου έγιναν δεκτές, σημειώνεται ότι εκδόθηκαν στο πλαίσιο διαφορετικών διαγωνιστικών διαδικασιών και ιδίως με τη λήψη υπόψη διαφορετικών στοιχείων που προσκομίστηκαν ενώπιον της Αρχής, καθώς από την επισκόπηση αυτών δεν προκύπτει η προσκόμιση στις λοιπές περιπτώσεις του νυν προσκομισθέντος τεχνικού φυλλαδίου από το οποίο προκύπτει ότι το προσφερόμενο μοντέλο είναι αυτό που υποβλήθηκε σε δοκιμές και για το οποίο εκδόθηκε το πιστοποιητικό. Άλλωστε, εάν το περιεχόμενο του προσκομισθέντος αποδεικτικού στοιχείου είναι πλαστό/μη αληθές, κάτι που δεν μπορεί να εξετάσει αυτεπάγγελα η ΕΑΔΗΣΥ, τούτο θα

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

κριθεί από τις αρμόδιες Αρχές κατόπιν προσφυγής του έχοντος σχετικό συμφέρον. Ακόμη, αβάσιμος αποδεικνύεται ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η προσφερθείσα από τον παρεμβαίνοντα έκδοση του προϊόντος είναι η MK5 basic και όχι η full καθώς ουδόλως προκύπτει ότι υποβλήθηκε σε έλεγχο ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας ο δρομολογητής (router), ο οποίος περιλαμβάνεται στην full έκδοση του μηχανήματος. Και τούτο διότι ως αποδεικνύει ο παρεμβαίνων με έγγραφο που προσκομίζει, ο δρομολογητής (router) έχει ελεγχθεί ως προς την ηλεκτρομαγνητική του συμβατότητα από την κατασκευάστρια εταιρία (βλ. συνημμένο αρχείο “Router RUT241”). Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει ν’απορριφθεί.

21. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής σημειώνονται τα ακόλουθα: Η δήλωση συμμόρφωσης διέπεται από διατάξεις της κοινοτικής νομοθεσίας που συνοψίζονται στο Νομοθεσία της ΕΕ «Blue Guide’ on the implementation of EU products rules», όπου σχετικά ορίζονται τα ακόλουθα: « [...] 4.2.2.3. Στοιχείο ταυτοποίησης *«Τα προϊόντα πρέπει να φέρουν αριθμό τύπου, παρτίδας, σειράς ή μοντέλου ή άλλο στοιχείο που επιτρέπει την ταυτοποίησή τους. Κατά κανόνα, τα στοιχεία ταυτοποίησης πρέπει να τοποθετούνται στο προϊόν[...]* Τι είναι η δήλωση συμμόρφωσης του κατασκευαστή; *«Η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ αποτελεί έγγραφο στο οποίο ο κατασκευαστής ή ο εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπός του στον Ευρωπαϊκό Οικονομικό Χώρο (ΕΟΧ) δηλώνει ότι το προϊόν πληροί όλες τις αναγκαίες απαιτήσεις που ορίζονται στην ισχύουσα ενωσιακή νομοθεσία εναρμόνισης. Στη δήλωση αυτή πρέπει να αναγράφονται επίσης το όνομα και η διεύθυνση του κατασκευαστή και να παρέχονται πληροφορίες για το προϊόν, όπως το εμπορικό σήμα και ο αριθμός σειράς. Η δήλωση πρέπει να υπογράφεται από άτομο που εργάζεται για τον κατασκευαστή ή τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπό του και η αρμοδιότητα του συγκεκριμένου υπαλλήλου πρέπει να αναγράφεται στη δήλωση. Είτε έχει εμπλακεί κοινοποιημένος οργανισμός είτε όχι, ο κατασκευαστής είναι εκείνος που πρέπει να συντάξει και να υπογράψει τη δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ [...]*οι διατάξεις αναφοράς της απόφασης αριθ. 768/2008/ΕΚ που αντικατοπτρίζονται στην ενωσιακή νομοθεσία εναρμόνισης υποχρεώνουν:[...] τους κατασκευαστές να εξασφαλίζουν ότι τα προϊόντα τους φέρουν αριθμό τύπου, παρτίδας, σειράς ή μοντέλου ή άλλο στοιχείο που

