

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 14 Φεβρουαρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει τις: α) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 33/11-01-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», η οποία εδρεύει στην..., οδός ... αρ. ... και β) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 28/11-01-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», η οποία εδρεύει στην ..., ... χλμ ..., στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθ.: ... Διακήρυξη Διεθνούς Δημόσιου Ηλεκτρονικού διαγωνισμού με Α/Α Συστήματος (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ... της αναθέτουσας αρχής ΔΗΜΟΣ ... για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΗΛΕΚΤΡΙΚΩΝ ΛΑΜΠΤΗΡΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟΥ ΥΛΙΚΟΥ ΚΑΙ ΦΩΤΙΣΤΙΚΩΝ ΣΩΜΑΤΩΝ», προϋπολογιζόμενης δαπάνης 476.765,00 € χωρίς ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής. Οι εν λόγω Προσφυγές στρέφονται, ειδικότερα, κατά της με αριθ. 663/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... με θέμα: *Έγκριση Πρακτικών: Νο1 (έλεγχος δικαιολογητικών συμμετοχής- τεχνικών προσφορών) κ Νο2 (Αποσφράγιση οικονομικών προσφορών – ανάδειξη προσωρινών αναδόχων) διεθνούς διαγωνισμού για «Προμήθεια ηλεκτρικών λαμπτήρων»- «Προμήθεια ηλεκτρολογικού υλικού» -«Προμήθεια φωτιστικών σωμάτων» ενδεικτικού προϋπολογισμού ύψους 591.188,60€ με Φ.Π.Α.*

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η ως άνω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα εταιρεία επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

πράξης κατά το σκέλος αυτής, με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας ... στις Ομάδες Α' και Β' του διαγωνισμού και της εταιρείας ... στην ΟΜΑΔΑ Γ' του διαγωνισμού. Περαιτέρω, με την Προδικαστική Προσφυγή της η ως άνω υπό στοιχείο β) προσφεύγουσα εταιρεία επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης κατά το σκέλος αυτής, με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας ... στις Ομάδες Α' και Β' του διαγωνισμού και αναδείχθηκε προσωρινή μειοδότηρια σε αυτές.

Κατά της υπό κρίση υπό στοιχείο α) Προσφυγής άσκησε παρέμβαση η εταιρεία ... με αίτημα την απόρριψη αυτής και την επικύρωση της προσβαλλομένης κατά το σκέλος της που αφορά τις Ομάδες Α', Β' του διαγωνισμού. Επίσης, παρέμβαση άσκησε και η εταιρεία ... με αίτημα την απόρριψη αυτής και την επικύρωση της προσβαλλομένης κατά το σκέλος της που αφορά την Ομάδα Γ' του διαγωνισμού. Κατά της υπό κρίση υπό στοιχείο β) Προσφυγής άσκησε παρέμβαση η εταιρεία ... με αίτημα την απόρριψη αυτής και την επικύρωση της προσβαλλομένης κατά το σκέλος της που αφορά τις Ομάδες Α', Β' του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω υπό στοιχείο α) Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 2.400,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ...), το οποίο έχει υπολογιστεί δυνάμει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, ποσού 476.765,00€, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24% ($476.765,00 \text{ €} \times 0,5\% = 2.400,00\text{€}$). Περαιτέρω, για την άσκηση της ανωτέρω υπό στοιχείο β) Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 2.400,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ...), το οποίο έχει υπολογιστεί δυνάμει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, ποσού 476.765€, μη

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24% (476.765,00 €X 0,5%=2.400€). Πλην, όμως, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της κρινόμενης προσφυγής, αυτή ασκείται στο πλαίσιο των Ομάδων Α και Β του διαγωνισμού, προυπολογιζόμενης δαπάνης συνολικά 396.120,00, ήτοι 303.350, 00 €, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24% και 92.770,00€, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24%, αντίστοιχα, κι, επομένως, κατά το υπερβάλλον, σε περίπτωσης απόρριψης της υπό κρίση προσφυγής, το καταβληθέν παράβολο θα πρέπει να επιστραφεί. Ειδικότερα έχει καταβληθεί παράβολο συνολικής αξίας 2.400,00 € αντί για παράβολο 1.980,60€ (396.120,00X0,5%).

2. Επειδή, οι υπό κρίση Προδικαστικές Προσφυγές ασκήθηκαν με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, περιέχουν δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγονται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η υπό στοιχείο α) Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 α' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 α' του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 31-12-2018 μέσω της ανάρτησής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η δε προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση προσφυγή στις 10-01-2019, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας. Περαιτέρω και η υπό στοιχείο β) Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, δεδομένου ότι, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 31-12-2018 μέσω της ανάρτησής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η δε προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση προσφυγή στις 10-01-2019, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας.

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκούνται οι εν λόγω Προσφυγές είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέταση τους, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της Σύμβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016, η οποία ανέρχεται σε ποσό 476.765,00 €, άνευ ΦΠΑ. Επιπροσθέτως, παραδεκτώς ασκούνται οι υπό κρίση Προσφυγές ενώπιον της ΑΕΠΠ βάσει του αντικειμένου τους (προμήθεια), της ημερομηνίας αποστολής της διακήρυξης για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (19/09/2018), ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της Α.Ε.Π.Π. κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

5. Επειδή, με την υπό στοιχείο α) προσφυγή της η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της εταιρείας ..., η οποία υπέβαλε προσφορά στην ΟΜΑΔΑ Γ' του διαγωνισμού έπρεπε ν'απορριφθεί καθώς, ενώ σύμφωνα με την ενσωματωμένη στη διακήρυξη Μελέτη με αρ.21/2018 του διαγωνισμού ζητείτο η προσκόμιση πιστοποιητικού ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο από το εργοστάσιο κατασκευής, η ανωτέρω εταιρεία δεν κατέθεσε με τη προσφορά της κατάλογο των εργοστασίων κατασκευής των προσφερόμενων προϊόντων καθιστώντας αυτήν ασαφή. Επίσης, αναφορικά με το με α/α 8 προϊόν στη δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα δεν αναφέρεται ο κατασκευαστής του προϊόντος και δεν έχει κατατεθεί το αντίστοιχο ζητούμενο πιστοποιητικό ISO 9001 αυτού. Ακόμη, η τεχνική προσφορά για το ανωτέρω είδος καθίσταται ασαφής ενόψει του γεγονότος ότι στο σχετικό prospectus αναγράφονται τρεις διαφορετικοί χρόνοι αυτονομίας. Περαιτέρω, μετά από αίτηση της αναθέτουσας αρχής για διευκρινήσεις η κατατιθέμενη δήλωση συμμόρφωσης ... φέρει ημερομηνία μεταγενέστερη του χρόνου υποβολής των προσφορών. Έτι περαιτέρω και σε ότι αφορά την προσφορά της εταιρείας ... στις ΟΜΑΔΕΣ Α' και Β' του διαγωνισμού, προβάλλονται τα ακόλουθα: και στις δύο ΟΜΑΔΕΣ, ενώ σύμφωνα με την ενσωματωμένη στη διακήρυξη Μελέτη με αρ.21/2018 του διαγωνισμού ζητείτο η προσκόμιση πιστοποιητικού ISO 9001:2008 ή

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

μεταγενέστερου από το εργοστάσιο κατασκευής, η ανωτέρω εταιρεία δεν κατέθεσε με τη προσφορά της κατάλογο των εργοστασίων κατασκευής των προσφερόμενων προϊόντων καθιστώντας αυτήν ασαφή. Επίσης, για τα με α/α 1,2,3,4,16,17 είδη της ΟΜΑΔΑΣ Α', μάρκας ..., ενώ οι δηλώσεις συμμόρφωσης είναι του εργοστασίου στο Βέλγιο, δεν έχουν κατατεθεί πιστοποιητικά ISO9001 ... Βελγίου αλλά πιστοποιητικά Γερμανίας, Γαλλίας και Κίνας, εκ των οποίων μόνο το πρώτο αφορά κατασκευή λαμπτήρων ενώ τα άλλα δύο εμπορία και εξαγωγές λαμπτήρων κλπ. Επίσης, αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας στην ΟΜΑΔΑ Β', ενώ από τη Μελέτη ζητείται η κατάθεση δηλώσεων συμμόρφωσης των προσφερόμενων υλικών, από τα κατατεθειμένα φυλλάδια προκύπτει ότι για τα με α/α 41,42,63, 77,78,79,80,81 δεν κατατέθηκαν. Ακόμη, από τη δήλωση συμμόρφωσης για το με α/α 34 είδος προκύπτει ότι αυτή δεν αφορά στο συγκεκριμένο είδος. Περαιτέρω, το αυτό ισχύει και για το με α/α 62 είδος. Τέλος για το με α/α 97 είδος αυτό δεν είναι το προσφερόμενο από τη διακήρυξη καθώς έχει μόνο ένα έλασμα και όχι δύο ως ζητείτο.

6. Επειδή, με την υπό στοιχείο β) προσφυγή της η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της εταιρείας ... δεν έπρεπε να έχει γίνει δεκτή στις Ομάδες Α' και Β' του διαγωνισμού διότι: (Ομάδα Α') από τη συγγραφή υποχρεώσεων-τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ζητείται από τους διαγωνιζόμενους «κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE» του κατασκευαστή. Η ανωτέρω εταιρεία έχει καταθέσει έγγραφο με τίτλο: «ΤΠ01-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.signed», στο οποίο αναφέρονται τα εργοστάσια κατασκευής των προσφερόμενων προϊόντων. Ωστόσο για τους λαμπτήρες με α/α 1,2,3,4,5,6,10,11,12,13,14,15,16,17,18 δεν έχουν κατατεθεί τα CE του εργοστασίου κατασκευής αλλά του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Επίσης, το πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015 της εταιρείας ... έχει ως πεδίο εφαρμογής την κατασκευή λαμπτήρων μεταλλικού αλογονιδίου κεραμικού καυστήρα, ήτοι λαμπτήρα άλλου τύπου από τον προσφερόμενο, που είναι ο λαμπτήρας ιωδίνης. (ΟΜΑΔΑ Β): Σχετικά με τα με α/α 9,10,14,15 καλώδια, εταιρεία κατασκευής είναι η..., πλην, όμως δεν έχει κατατεθεί το iso

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

του συγκεκριμένου εργοστασίου. Επίσης, στο προϊόν με α/α 34 προσκομίζεται δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα και όχι του εργοστασίου κατασκευής.