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

επιτρέπει την ταυτοποίησή τους ή, όταν δεν το επιτρέπει το μέγεθος ή η φύση του προϊόντος, εξασφαλίζουν ότι οι πληροφορίες αυτές αναγράφονται στη συσκευασία ή σε έγγραφο που συνοδεύει το προϊόν (195)[...].» Περαιτέρω, στις σχετικές οδηγίες κατάρτισης του τεχνικού φακέλου και της δήλωσης συμμόρφωσης (https://europa.eu/youreurope/business/product-requirements/compliance/technical-documentation-conformity/index_el.htm) αναφέρεται, μεταξύ άλλων, η «*ταυτοποίηση του προϊόντος, π.χ. τον αριθμό σειράς του προϊόντος*». Περαιτέρω, σύμφωνα με την ΥΑ ΟΙΚ//2016 (ΥΑ ΟΙΚ.37764/873/Φ342 ΦΕΚ Β 1602 2016): Ηλεκτρομαγνητική Συμβατότητα. Προσαρμογή προς την Οδηγία 2014/30/ΕΕ[...]Άρθρο 15 της Οδηγίας 2014/30/ΕΕ Δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ: « 1. Με τη δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ δηλώνεται ότι πληρούνται αποδεδειγμένα οι ουσιώδεις απαιτήσεις ασφάλειας που ορίζονται στο παράρτημα Ι. 2. Η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ έχει τη δομή που ορίζεται στο παράρτημα ΙV, περιέχει τα στοιχεία που προσδιορίζονται στις σχετικές ενότητες των παραρτημάτων ΙΙ και ΙΙΙ και προσαρμόζεται συνεχώς στα τελευταία δεδομένα. Για τις συσκευές που διατίθενται ή έχουν καταστεί διαθέσιμες στην Ελληνική αγορά, η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ συντάσσεται ή μεταφράζεται στην Ελληνική γλώσσα από τον εισαγωγέα / κατασκευαστή. [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ 3. Τεχνικός φάκελος: « Ο κατασκευαστής κατάρτιζει τον τεχνικό φάκελο. Ο τεχνικός φάκελος δίνει τη δυνατότητα να αξιολογηθεί η συμμόρφωση της συσκευής προς τις σχετικές απαιτήσεις, και περιλαμβάνει επαρκή ανάλυση και εκτίμηση του(των) κινδύνου(-ων). Ο τεχνικός φάκελος προσδιορίζει τις ισχύουσες απαιτήσεις και καλύπτει -στον βαθμό που απαιτείται για την αξιολόγηση- τον σχεδιασμό, την κατασκευή και τη λειτουργία της συσκευής. Ο τεχνικός φάκελος περιέχει, κατά περίπτωση, τουλάχιστον: α) μια γενική περιγραφή της συσκευής β) σχέδια αρχικής σύλληψης και κατασκευής, καθώς και διαγράμματα συστατικών μερών, υποσυγκροτημάτων, κυκλωμάτων κ.λπ. γ) τις περιγραφές και επεξηγήσεις που απαιτούνται για την κατανόηση των ανωτέρω σχεδίων και διαγραμμάτων, και της λειτουργίας της συσκευής δ) πίνακα των εναρμονισμένων προτύπων που εφαρμόζονται πλήρως ή εν μέρει, των οποίων τα στοιχεία έχουν δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης και, όπου τα εναρμονισμένα αυτά πρότυπα δεν έχουν

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

εφαρμοστεί, περιγραφές των λύσεων που εφαρμόζονται για την τήρηση των ουσιαστών απαιτήσεων της παρούσας απόφασης, συμπεριλαμβανομένου καταλόγου των άλλων σχετικών τεχνικών προδιαγραφών που έχουν εφαρμοστεί. Σε περίπτωση μερικώς εφαρμοζόμενων εναρμονισμένων προτύπων, ο τεχνικός φάκελος προσδιορίζει τα μέρη που έχουν εφαρμοστεί

ε) τα αποτελέσματα των σχεδιαστικών υπολογισμών, των ελέγχων που διενεργήθηκαν κ.λπ. στ) τις εκθέσεις δοκιμών.[...]

5. Σήμανση CE και δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ « 5.1. Ο κατασκευαστής τοποθετεί τη σήμανση CE σε κάθε συσκευή που πληροί τις ισχύουσες απαιτήσεις της παρούσας απόφασης. 5.2. Ο κατασκευαστής συντάσσει γραπτή δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ για κάθε μοντέλο συσκευής και τη θέτει, μαζί με τον τεχνικό φάκελο, στη διάθεση των εθνικών αρχών επί 10 έτη από τη διάθεση της συσκευής στην αγορά. Η δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ αναφέρει τη συσκευή για την οποία έχει συνταχθεί. Στις αρμόδιες αρχές διατίθεται, εφόσον το ζητήσουν, αντίγραφο της δήλωσης συμμόρφωσης ΕΕ.[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ 3. Η αίτηση για εξέταση τύπου ΕΕ υποβάλλεται από τον κατασκευαστή σε έναν κοινοποιημένο οργανισμό της επιλογής του. Στην αίτηση προσδιορίζονται οι πτυχές των ουσιαστών απαιτήσεων για τις οποίες ζητείται εξέταση και περιλαμβάνονται: α) το όνομα και η διεύθυνση του κατασκευαστή και, εάν η αίτηση υποβάλλεται από τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο, το όνομα και η διεύθυνση και του εξουσιοδοτημένου αντιπροσώπου β) γραπτή δήλωση με την οποία βεβαιώνεται ότι δεν έχει υποβληθεί η ίδια αίτηση σε άλλο κοινοποιημένο οργανισμό γ) ο τεχνικός φάκελος. Ο τεχνικός φάκελος καθιστά εφικτή την αξιολόγηση της συμμόρφωσης της συσκευής προς τις ισχύουσες απαιτήσεις της παρούσας απόφασης και περιλαμβάνει επαρκή ανάλυση και εκτίμηση των κινδύνων. Ο τεχνικός φάκελος προσδιορίζει τις ισχύουσες απαιτήσεις και καλύπτει - στον βαθμό που απαιτείται για την αξιολόγηση - τον σχεδιασμό, την κατασκευή και τη λειτουργία της συσκευής. Ο τεχνικός φάκελος περιέχει, κατά περίπτωση, τουλάχιστον: i) μια γενική περιγραφή της συσκευής, ii) σχέδια αρχικής σύλληψης και κατασκευής, καθώς και διαγράμματα συστατικών μερών, υποσυγκροτημάτων, κυκλωμάτων κ.λπ., iii) τις περιγραφές και επεξηγήσεις που απαιτούνται για την κατανόηση των ανωτέρω σχεδίων και διαγραμμάτων, και της λειτουργίας της συσκευής, iv) πίνακα των