7. Επειδή, η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την υποβολή της παρούσας προσφυγής κατά της εταιρείας ... στο πλαίσιο της Ομάδας Γ' του διαγωνισμού καθώς αυτή συμμετείχε στην υπό κρίση Ομάδα του διαγωνισμού και επιδιώκει να αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας εφόσον η προσφυγή της γίνει δεκτή. Σημειωτέον ότι στην Ομάδα Γ' του διαγωνισμού έχουν γίνει δεκτές οι προσφορές συνολικά δύο εταιρειών, ήτοι της προσφεύγουσας και της εταιρείας ..., η οποία έχει αναδειχθεί και προσωρινός ανάδοχος. Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής και στο πλαίσιο των Ομάδων Α και Β του διαγωνισμού, στις οποίες η προσφορά της έχει γίνει δεκτή, παρόλο που η ίδια έχει ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος της προμήθειας. Και τούτο, διότι η καθ' ης η προσφυγή της εταιρεία, ήδη παρεμβαίνουσα, που μαζί με την προσφεύγουσα είναι οι μόνες εταιρείες των οποίων οι προσφορές έχουν γίνει δεκτές στις Ομάδες Α και Β, έχει και αυτή ασκήσει προσφυγή κατά της αποδοχής της προσφοράς της πρώτης, συνεπώς η πρώτη προσφεύγουσα, αν ήθελε γίνει δεκτή η προσφυγή της δεύτερης σε βάρος της, έχει συμφέρον να εξεταστούν οι αιτιάσεις της κατά της προσφοράς της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας, διότι και στην περίπτωση αποκλεισμού αμφότερων των εταιρειών και κινήσεως νέας διαδικασίας για τη σύναψη της υπό δημοπράτηση συμβάσεως, θα μπορούσε να λάβει μέρος και, επομένως, να επιτύχει εμμέσως την ανάθεση της συμβάσεως στην ίδια (πρβλ. απόφαση Puligienica Facility Esco SpA, C-689/13 [στο εξής "PFE"], της 21ης.12.2016, σκ. 27). Στην περίπτωση δε απόρριψης των σε βάρος της προσφεύγουσας αιτιάσεων της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας, ήδη παρεμβαίνουσας και αποδοχής της δικής της προσφυγής σε βάρος της τελευταίας, η νυν προσφεύγουσα θα αναλάβει οριστικά την κρίσιμη προμήθεια, ενώ η ανταγωνίστρια παρεμβαίνουσα θ' αποκλειστεί οριστικά του διαγωνισμού. Όπως συναφώς κρίθηκε με την απόφαση Puligienica Facility Esco SpA, C-689/13 [στο εξής "PFE"], της

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

21ης.12.2016, η οποία ερμήνευσε αναλυτικότερα την έννοια του συμφέροντος διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα για την ανάθεση συγκεκριμένης συμβάσεως, η οποία συνάπτεται με το παραδεκτό της ασκήσεως προσφυγής, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 1 παρ. 3 της οδηγίας 89/665 (και της οδηγίας 92/13). Με την απόφαση αυτή, ειδικότερα, το ΔΕΕ διευκρίνισε, ότι όταν δύο διαγωνιζόμενοι ασκούν προσφυγές ζητώντας καθένας τον αποκλεισμό του άλλου, εκ των οποίων ο ένας έχει ανακηρυχθεί ανάδοχος, καθένας από τους προσφεύγοντες έχει έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, δεδομένου ότι στην περίπτωση αυτή το εν λόγω «συμφέρον» δύναται να εξελιχθεί, ανεξαρτήτως της τύχης της προσφυγής εκάστου, σε δύο επίπεδα: σε ένα πρώτο διυποκειμενικό επίπεδο (σε σχέση με τον ανταγωνιστή του) και σε ένα δεύτερο διαδικαστικό-διαγωνιστικό επίπεδο (σε σχέση με την ίδια τη διαδικασία αναθέσεως της συμβάσεως). Συγκεκριμένα, το ΔΕΕ έκρινε τα εξής (βλ. σκ. 26-27): « [...] στην περίπτωση κατά την οποία, κατόπιν της διεξαγωγής διαδικασίας για τη σύναψη δημόσιας συμβάσεως, δύο προσφέροντες ασκούν προσφυγές ζητώντας καθένας τον αποκλεισμό του άλλου ... καθένας από τους δύο προσφέροντες έχει συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση. Πράγματι, αφενός, ο αποκλεισμός του ενός προσφέροντος μπορεί να έχει ως συνέπεια την άμεση ανάθεση της συμβάσεως στον άλλο, στο πλαίσιο της ίδιας διαδικασίας [1ο επίπεδο]. Αφετέρου, στην περίπτωση αποκλεισμού αμφοτέρων των προσφερόντων και κινήσεως νέας διαδικασίας για τη σύναψη δημόσιας συμβάσεως, καθένας από τους προσφέροντες θα μπορούσε να λάβει μέρος και, επομένως, να επιτύχει εμμέσως την ανάθεση της συμβάσεως στον ίδιο [2ο επίπεδο] (βλ. και απόφαση της 4ης.7.2013, Fastweb, C-100/12). Συνεπώς απορριπτέοι τυγχάνουν οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας περί έλλειψης εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας να ασκήσει προσφυγή στο πλαίσιο των Ομάδων Α και Β του διαγωνισμού, που η ίδια έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος λόγω έλλειψης βλάβης.

8. Επειδή, η υπό στοιχείο β) προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την υποβολή της παρούσας προσφυγής καθώς αυτή

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό και επιδιώκει να αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας εφόσον η προσφυγή της γίνει δεκτή. Σημειωτέον ότι στις Ομάδες Α' και Β' του διαγωνισμού, στο πλαίσιο των οποίων ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, έχουν γίνει δεκτές συνολικά δύο εταιρείες, ήτοι η προσφεύγουσα και η εταιρεία Επομένως, η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή κατά το αίτημα τούτο, τουλάχιστον, με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη σε περίπτωση τυχόν παρανομίας αυτής.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθ.πρωτ.1731/18-01-2019 απόψεις της προς αντίκρουση των κρινόμενων Προδικαστικών Προσφυγών.

10. Επειδή, η ασκηθείσα παρέμβαση της εταιρείας ..., η οποία στρέφεται κατά της υπό κρίση με στοιχεία α) προσφυγής και ειδικότερα κατά των κεφαλαίων αυτής που αφορούν τις Ομάδες Α και Β του διαγωνισμού στις οποίες συμμετείχε κι έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, είναι νόμιμη και εμπρόθεσμη. Ειδικότερα, υπό κρίση παρέμβαση, αν και δεν έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου περιέχει όλα τα απαιτούμενα από τον Νόμο κρίσιμα στοιχεία κι, επομένως θεωρείται παραδεκτως ασκηθείσα. Επιπλέον δε τυγχάνει εμπρόθεσμη δεδομένου ότι ασκήθηκε στις 18-01-2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση σε αυτήν της προσφυγής στις 11-01-2019 από την αναθέτουσα αρχή μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

11.Επειδή, η ασκηθείσα παρέμβαση της εταιρείας ... η οποία στρέφεται κατά της υπό κρίση με στοιχεία α) προσφυγής και ειδικότερα κατά των κεφαλαίων αυτής που αφορούν την Ομάδα Γ του διαγωνισμού στην οποία συμμετείχε κι έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία, ήδη, έχει αναδειχθεί προσωρινά ανάδοχος στο εν λόγω τμήμα του διαγωνισμού, τυγχάνει νόμιμη κι εμπρόθεσμη. Ειδικότερα, η υπό κρίση παρέμβαση, αν και δεν έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

περιέχει όλα τα απαιτούμενα από τον Νόμο κρίσιμα στοιχεία κι, επομένως θεωρείται παραδεκτώως ασκηθείσα. Επιπλέον δε τυγχάνει εμπρόθεσμη δεδομένου ότι ασκήθηκε στις 21-01-2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση σε αυτήν της προσφυγής στις 11-01-2019 από την αναθέτουσα αρχή μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

12. Επειδή, η ασκηθείσα παρέμβαση της εταιρείας ... η οποία στρέφεται κατά της υπό κρίση με στοιχεία β) προσφυγής και ειδικότερα κατά των κεφαλαίων αυτής που αφορούν τις Ομάδες Α και Β του διαγωνισμού στις οποίες συμμετείχε κι έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία ήδη έχει αναδειχθεί προσωρινά ανάδοχος των εν λόγω τμημάτων του διαγωνισμού, τυγχάνει νόμιμη κι εμπρόθεσμη. Ειδικότερα, η υπό κρίση παρέμβαση, αν και δεν έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου περιέχει όλα τα απαιτούμενα από τον Νόμο κρίσιμα στοιχεία κι, επομένως θεωρείται παραδεκτώως ασκηθείσα. Επιπλέον δε τυγχάνει εμπρόθεσμη δεδομένου ότι ασκήθηκε στις 13-01-2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση σε αυτήν της προσφυγής στις 11-01-2019 από την αναθέτουσα αρχή μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

13. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν οι εταιρείες ..., ..., ... και ... Σύμφωνα με την προσβαλλόμενη απόφαση, μετά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών έγιναν δεκτές στο επόμενο στάδιο (αποσφράγιση οικονομικών προσφορών) ανά Ομάδα οι εξής: Α' Ομάδα: ..., ...Δ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ, Β' Ομάδα: ..., ...Δ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ, Γ' Ομάδα: ... ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΜΕΛΕΤΗΤΙΚΗ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, ...Δ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ. Κατά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών αναδείχθηκαν οι εξής ανάδοχοι ανά Ομάδα: Α' και Β' Ομάδα : ..., Γ' Ομάδα: ...

14. Επειδή, με την προσφυγή της στο πλαίσιο της Ομάδας Α του διαγωνισμού η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα προβάλλει ότι κατά παράβαση της διακήρυξης η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν προσκόμισε

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

κατάλογο με τα εργοστάσια κατασκευής, ώστε δεν μπορεί να διακριβωθεί η πληρότητα των προσκομιζόμενων πιστοποιητικών ISO 9001. Ειδικότερα δε αναφορικά με τα είδη με α/α 1,2,3,4,16,17 που κατασκευάζονται από τον οίκο ... ενώ οι δηλώσεις συμμόρφωσης είναι του εργοστασίου στο Βέλγιο τα κατατιθέμενα πιστοποιητικά ISO φέρουν διευθύνσεις της εταιρείας στη Γερμανία-Γαλλία και Κίνα και όχι στο Βέλγιο. Περαιτέρω δε το πρώτο αφορά κατασκευή λαμπτήρων και πάντως όχι των προσφερόμενων τύπων ενώ τα άλλα δύο αφορούν την εμπορία και εξαγωγή λαμπτήρων και φωτιστικών σωμάτων.

15. Επειδή, εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι σύμφωνα και με τη συνημμένη δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας ..., τα προσφερόμενα είδη κατασκευάζονται σε εργοστάσια της Κίνας και η σήμανση CE κατατίθεται εντός της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

16. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι δεδομένου ότι η εταιρεία ... εδρεύει εντός της Ε.Ε. η Επιτροπή δέχθηκε ότι οι δηλώσεις συμμόρφωσης μπορούν να εκδίδονται από το τμήμα διαχείρισης ποιότητας της εταιρείας που εδρεύει στο Βέλγιο, ασχέτως εάν ο κατασκευαστικός οίκος βρίσκεται εκτός της Ε.Ε.

17. Επειδή, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – Τεχνικές προδιαγραφές Αρ. 21/2018 Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών : «*Τα υπό προμήθεια είδη της ΟΜΑΔΑ Β – ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ, επί ποινή αποκλεισμού, θα πρέπει να είναι καινούρια και αμεταχειρίστα, να προέρχονται από αναγνωρισμένο οίκο κατασκευής και να πληρούν τις εθνικές (πρότυπα ΕΛΟΤ HD384, ΔΕΗ , ΤΟΤΕΕ) και τις ευρωπαϊκές (DIN, IEC, VDE, CEN, BSI κλπ) προδιαγραφές. Όλα τα προσφερόμενα προϊόντα θα πρέπει να φέρουν τη σήμανση CE. Επιπλέον, στην τιμή προσφοράς θα συμπεριλαμβάνονται και τα έξοδα μεταφοράς των προσφερόμενων ειδών από τον τόπο παραγωγής τους μέχρι την αποθήκη υλικών του Δήμου Επίσης, θα πρέπει να προέρχονται από βιομηχανικές μονάδες που εφαρμόζουν πιστοποιημένη παραγωγική*

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

διαδικασία κατά ISO από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Ο διαγωνιζόμενοι καλούνται : 1.να δώσουν προσφορά υποχρεωτικά για όλα τα είδη της ομάδας 2. να καταθέσουν πιστοποιητικό εγγραφής τους στο Εθνικό μητρώο παραγωγών και βεβαίωση συμμετοχής τους σε σύστημα εναλλακτικής διαχείρισης, έτους 2018 3. να καταθέσουν Υπεύθυνη Δήλωση , ότι θα παρέχουν εγγύηση καλής λειτουργίας των υλικών για τουλάχιστον ένα έτος. Επιπλέον για το κάθε είδος απαιτείται: 1.κατάθεση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής 2. κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE, του κατασκευαστή 3. κατάθεση τεχνικών φυλλαδίων – προσπέκτους, στα οποία θα είναι ευκρινώς σημειωμένα τα προσφερόμενα είδη.

18. Επειδή, εν προκειμένω το κρίσιμο ζήτημα δεν είναι οι δηλώσεις συμμόρφωσης και το αν αυτές εκδόθηκαν από τον κατασκευαστικό οίκο, ζήτημα στο οποίο εστιάζει με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή καθώς και με τους ισχυρισμούς της η παρεμβαίνουσα. Τουναντίον ο παρών λόγος της προσφυγής αφορά την ορθή ή μη προσκόμιση των πιστοποιητικών ISO δεδομένου ότι, κατά την προσφεύγουσα, δεν προκύπτει εάν πράγματι αυτά προέρχονται ή όχι από το εργοστάσιο κατασκευής ως απαιτεί η διακήρυξη.

19. Επειδή, καταρχήν, από τη διακήρυξη δεν προκύπτει η υποχρέωση του υποψηφίου να προσκομίσει κατάλογο με τα εργοστάσια κατασκευής, αλλά, υποχρέωση, μεταξύ άλλων, για προσκόμιση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής.

20. Επειδή, εν προκειμένω, προσκομίστηκαν τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη τεχνικά φυλλάδια, δηλώσεις συμμόρφωσης για τα συγκεκριμένα είδη και πιστοποιητικά ISO.

21. Επειδή, ειδικότερα, με την προσφορά της νυν παρεμβαίνουσας προσκομίστηκαν τρία πιστοποιητικά ISO, χωρίς να διευκρινίζεται σε ποιο είδος αναφέρεται το καθένα. Πλέον συγκεκριμένα, προσκομίστηκε πιστοποιητικό ISO της ... με έδρα τη Γαλλία, το οποίο αφορά τον σχεδιασμό

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

και την κατασκευή φωτιστικών προϊόντων για βιομηχανική και εμπορική χρήση. Επίσης, πιστοποιητικό της ..., με έδρα την Γερμανία, που αφορά την κατασκευή λαμπτήρων φθορισμού, LED και ειδικών προϊόντων και, τέλος πιστοποιητικό κινέζικου εργοστασίου στον τομέα της εξαγωγής λαμπτήρων και των πωλήσεων φωτεινών πηγών.

22. Επειδή, το γεγονός ότι τα πιστοποιητικά ISO αναφέρονται σε γενικές κατηγορίες προϊόντων και διαδικασιών και όχι στα συγκεκριμένα είδη ή συγκεκριμένα στη κατασκευή αυτών, δεν καθιστά αυτά πλημμελή, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, καθότι είναι γνωστό από τα διδάγματα της κοινής πείρας ότι τα εν λόγω πιστοποιητικά αφορούν συνήθως γενικές κατηγορίες προϊόντων και διαδικασιών.

23. Επειδή, περαιτέρω, το γεγονός της έκδοσης των δηλώσεων συμμόρφωσης CE από εργοστάσιο της ... με έδρα το Βέλγιο δεν ασκεί επιρροή στο κρινόμενο ζήτημα δεδομένου ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του ΚΑΝ ΕΟΚ 765/2008: «2: «[...]Ορισμοί Για τους σκοπούς του παρόντος κανονισμού, ισχύουν οι ακόλουθοι ορισμοί: [...]3. "κατασκευαστής": κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που κατασκευάζει ένα προϊόν ή που αναθέτει σε άλλους το σχεδιασμό ή την κατασκευή ενός προϊόντος και διοχετεύει στην αγορά το προϊόν αυτό υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του». Επίσης, σύμφωνα με τον γαλάζιο οδηγό σχετικά με την εφαρμογή των κανόνων της ΕΕ για τα προϊόντα που εκδόθηκε από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή στις 26-07-2016 και είναι δημοσιευμένος στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης C 272/69) : «[...] Οι υποχρεώσεις του κατασκευαστή ισχύουν και για το φυσικό ή νομικό πρόσωπο που συναρμολογεί, συσκευάζει, επεξεργάζεται ή επισημαίνει προπαρασκευασμένα προϊόντα και τα διαθέτει στην αγορά υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του. Επιπλέον, την ευθύνη του κατασκευαστή φέρει κάθε πρόσωπο που τροποποιεί την προβλεπόμενη χρήση ενός προϊόντος κατά τρόπο που τίθενται σε ισχύ διάφορες βασικές ή άλλες νομικές απαιτήσεις, ή τροποποιεί ουσιαδώς ή ανακατασκευάζει το προϊόν (με αποτέλεσμα να δημιουργεί ένα νέο προϊόν), με σκοπό να το διαθέσει στην αγορά ή να το θέσει σε λειτουργία, στις περιπτώσεις που η

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

ενωσιακή νομοθεσία εναρμόνισης η οποία εφαρμόζεται στο προϊόν προβλέπει, μεταξύ άλλων, τη θέση σε λειτουργία [...]». Συνεπώς, ο εκδών τη δήλωση συμμόρφωσης ενδέχεται να μην ταυτίζεται με τον κατασκευαστή εν στενή εννοία.

24. Επειδή, έτι περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα προσκομίζει με την παρέμβασή της βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου της κατασκευάστριας εταιρείας στην Ελλάδα σύμφωνα με την οποία τα συγκεκριμένα είδη με κωδικούς 0020241,0020242,0020846,0020847,0020393,0020544, που αντιστοιχούν στα με α/α 1,2,3,4,16,17 είδη, αντίστοιχα, κατασκευάζονται σε εργοστάσια στην Κίνα, χωρίς να αναφέρονται ειδικότερα στοιχεία ταυτοποίησης (διευθύνσεις κλπ) των εν λόγω εργοστασίων.

25. Επειδή, περαιτέρω, από την επίσημη ιστοσελίδα της εταιρείας (<https://www....-lighting.com>) προκύπτει ότι αυτή είναι πολυεθνική εταιρεία, ως με τις απόψεις της ισχυρίζεται και η αναθέτουσα αρχή.

26. Επειδή, εν προκειμένω προκύπτει ασάφεια σχετικά με το αν τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά ISO αφορούν πράγματι τον κατασκευαστικό οίκο. Η εν λόγω μάλιστα ασάφεια επιτείνεται με την προσκομιζόμενη από την παρεμβαίνουσα βεβαίωση του αντιπροσώπου του κατασκευαστικού οίκου που αναφέρεται σε εργοστάσια (σε πληθυντικό αριθμό) κατασκευής στην Κίνα την στιγμή που για τα έξι ανωτέρω είδη έχουν προσκομιστεί τρία πιστοποιητικά και ένα μόνο εξ αυτών αφορά εργοστάσιο Κίνας, ενώ τα άλλα δύο μονάδες της εταιρείας στη Γαλλία και στη Γερμανία.

27. Επειδή, ωστόσο, υπό τα δεδομένα της παρούσας υπόθεσης, η εν λόγω ασάφεια οφείλεται στην ίδια την διακήρυξη, η οποία δεν απαιτεί την προσκόμιση καταλόγου με τα εργοστάσια κατασκευής και τα στοιχεία τους (διευθύνσεις, ακριβή επωνυμία κλπ) ταυτόχρονα με τις ανωτέρω δηλώσεις συμμόρφωσης, τα πιστοποιητικά ISO κλπ, ώστε σε περιπτώσεις, όπως η παρούσα που ακόμα και στα τεχνικά φυλλάδια αναγράφεται απλά η επωνυμία του Ομίλου της επιχείρησης, χωρίς πρόσθετα στοιχεία, μπορεί να προκύψουν αυτού του είδους οι ασάφειες.

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

28. Επειδή, περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω, δεχόμενη τον πολυεθνικό χαρακτήρα της εν λόγω εταιρείας, έκρινε ότι δεν υπάρχει ασάφεια χρήζουσα διευκρινίσεων κατ'άρθρον 3.1.1. της διακήρυξης και 102 Ν.4412/2016, αλλά έκανε δεκτά ως πλήρη τα εν λόγω πιστοποιητικά.

29. Επειδή, έτι περαιτέρω, δεν μπορεί ν'αμφισβητηθεί ότι στη συγκεκριμένη περίπτωση έχουν προσκομιστεί τα ζητούμενα από τη διακήρυξη στοιχεία, με τον τρόπο που ζητούνται από αυτήν κι, επομένως, ο παρών λόγος της προσφυγής θα πρέπει ν'απορριφθεί.

30. Επειδή, με την προσφυγή της στο πλαίσιο της Ομάδας Β του διαγωνισμού η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα προβάλλει ότι, κατά παράβαση της διακήρυξης, η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν προσκόμισε κατάλογο με τα εργοστάσια κατασκευής, ώστε δεν μπορεί να διακριβωθεί η πληρότητα των προσκομιζόμενων πιστοποιητικών ISO 9001.