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

εναρμονισμένων προτύπων που εφαρμόζονται πλήρως ή εν μέρει, των οποίων τα στοιχεία έχουν δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης και, όπου τα εναρμονισμένα αυτά πρότυπα δεν έχουν εφαρμοστεί, περιγραφές των λύσεων που εφαρμόζονται για την τήρηση των ουσιαστών απαιτήσεων της παρούσας οδηγίας, συμπεριλαμβανομένου καταλόγου των άλλων σχετικών τεχνικών προδιαγραφών που έχουν εφαρμοστεί. Σε περίπτωση μερικώς εφαρμοζόμενων εναρμονισμένων προτύπων, ο τεχνικός φάκελος προσδιορίζει τα μέρη που έχουν εφαρμοστεί, ν) τα αποτελέσματα των σχεδιαστικών υπολογισμών, των ελέγχων που διενεργήθηκαν κ.λπ., νι) τις εκθέσεις δοκιμών. 4. Ο κοινοποιημένος οργανισμός εξετάζει τον τεχνικό φάκελο για να εκτιμήσει την επάρκεια της τεχνικής σχεδίασης της συσκευής ως προς τις πτυχές των ουσιαστών απαιτήσεων που ζητείται να εξεταστούν. 5. Ο κοινοποιημένος οργανισμός συντάσσει έκθεση αξιολόγησης στην οποία καταγράφονται οι ενέργειες που πραγματοποιήθηκαν σύμφωνα με το σημείο 4 καθώς και η έκβασή τους. Ο κοινοποιημένος οργανισμός, με την επιφύλαξη των υποχρεώσεων του έναντι των κοινοποιουσών αρχών, δημοσιοποιεί το περιεχόμενο της έκθεσης αυτής, εν μέρει ή εξ ολοκλήρου, μόνο με την έγκριση του κατασκευαστή. 6. Στην περίπτωση που ο τύπος πληροί τις απαιτήσεις της παρούσας απόφασης που εφαρμόζεται στη σχετική συσκευή, ο κοινοποιημένος οργανισμός χορηγεί στον κατασκευαστή πιστοποιητικό εξέτασης τύπου ΕΕ. Το εν λόγω πιστοποιητικό περιέχει το όνομα και τη διεύθυνση του κατασκευαστή, τα πορίσματα της εξέτασης, τις πτυχές των ουσιαστών απαιτήσεων που καλύπτει η εξέταση, τους τυχόν όρους υπό τους οποίους ισχύει το πιστοποιητικό και τα απαραίτητα στοιχεία για την ταυτοποίηση του εγκεκριμένου τύπου. Στο πιστοποιητικό εξέτασης τύπου ΕΕ μπορεί να επισυνάπτονται ένα ή περισσότερα παραρτήματα. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV « Δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ [αριθ. XXXX] - (σημείωση: Ο κατασκευαστής μπορεί, προαιρετικά, να δώσει αριθμό στη δήλωση συμμόρφωσης.) 1. Μοντέλο συσκευής / προϊόν (αριθμός προϊόντος, τύπου, παρτίδας ή σειράς): 2. Ονομα και διεύθυνση του κατασκευαστή ή του εξουσιοδοτημένου αντιπροσώπου του: 3. Η παρούσα δήλωση συμμόρφωσης εκδίδεται με αποκλειστική ευθύνη του κατασκευαστή. 4. Στόχος της δήλωσης (ταυτοποίηση προϊόντος που επιτρέπει την ιχνηλασιμότητα μπορεί να

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

περιλαμβάνει έγχρωμη εικόνα επαρκούς ευκρίνειας, αν είναι αναγκαίο για την ταυτοποίηση της συσκευής).5. Ο στόχος της δήλωσης που περιγράφεται παραπάνω είναι σύμφωνος με τη σχετική ενωσιακή νομοθεσία εναρμόνισης: 6. Μνεία των σχετικών εναρμονισμένων προτύπων που χρησιμοποιήθηκαν, συμπεριλαμβανομένης της ημερομηνίας του προτύπου, ή μνεία των λοιπών τεχνικών προδιαγραφών, συμπεριλαμβανομένης της ημερομηνίας της προδιαγραφής, σε σχέση με τις οποίες δηλώνεται η συμμόρφωση: 7. Οπου έχει εφαρμογή, ο κοινοποιημένος οργανισμός (ονομασία, αριθμός) πραγματοποίησε (περιγραφή της παρέμβασης) και χορήγησε το πιστοποιητικό: 8. Πρόσθετες πληροφορίες: Υπογραφή για λογαριασμό και εξ ονόματος: (τόπος και ημερομηνία έκδοσης): (όνομα, θέση) (υπογραφή)»Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι υποχρεωτικά στη δήλωση συμμόρφωσης θα πρέπει να αναφέρονται στοιχεία ταυτοποίησης του προϊόντος, όπως είναι η σειρά αυτού. Ωστε, εφόσον το προϊόν ταυτοποιείται με άλλον τρόπο π.χ. αναφορά μοντέλου κλπ δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι έχει παραβιασθεί το περιεχόμενο της δήλωσης συμμόρφωσης, εκ μόνου του λόγου ότι δεν αναφέρθηκε ο αριθμός της σειράς του. Συνεπώς, η δήλωση CE (Βλ. αρχείο «DECLARATION OF CONFORMITY ..._MK5B_signed») που κατέθεσε ο παρεμβαίνων και στην οποία, μεταξύ άλλων, δηλώνεται και το μοντέλο, συμμορφώνεται με την οδηγία καθώς περιλαμβάνει τα απαιτούμενα στοιχεία, σύμφωνα με τον 'Μπλε Χάρτη' και τα Παραρτήματα II, III, IV της ως άνω ΥΑ. Επομένως, ο λόγος της προσφυγής πρέπει ν'απορριφθεί.