31. Επειδή, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – Τεχνικές προδιαγραφές Αρ. 21/2018 Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών : *«[...] Ο διαγωνιζόμενος καλούνται : 1.να δώσουν προσφορά υποχρεωτικά για όλα τα είδη της ομάδας 2. να καταθέσουν πιστοποιητικό εγγραφής τους στο Εθνικό μητρώο παραγωγών και βεβαίωση συμμετοχής τους σε σύστημα εναλλακτικής διαχείρισης, έτους 2018 3. να καταθέσουν Υπεύθυνη Δήλωση , ότι θα παρέχουν εγγύηση καλής λειτουργίας των υλικών για τουλάχιστον ένα έτος. Επιπλέον για το κάθε είδος απαιτείται: 1.κατάθεση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής 2. κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE, του κατασκευαστή 3. κατάθεση τεχνικών φυλλαδίων – προσπέκτους, στα οποία θα είναι ευκρινώς σημειωμένα τα προσφερόμενα είδη[...].*

32. Επειδή, από τη διακήρυξη δεν προκύπτει η υποχρέωση του υποψηφίου να προσκομίσει κατάλογο με τα εργοστάσια κατασκευής, αλλά, υποχρέωση, μεταξύ άλλων, για προσκόμιση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής. Το αυτό, σημειωτέον, ισχυρίζεται και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της. Συνεπώς,

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

ο σχετικός λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος. Άλλωστε, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της, η νυν παρεμβαίνουσα έχει προσκομίσει τόσο τα πιστοποιητικά ISO, όσο και τα σχετικά φυλλάδια και τις δηλώσεις συμμόρφωσης, από τα οποία προκύπτουν και τα εργοστάσια κατασκευής των προσφερόμενων ειδών.

33. Επειδή, περαιτέρω, η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι για τα είδη της Ομάδας Β με α/α 41-42,63,77,78,79,80,81 δεν έχουν προσκομιστεί τ' απαιτούμενα πιστοποιητικά συμμόρφωσης από τα εργοστάσια παραγωγής.

34. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι για τα είδη με α/α 41-42 η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία έχει καταθέσει πιστοποιητικό του κατασκευαστή ... από τον φορέα πιστοποίησης IMQ SPA στα όποια αναγράφονται τα πρότυπα IEC. Επίσης, για τα με α/α 63 και 78-81 είδη η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία έχει καταθέσει πιστοποιητικό του κατασκευαστή ... από τον φορέα πιστοποίησης Laboratory Central στα όποια αναγράφονται τα πρότυπα IEC. Για το με α/α 77 είδος η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία έχει καταθέσει το πιστοποιητικό σελ. 72-73 στο ηλεκτρονικό αρχείο Β ΟΜΑΔΑ Β ΜΕΡΟΣ.

35. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι, αναφορικά με τα υλικά με α/α 41-42, η νυν παρεμβαίνουσα δεν έχει καταθέσει δηλώσεις συμμόρφωσης του κατασκευαστικού οίκου αλλά πιστοποιητικά, προερχόμενα από ανεξάρτητο φορέα δοκιμών, σύμφωνα με τον οποίο τα υλικά πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα του υλικού για τα οποία έχουν εκδοθεί. Επίσης, σχετικά με το είδος με Α/Α 77, η νυν παρεμβαίνουσα δεν έχει καταθέσει δηλώσεις συμμόρφωσης του κατασκευαστικού οίκου αλλά κατατέθηκε Τεχνική Έγκριση Υλικού από ανεξάρτητο φορέα, μέλος του Ευρωπαϊκού Οργανισμού Τεχνικών Εγκρίσεων, σύμφωνα με την οποία το υλικό πληροί τα απαιτούμενα πρότυπα και μπορεί να φέρει σήμανση CE. Επιπροσθέτως κατατέθηκε και βεβαίωση απόδοσης του υλικού από την κατασκευάστρια εταιρεία. Ακόμη, σχετικά με τα είδη με α/α 63,77,78,79,80,81,

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

η νυν παρεμβαίνουσα δεν έχει καταθέσει δηλώσεις συμμόρφωσης του κατασκευαστικού οίκου αλλά τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά συμμόρφωσης, προερχόμενα από ανεξάρτητο φορέα δοκιμών, σύμφωνα με τον οποίο τα υλικά πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα του υλικού για τα οποία έχουν εκδοθεί. Σύμφωνα με την αναθέτουσα αρχή, αυτή έκανε δεκτά τα κατατιθέμενα αντί δηλώσεων συμμόρφωσης ανωτέρω πιστοποιητικά, θεωρώντας τα ισοδύναμα με αυτά του κατασκευαστικού οίκου αφού προέρχονται από ανεξάρτητους φορείς.

36. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα : *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς πλέον των όλων όσον αναλυτικά αναφέρονται στο Παράρτημα II – Τεχνικές Προδιαγραφές της με αρ. 21/2018 Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς απαιτείται [...]».*

37. Επειδή, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – Τεχνικές προδιαγραφές Αρ. 21/2018 Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών : *«Τα υπό προμήθεια είδη της ΟΜΑΔΑ Β – ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ, επί ποινή αποκλεισμού, θα πρέπει να είναι καινούρια και αμεταχειρίστα, να προέρχονται από αναγνωρισμένο οίκο κατασκευής και να πληρούν τις εθνικές (πρότυπα ΕΛΟΤ HD384, ΔΕΗ , ΤΟΤΕΕ) και τις ευρωπαϊκές (DIN, IEC, VDE, CEN, BSI κλπ) προδιαγραφές. Όλα τα προσφερόμενα προϊόντα θα πρέπει να φέρουν τη σήμανση CE. Επιπλέον για το κάθε είδος απαιτείται: [...] 2. κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE, του κατασκευαστή 3. κατάθεση τεχνικών φυλλαδίων – προσπέκτους, στα οποία θα είναι ευκρινώς σημειωμένα τα προσφερόμενα είδη.*

38. Επειδή, εν προκειμένω, η διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού είναι σαφής κατά το ότι, εκτός από τυχόν άλλες πιστοποιήσεις των ζητούμενων υλικών και απόδειξη της

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

πλήρωσης των αναφερόμενων προτύπων κατά IEC κλπ θα πρέπει να προσκομίζεται και η δήλωση συμμόρφωσης του κατασκευαστή.

39. Επειδή, η ζητούμενη δήλωση συμμόρφωσης CE του κατασκευαστή δεν αποτελεί πρότυπο διασφάλισης ποιότητας και δεν ταυτίζεται ούτε μπορεί να θεωρηθεί ισοδύναμη με άλλα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας ή άλλα αποδεικτικά μέσα που αποδεικνύουν τη διασφάλιση της ποιότητας κι, επομένως, εν προκειμένω δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής το άρθρο 82 Ν.4412/2016, το οποίο, χωρίς να το αναφέρει ρητώς η αναθέτουσα αρχή φαίνεται να επικαλείται με τις απόψεις της, ισχυριζόμενη ότι αν και τα υποβαλλόμενα πιστοποιητικά δεν ήταν τα ζητούμενα, ωστόσο τα έκανε δεκτά ως ισοδύναμα των ζητούμενων καθώς προέρχονταν από ανεξάρτητους φορείς (βλ. 82 παρ. 1 Ν.4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας».

40. Επειδή, ειδικότερα, η σήμανση CE, η οποία διέπεται από τον κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 765/2008 όπου ορίζονται οι γενικές αρχές που διέπουν τη σήμανση CE και την απόφαση αριθ. 768/2008/ΕΚ, όπου ορίζονται οι κανόνες που διέπουν την τοποθέτησή της, τοποθετείται από τον κατασκευαστή (που είναι εγκατεστημένος εντός ή εκτός της Ένωσης) ή από

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπό του που είναι εγκατεστημένος στην Ένωση. Ο κατασκευαστής, τοποθετώντας τη σήμανση CE, δηλώνει την αποκλειστική του ευθύνη όσον αφορά τη συμμόρφωση του προϊόντος με όλες τις εφαρμοστέες νομοθετικές απαιτήσεις της Ένωσης, καθώς και ότι οι δέουσες διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης έχουν ολοκληρωθεί επιτυχώς. Ο κατασκευαστής, όταν τοποθετεί τη σήμανση CE σε ένα προϊόν, δηλώνει ότι είναι αποκλειστικά υπεύθυνος (ανεξαρτήτως του αν μετέχει τρίτος στη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης) για τη συμμόρφωση του προϊόντος με όλες τις νομικές απαιτήσεις και την απονομή της σήμανσης CE.

41. Επειδή, ειδικότερα, υπεύθυνος για την αξιολόγηση της συμμόρφωσης είναι ο κατασκευαστής. Ωστόσο, εάν αυτό προβλέπεται από τη σχετική νομοθεσία, στη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης πρέπει να συμμετέχει τρίτος. Συνολικά, υπάρχουν τρία ενδεχόμενα: — Δεν προβλέπεται συμμετοχή τρίτου. Αυτό αφορά περιπτώσεις όπου, σύμφωνα με τον νομοθέτη, αρκεί η δήλωση του κατασκευαστή (συνοδευόμενη από τους σχετικούς τεχνικούς ελέγχους και τον τεχνικό φάκελο) για να διασφαλιστεί η συμμόρφωση του/των σχετικού/-ών προϊόντος/-ων προς τις σχετικές νομοθετικές απαιτήσεις. Στην περίπτωση αυτή, ο κατασκευαστής διενεργεί ο ίδιος όλους τους απαιτούμενους ελέγχους, καταρτίζει τον τεχνικό φάκελο και διασφαλίζει τη συμμόρφωση της διεργασίας παραγωγής.— Η αξιολόγηση της συμμόρφωσης διενεργείται με τη συμμετοχή διαπιστευμένου εσωτερικού οργάνου αξιολόγησης της συμμόρφωσης, το οποίο εντάσσεται στον οργανισμό του κατασκευαστή. Ωστόσο, το συγκεκριμένο εσωτερικό όργανο δεν πρέπει να ασκεί άλλες δραστηριότητες εκτός της αξιολόγησης της συμμόρφωσης και πρέπει να είναι ανεξάρτητο από κάθε εμπορική οντότητα και οντότητα σχεδιασμού και παραγωγής (για λεπτομέρειες, βλ. άρθρο R21 της απόφασης αριθ. 768/2008/EK). Πρέπει να επιδεικνύει την ίδια τεχνική επάρκεια και αμεροληψία με τους εξωτερικούς οργανισμούς αξιολόγησης της συμμόρφωσης, μέσω διαπίστευσης. Όπου αρμόζει για έναν συγκεκριμένο τομέα, ο νομοθέτης δύναται να αναγνωρίζει το γεγονός ότι οι κατασκευαστές διαθέτουν πολύ καλά εξοπλισμένα εργαστήρια ή εγκαταστάσεις δοκιμών.

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

Αυτό μπορεί να συμβαίνει στην περίπτωση νέων καινοτόμων πολύπλοκων προϊόντων για τα οποία την τεχνογνωσία των δοκιμών διατηρούν οι κατασκευαστές. — Ωστόσο, σε ορισμένες άλλες περιπτώσεις, ο νομοθέτης μπορεί να θεωρεί απαραίτητη την παρέμβαση τρίτου, δηλαδή εξωτερικού οργανισμού αξιολόγησης της συμμόρφωσης. Ένας τέτοιος οργανισμός πρέπει να είναι αμερόληπτος και πλήρως ανεξάρτητος από τον οργανισμό ή το προϊόν το οποίο αξιολογεί (βλ. επίσης άρθρο R17 παράγραφος 3 της απόφασης αριθ. 768/2008/EK), δεν μπορεί να εκτελεί καμία δραστηριότητα η οποία ενδέχεται να αντιβαίνει στην ανεξαρτησία του [βλ. επίσης άρθρο R21 παράγραφος 2 στοιχείο γ) της απόφασης αριθ. 768/2008/EK] και, επομένως, δεν δικαιούται να έχει συμφέροντα χρήστη ή άλλα συμφέροντα στο προϊόν το οποίο πρόκειται να αξιολογηθεί. Τα κράτη μέλη είναι υπεύθυνα να κοινοποιούν τους τρίτους οργανισμούς αξιολόγησης της συμμόρφωσης που βρίσκονται στη δικαιοδοσία τους, για τους οποίους θεωρούν ότι διαθέτουν τεχνική επάρκεια για να αξιολογούν τη συμμόρφωση προϊόντων προς τις απαιτήσεις της ενωσιακής νομοθεσίας εναρμόνισης που ισχύουν για αυτά. Τα εσωτερικά όργανα δεν κοινοποιούνται, αλλά πρέπει παρ' όλα αυτά να επιδεικνύουν την ίδια τεχνική επάρκεια με τους εξωτερικούς οργανισμούς, μέσω διαπίστευσης.

42. Επειδή, έτι περαιτέρω, όπως προκύπτει από τη σχετική νομοθεσία, τα ενδιαφερόμενα μέρη στη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης είναι τα ακόλουθα: α) Ο νομοθέτης, ο οποίος: — καθορίζει τις νομικές απαιτήσεις τις οποίες πρέπει να πληρούν τα προϊόντα, — επιλέγει τις ενότητες/διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης από τον κατάλογο που παρατίθεται στην απόφαση αριθ. 768/2008/EK. β) Ο κατασκευαστής, ο οποίος: — σχεδιάζει, κατασκευάζει και δοκιμάζει το προϊόν ή μεριμνά για τον σχεδιασμό, την παραγωγή και τη δοκιμή του προϊόντος, — καταρτίζει τον τεχνικό φάκελο του προϊόντος, — λαμβάνει όλα τα απαραίτητα μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η συμμόρφωση των προϊόντων, — εφόσον τα προϊόντα αξιολογηθούν θετικά, καταρτίζει τη δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και τοποθετεί στα προϊόντα τη σήμανση CE, εάν προβλέπεται από τη νομοθεσία, — εφόσον

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

παρέμβει κοινοποιημένος οργανισμός, τοποθετεί στο προϊόν τον αριθμό μητρώου του κοινοποιηθέντος οργανισμού, εφόσον προβλέπεται από τη νομοθεσία. Ο κατασκευαστής είναι εκείνος ο οποίος αναλαμβάνει πάντοτε την ευθύνη για τη συμμόρφωση των προϊόντων του προς τις σχετικές νομοθετικές απαιτήσεις. Ως εκ τούτου, αναλαμβάνει την πλήρη ευθύνη για την αξιολόγηση της συμμόρφωσης (σχεδιασμός και παραγωγή) του προϊόντος, ακόμη και στην περίπτωση που έχει πράγματι διενεργηθεί από άλλον γ) Το εσωτερικό όργανο ή ο εξωτερικός οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης που: — διενεργεί ελέγχους και αξιολογήσεις, εφόσον προβλέπονται από τη νομοθεσία, — εφόσον η αξιολόγηση είναι θετική, εκδίδει το πιστοποιητικό ή τη βεβαίωση έγκρισης, όπως προβλέπεται από την ισχύουσα νομοθεσία (βλ. γαλάζιο οδηγό σχετικά με την εφαρμογή των κανόνων της ΕΕ για τα προϊόντα που εκδόθηκε στις 06.07.2016 Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης C 272/69).

43. Επειδή από τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι, αφενός μεν η νυν παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε τις ζητούμενες δηλώσεις συμμόρφωσης, κάτι, άλλωστε που συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, κι αφετέρου ότι αναφορικά με τις δηλώσεις συμμόρφωσης, λαμβανομένου υπόψη της φύσης, της λειτουργίας και του τρόπου έκδοσής τους, δεν μπορεί να γίνει λόγος για ισοδύναμα αποδεικτικά μέσα που προέρχονται από τρίτους φορείς και όχι τον κατασκευαστή, πολύ περισσότερο που εν προκειμένω τα μεν προσκομιζόμενα πιστοποιητικά για τα είδη με α/α 41-42 και 63,78,79,80,81 προέρχονται από ανεξάρτητους φορείς δοκιμών και δεν αποτελούν δηλώσεις συμμόρφωσης του κατασκευαστή ενώ σε ότι αφορά το προσκομιζόμενο πιστοποιητικό για το είδος με α/α 77 ρητώς αναφέρεται στο σώμα του ότι : «*This certificate can only be used in conjunction with the declaration of conformity of the product written by the manufacturer or his authorized representative and with the technical specification in reference*». Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής κρίνεται βάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

44. Επειδή, ακόμη, η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από την κατατιθέμενη δήλωση συμμόρφωσης για το είδος με α/α 34 προκύπτει ότι το συγκεκριμένο είδος δεν περιλαμβάνεται σε αυτήν.

45. Επειδή, σχετικά η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι πράγματι από την προσκομιζόμενη δήλωση συμμόρφωσης το ζητούμενο είδος δεν προκύπτει με ευκρίνεια, ωστόσο, το αυτό συμβαίνει και με το αντίστοιχο προσκομιζόμενο πιστοποιητικό της προσφεύγουσας και συνεπώς αφενός μεν λόγω του επουσιώδους της πλημμέλειας κι αφετέρου για λόγους ίσης μεταχείρισης, έκανε αυτό δεκτό.

46. Επειδή το είδος με α/α 34 αφορά Φυσίγγι τύπου DI 40 A. Περαιτέρω από την εξεταζόμενη δήλωση συμμόρφωσης προκύπτει ότι αυτή αναφέρεται σε Φυσίγγι τύπου DI 40 με ένταση ρεύματος από 2 A/500 V ως 25 A/500 V. Επίσης σε Φυσίγγι τύπου DI III από 35 A/500 V έως 63 A/500 V. Επομένως, το προσφερόμενο είδος Φυσίγγι τύπου DI 40A/500V, όπως αναγράφεται στο οικείο Τεχνικό Φυλλάδιο, δεν προκύπτει με σαφήνεια από την οικεία δήλωση συμμόρφωσης.

47. Επειδή, η εν λόγω ασάφεια, η οποία προκύπτει από την επισκόπηση του ανωτέρω εγγράφου και συνομολογεί με τις απόψεις της και η αναθέτουσα αρχή θέτει εν αμφιβόλω την συμμόρφωση της οικείας προσφοράς με τους όρους της διακήρυξης δεδομένου ότι δεν προκύπτει με ασφάλεια εάν προσκομίστηκε ή όχι η σωστή δήλωση συμμόρφωσης και ειδικότερα εάν αυτή αφορά τον ζητούμενο τύπο φυσιγγίου σε συνδυασμό με τη ζητούμενη τάση. Ωστόσο, παρά την ύπαρξη ασάφειας η αναθέτουσα αρχή δεν ζήτησε σχετικές διευκρινήσεις ως είχε τη δυνατότητα δυνάμει του άρθρου 102 Ν.4412/2016 και της διάταξης του άρθρου 3.1.1 της διακήρυξης Ηλεκτρονική Αποσφράγιση Προσφορών: «[...]Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016[...]».

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

48. Επειδή, εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί την ύπαρξη πλημμέλειας, στην σχετική προσφορά την οποία ρητώς αναγνωρίζει πλην, όμως χαρακτηρίζει ως επουσιώδη, δεδομένου ότι το συγκεκριμένο είδος αφορά ένα μικρό μέρος του συνολικού προϋπολογισμού του διαγωνισμού.

49. Επειδή, υπό τις ανωτέρω περιστάσεις και τη συνομολόγηση της αναθέτουσας αρχής περί της ύπαρξης πλημμέλειας, έστω επουσιώδους-το ουσιώδες ή μη της πλημμέλειας δεν μπορεί από μόνο του να μεταβάλλει το γεγονός της ύπαρξης σχετικής πλημμέλειας-καθιστά την προσφορά μη σύμφωνη με τη διακήρυξη για τους προαναφερόμενους λόγους.

50. Επειδή, άλλωστε, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής περί της ύπαρξης ασάφειας και στο αντίστοιχο πιστοποιητικό της προσφεύγουσας δεν τυγχάνει βάσιμος κι, επομένως, απορριπτέος τυγχάνει ο ισχυρισμός της περί της αποδοχής της προσβαλλόμενης προσφοράς για λόγους ίσης μεταχείρισης. Ειδικότερα, από την απλή επισκόπηση της δήλωσης συμμόρφωσης της προσφεύγουσας (ημερομηνία 23-07-2018, EUROLAPM) προκύπτει ότι αυτή αναφέρεται στον τύπο προϊόντος 147-61052, ήτοι σύμφωνα με το συνημμένο τεχνικό φυλλάδιο στο είδος DIAZED-DI 40A/500V, όπου ο τύπος του είδους και το εύρος της τάσης συμπίπτουν με τα ζητούμενα από τη διακήρυξη και συνεπώς καμία σχετική ασάφεια δεν προκύπτει. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής κρίνεται βάσιμος.

51. Επειδή, η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από την κατατιθέμενη δήλωση συμμόρφωσης για το προϊόν με α/α 62 της Ομάδας Β' προκύπτει ότι το σχετικό πιστοποιητικό αφορά άλλο είδος.

52. Επειδή, η παρεμβαίνουσα σχετικά παραπέμπει στον ιστότοπο ... προς απόδειξη της ταυτοποίησης των κατατιθέμενων πιστοποιητικών του υλικού με αυτά που αναφέρονται στην επίσημη ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας και αφορούν το εν λόγω είδος.