22. Επειδή, επί του τρίτου λόγου της προσφυγής αναφέρονται τα ακόλουθα: Όπως προκύπτει από την επισκόπηση της υπό κρίση διακήρυξης, το είδος «Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ» δεν αποτελεί αντικείμενο της σύμβασης. Ειδικότερα, στη σελίδα 67 αυτής παρατίθεται Πίνακας του συνολικού προϋπολογισμού της υπό ανάθεση προμήθειας, ο οποίος δεν περιλαμβάνει το είδος "Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ". Στις σελίδες 68 & 70 παρατίθενται Πίνακες στους οποίους επιμερίζεται ο προϋπολογισμός ανά παραλία, ήτοι για τις παραλίες '... και '... αντίστοιχα, χωρίς και πάλι να περιλαμβάνεται το είδος "Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ". Στη σελίδα 69 παρατίθεται Πίνακας με τον προϋπολογισμό της παραλίας

Αριθμός Απόφασης:1647/2022

‘Ανάληψη’ στον οποίο ναι μεν περιλαμβάνεται ως τελευταίο το επίμαχο είδος “Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ”, πλην όμως ο αναγραφόμενο προϋπολογισμός του δεν συνυπολογίζεται ούτε στο αναγραφόμενο Μερικό Σύνολο Β (για τα είδη 3 έως 8), ούτε στο Γενικό Σύνολο για το σύνολο των ειδών της εν λόγω παραλίας. δ) Στη σελίδα 78 (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV) παρατίθεται Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς, ήτοι διάταξη δεσμευτική για τους προσφέροντες, στο οποίο επίσης δεν περιλαμβάνεται το είδος “Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ”. Εξάλλου, ούτε και η ειδική -προσυμπληρωμένη- ηλεκτρονική φόρμα οικονομικής προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο ... έχει προκαθορίσει τα ζητούμενα είδη, τη μονάδα μέτρησης και την ποσότητα περιλάμβανε το είδος “Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ” Στις σελίδες 55 έως 66 (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης) όπου παρατίθενται αναλυτικά οι τεχνικές προδιαγραφές για έκαστο υπό προμήθεια είδος δεν συμπεριλαμβάνονται τέτοιες για το είδος “Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ”, στο οποίο δεν γίνεται ουδεμία αναφορά. Συνεπώς, εν όψει όλων των ανωτέρω, προκύπτει ως βάσιμος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι εκ παραδρομής παρεισέφρησε η αναφορά του είδους “Ψηφιακή εφαρμογή για την προσβασιμότητα ΑΜΕΑ” στον πίνακα προϋπολογισμού της παραλίας «ΑΝΑΛΗΨΗ», καθώς το εν λόγω είδος δεν αναφέρεται σε κανένα άλλο σημείο της διακήρυξης και ειδικότερα δεν προδιαγράφεται, δεν συμπεριλαμβάνεται ούτε στον Πίνακα προϋπολογισμού (μερικό & γενικό) της παραλίας ‘Ανάληψη’ αλλά ούτε και στο συνολικό της διακήρυξης, ενώ τέλος δεν συμπεριλαμβάνεται καν σαν στοιχείο του περιεχομένου της οικονομικής προσφοράς, με βάση το υπόδειγμα της διακήρυξης και την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Συνεπώς και ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει ν’απορριφθεί.

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει ν’απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

24. Επειδή, ύστερα από όσα έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 7-11-2022 και εκδόθηκε στις 24-11-2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**