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

53. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι έκανε δεκτό το ως άνω πιστοποιητικό, ως ισοδύναμο της ζητούμενης δήλωσης συμμόρφωσης.

54. Επειδή, ο παρών λόγος της προσφυγής δεν αφορά στο αν ορθώς κατατέθηκε το ως άνω πιστοποιητικό αντί της δήλωσης συμμόρφωσης, αλλά, περιορίζεται στο περιεχόμενο αυτού και ειδικότερα στο αν τα αναφερόμενα σε αυτό στοιχεία αφορούν το προσφερόμενο είδος.

55. Επειδή, εν προκειμένω το ζητούμενο είδος αφορά, κατά τη διακήρυξη, σε Ρευματοδότη χωνευτό σούκο.

56. Επειδή, η νυν παρεμβαίνουσα προσφέρει, κατά τα αναφερόμενα στο οικείο τεχνικό φυλλάδιο την πρίζα ασφαλείας σούκο της σειράς

57. Επειδή, από την επισκόπηση του εν λόγω πιστοποιητικού, το οποίο στην περιγραφή του προϊόντος αναφέρει την σειρά ..., σε συνδυασμό με τα αναγραφόμενα στην επίσημη ιστοσελίδα της εταιρείας..., κατασκευάστριας του εν λόγω προϊόντος, προκύπτει ότι αυτό αφορά στο είδος με α/α 63 κι, επομένως, ορθώς κατά τούτο έγινε δεκτό από την αναθέτουσα αρχή. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής κρίνεται απορριπτέος.

58. Επειδή, η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, όπως προκύπτει από το τεχνικό φυλλάδιο για το είδος με α/α 97 (Ομάδα Β') το προσφερόμενο ντουι πορσελάνης δεν είναι το ζητούμενο από τη διακήρυξη γιατί έχει ένα έλασμα και όχι δύο δεξιά κι αριστερά.

59. Επειδή, ωστόσο, ως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και σχετικά προκύπτει από το προσκομιζόμενο τεχνικό φυλλάδιο της εταιρείας ... και ειδικότερα τη μεσαία πλάγια όψη, το προσφερόμενο είδος έχει δύο ελάσματα και επομένως είναι σύμφωνο με τη διακήρυξη. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής κρίνεται απορριπτέος.

60. Επειδή, με την προσφυγή της στο πλαίσιο της Ομάδας Γ η υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, κατά παράβαση της διακήρυξης, η

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν προσκόμισε κατάλογο με τα εργοστάσια κατασκευής. Περαιτέρω δε στη δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα για το είδος με α/α 8 δεν αναφέρεται ο κατασκευαστής και δεν έχει προσκομιστεί ISO αυτού.

61. Επειδή, εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι έχουν κατατεθεί για το σύνολο των 9 προϊόντων της ΟΜΑΔΑΣ Γ, δηλώσεις συμμόρφωσης και τεχνικά φυλλάδια έκδοσης του κατασκευαστή των προσφερομένων προϊόντων που τυγχάνει να είναι ένας. Λόγω του μικρού αριθμού των προϊόντων, πολύ εύκολα μπορεί να ταυτοποιηθεί με τα παραπάνω έγγραφα ο κατασκευαστής- εργοστάσιο κατασκευής του κάθε ενός από τα εννέα προϊόντα. Περαιτέρω, σε κανένα σημείο της Διακήρυξης δεν προβλέπεται η υποβολή κατάστασης με τα εργοστάσια κατασκευής. Αναφορικά με το είδος με α/α 8 έχει κατατεθεί και το πιστοποιητικό διαχείρισης ποιότητας ISO 9001 στο οποίο αναφέρεται αναλυτικά η ιδιότητα του κατασκευαστή.

62. Επειδή, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – Τεχνικές προδιαγραφές Αρ. 21/2018 Μελέτης της Διεύθυνσης **Τεχνικών Υπηρεσιών** : «Τα υπό προμήθεια είδη της ΟΜΑΔΑ Β – ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ, επί ποιινή αποκλεισμού, θα πρέπει να είναι καινούρια και αμεταχειρίστα, να προέρχονται από αναγνωρισμένο οίκο κατασκευής και να πληρούν τις εθνικές (πρότυπα ΕΛΟΤ HD384, ΔΕΗ , ΤΟΤΕΕ) και τις ευρωπαϊκές (DIN, IEC, VDE, CEN, BSI κλπ) προδιαγραφές. Όλα τα προσφερόμενα προϊόντα θα πρέπει να φέρουν τη σήμανση CE. Επιπλέον, στην τιμή προσφοράς θα συμπεριλαμβάνονται και τα έξοδα μεταφοράς των προσφερόμενων ειδών από τον τόπο παραγωγής τους μέχρι την αποθήκη υλικών του Δήμου Επίσης, θα πρέπει να προέρχονται από βιομηχανικές μονάδες που εφαρμόζουν πιστοποιημένη παραγωγική διαδικασία κατά ISO από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Ο διαγωνιζόμενοι καλούνται : 1.να δώσουν προσφορά υποχρεωτικά για όλα τα είδη της ομάδας 2. να καταθέσουν πιστοποιητικό εγγραφής τους στο Εθνικό μητρώο παραγωγών και βεβαίωση συμμετοχής τους σε σύστημα

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

εναλλακτικής διαχείρισης, έτους 2018 3. να καταθέσουν Υπεύθυνη Δήλωση , ότι θα παρέχουν εγγύηση καλής λειτουργίας των υλικών για τουλάχιστον ένα έτος. Επιπλέον για το κάθε είδος απαιτείται: 1.κατάθεση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής 2. κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE, του κατασκευαστή 3. κατάθεση τεχνικών φυλλαδίων – προσπέκτους, στα οποία θα είναι ευκρινώς σημειωμένα τα προσφερόμενα είδη.

63. Επειδή, καταρχήν, από τη διακήρυξη δεν προκύπτει η υποχρέωση του υποψηφίου να προσκομίσει κατάλογο με τα εργοστάσια κατασκευής, αλλά, υποχρέωση, μεταξύ άλλων, για προσκόμιση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής.

64. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία έχει προσκομίσει με την προσφορά της τεχνικά φυλλάδια, δηλώσεις συμμόρφωσης και πιστοποιητικό ISO της εταιρείας ... για το σύνολο των ειδών της Ομάδας Γ. Ειδικότερα, αναφορικά με το είδος με α/α 8 έχει κατατεθεί και το πιστοποιητικό διαχείρισης ποιότητας ISO 9001 στο οποίο αναφέρεται αναλυτικά η ιδιότητα του κατασκευαστή. Συνεπώς ο σχετικός λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτός.

65. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στο είδος με α/α 8 (Ομάδα Γ) η αναγραφή τριών διαφορετικών χρόνων αυτονομίας του προϊόντος καθιστά την προσφορά ασαφή.

66. Επειδή, εν προκειμένω το είδος με α/α 8 αφορά Φωτιστικό ασφαλείας led , ενδεικτικής ισχύος 8W και ελάχιστης αυτονομίας 1,5 h .

67. Επειδή, οι διαφορετικοί χρόνοι αυτονομίας καθορίζονται και αναγράφονται στο έντυπο του προϊόντος από τον ίδιο τον κατασκευαστή, καθώς το συγκεκριμένο προϊόν διατίθεται με τρεις διαφορετικούς τέτοιους χρόνους. Πλην, όμως, οι δηλούμενοι χρόνοι δεν είναι μικρότεροι της ζητούμενης απαίτησης, ήτοι της 1,5 ώρας και συνεπώς το προσφερόμενο

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

είδος είναι σύμφωνο με τις προδιαγραφές της διακήρυξης κι, επομένως, ο ανωτέρω λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

68. Επειδή, τέλος η ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η κατατιθέμενη δήλωση συμμόρφωσης ... που η παρεμβαίνουσα κατέθεσε κατόπιν αιτήματος για την παροχή διευκρινήσεων της αναθέτουσας αρχής φέρει ημερομηνία μεταγενέστερη (31-10-2018) της καταληκτικής υποβολής των προσφορών (08-10-2018) κι, επομένως τυγχάνει απαράδεκτη.

69. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη η δήλωση συμμόρφωσης ... θα έπρεπε να έχει υποβληθεί με την προσφορά (βλ. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ[...]) ειδικότερα για τα φωτιστικά σώματα λαμπτήρων νατρίου ή μεταλλικών αλογονιδίων υψηλής πίεσης απαιτείται : 1. κατάθεση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής 2. κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE, του κατασκευαστή ότι πληρούνται οι οδηγίες : - 2006/95/EK (Οδηγία Χαμηλής Τάσης , LVD) ή μεταγενέστερη. - 2004/108/EK (ηλεκτρομαγνητική συμβατότητα, EMC) ή μεταγενέστερη, Σελίδα 51 - 2011/65/EK (περί περιορισμού επικίνδυνων ουσιών , ... - τα πρότυπα EN 60598-1 , EN 60598-2-3») κι, επομένως, μη νομίμως έγινε δεκτό έγγραφο που πιστοποιεί ότι το προϊόν συμμορφώνεται μεν με το οικείο πρότυπο αλλά φέρει ημερομηνία μεταγενέστερη της καταληκτικής υποβολής της προσφοράς.

70. Επειδή, περαιτέρω, το έγγραφο που καταθέτει η παρεμβαίνουσα με την παρέμβασή της (με ημερομηνία Απριλίου 2018) δεν μπορεί να γίνει δεκτό, διότι επί της ουσίας συμπληρώνει – τροποποιεί την προσφορά της, αποδεικνύοντας ιδιότητα που θα έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού να έχει αποδειχθεί κατά την υποβολή της προσφοράς. Όπως έχει κριθεί η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και υποβάλλοντος προσφορά στο πλαίσιο διαδικασίας δημόσιου διαγωνισμού, που θα έχει ως αποτέλεσμα την τροποποίηση της προσφοράς του μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

υποβάλλοντος την προσφορά αυτή (πρβλ. απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, C 599/10, SAG ELV Slovensko κ.λπ., σκέψεις 36 και 37). Τούτο, δε διότι διαφορετικά, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, ο υποψήφιος του οποίου η προσφορά αποτέλεσε το αντικείμενο του ελέγχου αυτού θα είχε αδικαιολόγητα περιέλθει σε ευμενή θέση έναντι του συνυποψήφιού του. Στο βαθμό λοιπόν που το έγγραφο που υπέβαλε μετά τη διευκρίνιση δεν κάλυπτε το χρόνο υποβολής προσφοράς, η προσφορά θα έπρεπε ν' απορριφθεί.

71. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, η ανωτέρω υπό στοιχείο β) προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία δεν έχει καταθέσει σχετικά με τους λαμπτήρες με α/α 1, 2,3,4,5,6,10,11,12,13,14,15,16,17,18 CE του κατασκευαστή (εργοστασίου κατασκευής) αλλά του εισαγωγέα (εταιρεία...). Με αυτόν τον τρόπο, ωστόσο, δεν καλύπτεται η απαίτηση της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων περί κατάθεσης δήλωσης συμμόρφωσης CE του κατασκευαστή.

72. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – Τεχνικές προδιαγραφές Αρ. 21/2018 Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών: «[...]Για κάθε είδος απαιτείται:[...] 2. *κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE, του κατασκευαστή*».

73. Επειδή, επί του ανωτέρω λόγου της προσφυγής η παρεμβαίνουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι αυτός τυγχάνει αβάσιμος δεδομένου ότι σύμφωνα με τον Νόμο ως κατασκευαστής νοείται κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που κατασκευάζει ένα προϊόν ή που αναθέτει σε άλλους τον σχεδιασμό ή την κατασκευή ενός προϊόντος και το διαθέτει στην αγορά υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του. Η εταιρεία ... είναι μοναδικός και νόμιμος κάτοχος των εμπορικών σημάτων ...και ... και οι δηλώσεις συμμόρφωσής της σχετικά με τα υλικά, νοούνται ως δηλώσεις του κατασκευαστή. Τα ίδια ως άνω ισχυρίζεται και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της.

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

74. Επειδή, προς απόδειξη του ανωτέρω ισχυρισμού της η παρεμβαίνουσα εταιρεία επικαλείται και προσκομίζει την από 10-01-2019 ενημερωτική επιστολή της εταιρείας ..., απευθυνόμενη σε κάθε ενδιαφερόμενο, σύμφωνα με την οποία: *«Η εταιρεία ... θα επιθυμούσε να ενημερώσει ότι είναι ο μοναδικός και νόμιμος κάτοχος των εξουσιοδοτημένων και κατοχυρωμένων εμπορικών σημάτων στην Ελλάδα και στο Εξωτερικό, των ονομασιών «...» και «...». Τα προϊόντα που παράγονται με αυτές τις ονομασίες και εισάγονται στην Χώρα μας, κατ'αποκλειστικότητα από εμάς, τηρούν όλες τις ευρωπαϊκές προδιαγραφές ασφαλείας. Επίσης η εταιρεία μας διαθέτει ISO 9001 2015 όπως και αριθμό μητρώου παραγωγού σε συλλογικό σύστημα διαχείρισης ΗΗΕ και βεβαιώσεις Ανακύκλωσης σε ισχύ».*

75. Επειδή, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία έχει καταθέσει με την προσφορά της έγγραφο με τίτλο: «ΤΠ01-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed», στο οποίο αναγράφονται τα εργοστάσια κατασκευής των προσφερόμενων λαμπτήρων. Ωστόσο, στους με α/α 1,2,3,4,5,6,10,11,12,13,14,15,16,17,18 λαμπτήρες δεν έχει προσκομίσει CE εκδιδόμενο από τον κατασκευαστή, αλλά από την εταιρεία

76. Επειδή, ειδικότερα, αναφορικά με το είδος με α/α 1 *«Λαμπτήρας μεταλλικών αλογονιδίων, ισχύος 80W κατ' ελάχιστον, με ενσωματωμένο εκκινητή για απευθείας χρήση σε φωτιστικά ΑΥ 125W, E27,αχλαδωτός, με φωτεινή ροή από 7.000 lumen και διάρκεια ζωής από 10.000 ώρες»* ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ..., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Αναφορικά με το είδος με α/α 2 *«Λαμπτήρας μεταλλικών αλογονιδίων, ισχύος 170W κατ' ελάχιστον, με ενσωματωμένο εκκινητή για απευθείας χρήση σε φωτιστικά ΑΥ 250W, E40,αχλαδωτός, με φωτεινή ροή από 14.000 lumen και διάρκεια ζωής από 10.000 ώρες»*, ομοίως, ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία... , όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Αναφορικά με το είδος με α/α 3 «Λαμπτήρας Ατμών Νατρίου Υψηλής Πίεσης, σωληνωτός , 70 W , E27 , με φωτεινή ροή από 6.000 Lumen και διάρκεια ζωής από 18.000 ώρες», ομοίως, ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ..., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Αναφορικά με το είδος με α/α 4 «Λαμπτήρας Ατμών Νατρίου Υψηλής Πίεσης, σωληνωτός , 150 W , E40 , με φωτεινή ροή από 17.000 Lumen και διάρκεια ζωής από 28.000 ώρες», ομοίως, ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ..., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Αναφορικά με το είδος με α/α 5 «Λαμπτήρας αλογόνου ισχύος 70-77 W, E27, με φωτεινή ροή από 1.000 Lumen και διάρκεια από 2.000 ώρες», ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ..., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Αναφορικά με το είδος με α/α 6 «Λαμπτήρας αλογόνου ισχύος 40-46 W , E14, τύπου κεράκι, με φωτεινή ροή από 550 Lumen και διάρκεια ζωής από 2.000 ώρες», ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ..., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Αναφορικά με το είδος με α/α 10 «Λαμπτήρας L.E.D. ισχύος 15-18 W, τάσης λειτουργίας δικτύου 230V, με κάλυκα E27, κατάλληλος για εξωτερικούς χώρους, χρωματικής απόδοσης 2.700 -4000K , με φωτεινή ροή από 1.500 Lumen και διάρκεια ζωής από 20.000 ώρες», ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ..., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Αναφορικά με το είδος με α/α 11 «Λαμπτήρας L.E.D. ισχύος 7-8 W, τάσης λειτουργίας δικτύου 230V , με κάλυκα E27,

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

χρωματικής απόδοσης 2.700 -4000K , με φωτεινή ροή από 600 Lumen και διάρκεια ζωής από 15.000 ώρες», ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία.., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Τα ίδια ανωτέρω που ισχύουν/δηλώνονται για το προϊόν με α/α 11, ισχύουν/δηλώνονται και για το είδος με α/α 12 «Λαμπτήρας L.E.D. ισχύος 5-6 W , τάσης λειτουργίας δικτύου 230V, με κάλυκα E14, χρωματικής απόδοσης 2.700 -4000K , με φωτεινή ροή από 400 Lumen και διάρκεια ζωής από 15.000 ώρες» και με α/α 13 «Λαμπτήρας L.E.D. , με κάλυκα GU10 , ισχύος 4-5 W, τάσης λειτουργίας δικτύου 230V, με φωτεινή ροή από 350 Lumen και διάρκεια ζωής από 12.000 ώρες». Αναφορικά με το είδος με α/α 14 : «Λαμπτήρας L.E.D. GU 5,3 , ισχύος 4-5 W, τάσης λειτουργίας 12V, με φωτεινή ροή από 300 Lumen και διάρκεια ζωής από 12.000 ώρες», ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία... , όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Το ίδιο ισχύει αναφορικά και με το είδος με α/α 15 « Λαμπτήρας L.E.D. GU4 , ισχύος 3-5 W, τάσης λειτουργίας 12V, με φωτεινή ροή από 200 Lumen και διάρκεια ζωής από 12.000 ώρες». Αναφορικά με το είδος με α/α 16 «Λαμπτήρας μεταλλικών αλογονιδίων HQI, 250 W, τάσης λειτουργίας δικτύου, E40 , τύπου σωλήνα, με φωτεινή ροή από 18.000 Lumen και διάρκεια ζωής από 12.000 ώρες», ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ..., όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας Τα ίδια ως άνω ισχύουν, ομοίως, και για το είδος με α/α 17 «Λαμπτήρας μεταλλικών αλογονιδίων HQI, 400 W, E40 ,τύπου σωλήνα, τάσης λειτουργίας δικτύου, με φωτεινή ροή από 32.000 Lumen και διάρκεια ζωής από 12.000 ώρες». Αναφορικά με το είδος με α/α 18 «Λαμπτήρας ιωδίνης ECO R7S 230-240 W, τάσης λειτουργίας δικτύου, με φωτεινή ροή από 3.000 Lumen τουλάχιστον και διάρκεια ζωής από 2.000 ώρες», ως

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ... όμως το CE που κατατίθεται (αρχείο με τίτλο: «ΤΠ02-ΟΜΑΔΑ Α-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ» αφορά δήλωση συμμόρφωσης του εισαγωγέα, ήτοι της εταιρείας

77. Επειδή, σημειωτέον, οι προσκομιζόμενες-για κάθε ένα από τα ανωτέρω είδη- δηλώσεις συμμόρφωσης της εταιρείας ..., αναγράφουν τα εκάστοτε εργοστάσια κατασκευής ως αναλυτικά εκτέθηκαν ανωτέρω

78. Επειδή, σύμφωνα με τον ΚΑΝ_ΕΟΚ 0765/2008: Απαιτήσεις διαπίστευσης & εποπτείας αγοράς για την εμπορία προϊόντων & την κατάργηση καν.339/93, άρθρο 1 Αντικείμενο και πεδίο εφαρμογής: «1. Ο παρών κανονισμός καθορίζει τους κανόνες οργάνωσης και λειτουργίας της διαπίστευσης των οργανισμών αξιολόγησης της συμμόρφωσης, οι οποίοι αναπτύσσουν δραστηριότητες αξιολόγησης της συμμόρφωσης.2. Ο παρών κανονισμός παρέχει πλαίσιο για την εποπτεία της αγοράς όσον αφορά τα προϊόντα, ώστε να εξασφαλίζεται ότι αυτά πληρούν προδιαγραφές που παρέχουν ένα υψηλό επίπεδο προστασίας των δημόσιων συμφερόντων, όπως η υγεία και η ασφάλεια γενικά, η υγεία και η ασφάλεια στο χώρο εργασίας, η προστασία των καταναλωτών, η προστασία του περιβάλλοντος και η δημόσια ασφάλεια. 3. Ο παρών κανονισμός παρέχει πλαίσιο για τον έλεγχο προϊόντων από τρίτες χώρες. 4. Ο παρών κανονισμός περιέχει τις γενικές αρχές σχετικά με τη σήμανση CE.

79. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2: «[...]Ορισμοί Για τους σκοπούς του παρόντος κανονισμού, ισχύουν οι ακόλουθοι ορισμοί: [...]3. "κατασκευαστής": κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που κατασκευάζει ένα προϊόν ή που αναθέτει σε άλλους το σχεδιασμό ή την κατασκευή ενός προϊόντος και διοχετεύει στην αγορά το προϊόν αυτό υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του.4. "εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπος": κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, εγκατεστημένο στην Κοινότητα, που έχει λάβει γραπτή εντολή από τον κατασκευαστή να ενεργεί εξ ονόματός του για την εκτέλεση συγκεκριμένων καθηκόντων σχετικών με τις υποχρεώσεις του κατασκευαστή

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

υπό την οικεία κοινοτική νομοθεσία 5. "εισαγωγέας": κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο εγκατεστημένο στην Κοινότητα που διαθέτει προϊόν τρίτης χώρας στην κοινοτική αγορά».

80. Επειδή, σύμφωνα με το ΚΕΦΑΛΑΙΟ IV ΣΗΜΑΝΣΗ CE, άρθρο 30 «Γενικές αρχές της σήμανσης CE» : «1. Η σήμανση CE τοποθετείται μόνο από τον κατασκευαστή ή τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπό του.2. Η σήμανση CE, όπως παρουσιάζεται στο παράρτημα Β, τοποθετείται μόνο σε προϊόντα για τα οποία προβλέπεται η επίθεσή της από ειδική κοινοτική νομοθεσία εναρμόνισης και σε κανένα άλλο προϊόν.3. Ο κατασκευαστής, θέτοντας τη σήμανση CE ή αναθέτοντας την επίθεσή της, αναλαμβάνει την ευθύνη για τη συμμόρφωση του προϊόντος προς όλες τις εφαρμοστέες απαιτήσεις οι οποίες θεσπίζονται στη σχετική κοινοτική νομοθεσία εναρμόνισης που προβλέπει την επίθεσή της.4. Η σήμανση CE αποτελεί τη μόνη σήμανση η οποία πιστοποιεί τη συμμόρφωση του προϊόντος με τις εφαρμοστέες απαιτήσεις της σχετικής κοινοτικής νομοθεσίας εναρμόνισης που προβλέπει την επίθεσή της».Ακόμη, σύμφωνα με το άρθρο 44 Έναρξη ισχύος «Ο παρών κανονισμός αρχίζει να ισχύει την εικοστή ημέρα από τη δημοσίευσή του στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.Εφαρμόζεται από την 1η Ιανουαρίου 2010.Ο παρών κανονισμός είναι δεσμευτικός ως προς όλα τα μέρη του και ισχύει άμεσα σε κάθε κράτος μέλος.

81. Επειδή, από την γραμματική ερμηνεία του περιεχόμενου στον Κανονισμό 765/2008 ορισμού περί «κατασκευαστή» προκύπτει ότι για τους σκοπούς του Κανονισμού ως «κατασκευαστής» θεωρείται, μεταξύ άλλων, και το πρόσωπο που διοχετεύει στην αγορά συγκεκριμένο προϊόν υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του (βλ. και πρωτότυπο κείμενο στην αγγλική γλώσσα και, ειδικότερα τη θέση «κόμματος» πριν την φράση [...]and markets that product under his name or trademark[...]: «

manufacturer' shall mean any natural or legal person who manufactures a product or has a product designed or manufactured, and

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

. markets that product under his name or trademark;

82. Επειδή, ειδικότερα, σύμφωνα με τον ανωτέρω ορισμό κάθε νομικό ή φυσικό πρόσωπο, το οποίο διοχετεύει στην αγορά ένα προϊόν υπό την επωνυμία ή το εμπορικό του σήμα, θεωρείται κατασκευαστής και φέρει την αποκλειστική και τελική ευθύνη για τη συμμόρφωση του προϊόντος με όλες τις διατάξεις της εναρμονισμένης κοινοτικής νομοθεσίας και ειδικότερα για τη διεξαγωγή αξιολόγησης της συμμόρφωσης.

83. Επειδή, σύμφωνα με τον γαλάζιο οδηγό σχετικά με την εφαρμογή των κανόνων της ΕΕ για τα προϊόντα που εκδόθηκε από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή στις 26-07-2016 και είναι δημοσιευμένος στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης C 272/69) : «Ο κατασκευαστής είναι κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που σχεδιάζει ή κατασκευάζει ένα προϊόν και διαθέτει το προϊόν αυτό στην αγορά υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του. Ο εν λόγω ορισμός περιλαμβάνει δύο σωρευτικά κριτήρια: το πρόσωπο πρέπει να κατασκευάζει το προϊόν (ή να αναθέτει σε άλλους την κατασκευή του) και να διαθέτει το προϊόν αυτό στην αγορά υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του. Επομένως, εάν το προϊόν διατίθεται στην αγορά υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα άλλου προσώπου, τότε το πρόσωπο αυτό θα θεωρείται κατασκευαστής. Οι υποχρεώσεις του κατασκευαστή ισχύουν και για το φυσικό ή νομικό πρόσωπο που συναρμολογεί, συσκευάζει, επεξεργάζεται ή επισημαίνει προπαρασκευασμένα προϊόντα και τα διαθέτει στην αγορά υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του. Επιπλέον, την ευθύνη του κατασκευαστή φέρει κάθε πρόσωπο που τροποποιεί την προβλεπόμενη χρήση ενός προϊόντος κατά τρόπο που τίθενται σε ισχύ διάφορες βασικές ή άλλες νομικές απαιτήσεις, ή τροποποιεί ουσιαστικά ή ανακατασκευάζει το προϊόν (με αποτέλεσμα να δημιουργεί ένα νέο προϊόν), με σκοπό να το διαθέσει στην αγορά ή να το θέσει σε λειτουργία, στις περιπτώσεις που η ενωσιακή νομοθεσία εναρμόνισης η οποία εφαρμόζεται στο προϊόν προβλέπει, μεταξύ άλλων, τη θέση σε λειτουργία [...]»

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

84. Επειδή, περαιτέρω σύμφωνα με τον γαλάζιο οδηγό : «Ο κατασκευαστής φέρει την τελική ευθύνη για τη συμμόρφωση του προϊόντος με την ισχύουσα ενωσιακή νομοθεσία εναρμόνισης, είτε σχεδίασε και κατασκεύασε ο ίδιος το προϊόν είτε εμφανίζεται ως κατασκευαστής επειδή το προϊόν κυκλοφορεί στην αγορά υπό την επωνυμία ή το εμπορικό σήμα του. Ως εκ τούτου, σε περίπτωση μεταβίβασης προϊόντος στον κατασκευαστή για περαιτέρω ενέργειες, όπως συναρμολόγηση, συσκευασία, επεξεργασία ή επισήμανση, ο εν λόγω κατασκευαστής φέρει, κατά τη διάθεση του προϊόντος στην αγορά, την αποκλειστική και τελική ευθύνη για τη διασφάλιση της συμμόρφωσης του προϊόντος προς την ισχύουσα νομοθεσία, και πρέπει να είναι σε θέση να αναλάβει την ευθύνη αυτή[...]ο πλαίσιο αυτό, ο οικονομικός φορέας που διαθέτει το προϊόν στην αγορά υπό την επωνυμία του ή το εμπορικό του σήμα καθίσταται αυτομάτως κατασκευαστής για τους σκοπούς της ενωσιακής νομοθεσίας εναρμόνισης. Ως εκ τούτου, αναλαμβάνει την πλήρη ευθύνη για την αξιολόγηση της συμμόρφωσης (σχεδιασμός και παραγωγή) του προϊόντος, ακόμη και στην περίπτωση που έχει πράγματι διενεργηθεί από άλλον. Επιπλέον, πρέπει να έχει στη διάθεσή του όλα τα έγγραφα και πιστοποιητικά που απαιτούνται για να αποδειχθεί η συμμόρφωση του προϊόντος, αλλά αυτά δεν χρειάζεται να είναι υπό την επωνυμία του[...]».

85. Επειδή, η ανωτέρω ερμηνεία είναι συστηματικά σύμφωνη και με τον περιεχόμενο ορισμό στην Οδηγία 2001/95/ΕΕ για τη γενική ασφάλεια των προϊόντων, η οποία στο άρθρο 2 προβλέπει τα ακόλουθα: «Για τους σκοπούς της παρούσας οδηγίας, νοούνται ως: [...]ε) "παραγωγός": i) ο κατασκευαστής του προϊόντος, όταν είναι εγκατεστημένος στην Κοινότητα, και οποιοδήποτε άλλο πρόσωπο εμφανίζεται ως κατασκευαστής, αναγράφοντας στο προϊόν το όνομά του, το σήμα του ή οποιοδήποτε άλλο διακριτικό σήμα, ή το πρόσωπο που ανασκευάζει το προϊόν· ii) ο αντιπρόσωπος του κατασκευαστή, εφόσον ο κατασκευαστής δεν είναι εγκατεστημένος στην Κοινότητα, ή, ελλείψει αντιπροσώπου εγκατεστημένου στην Κοινότητα, ο εισαγωγέας του προϊόντος· iii) οι άλλοι επαγγελματίες στην αλυσίδα του

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

εφοδιασμού, εφόσον οι δραστηριότητές τους μπορούν να επηρεάσουν τα χαρακτηριστικά ασφαλείας του προϊόντος[...]».

86. Επειδή, η ανωτέρω ερμηνεία είναι σύμφωνη και με τον σχετικό ορισμό που περιέχεται στην Οδηγία 2014/35 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 26ης Φεβρουαρίου 2014 , για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με τη διαθεσιμότητα στην αγορά ηλεκτρολογικού υλικού που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί εντός ορισμένων ορίων τάσης, σύμφωνα με το άρθρο 10 της οποίας : *«Περιπτώσεις στις οποίες οι υποχρεώσεις των κατασκευαστών εφαρμόζονται στους εισαγωγείς και στους διανομείς: «Ένας εισαγωγέας ή διανομέας θεωρείται κατασκευαστής για τους σκοπούς της παρούσας οδηγίας και υπόκειται στις υποχρεώσεις του κατασκευαστή σύμφωνα με το άρθρο 6 όταν διαθέτει ηλεκτρολογικό υλικό στην αγορά με το όνομα ή το εμπορικό σήμα του ή τροποποιεί ηλεκτρολογικό υλικό που έχει ήδη διατεθεί στην αγορά κατά τρόπο που μπορεί να επηρεάσει τη συμμόρφωση προς την παρούσα οδηγία».*

87. Επειδή, τα ανωτέρω προβλέπονται και από την Οδηγία της Γενικής Γραμματείας Βιομηχανίας που είναι αναρτημένη στην ιστοσελίδα της και αφορά μεν τα μετρικά όργανα και όχι τα ηλεκτρολογικά υλικά, πλην, όμως ρητώς αναφέρει τα ακόλουθα σχετικά με την ορθή ερμηνεία κι εφαρμογή του άρθρου 2 παρ. 3 του Κανονισμού, που αφορά τα προϊόντα που διατίθενται εντός της Ε.Ε. και για τα οποία υπάρχει υποχρέωση σήμανσης κατά CE : *«Σύμφωνα με τον παραπάνω ορισμό, το νομικό ή φυσικό πρόσωπο, το οποίο συναρμολογεί, συσκευάζει, επεξεργάζεται ή διοχετεύει στην αγορά ένα όργανο υπό την επωνυμία ή το εμπορικό του σήμα, θεωρείται κατασκευαστής και φέρει την αποκλειστική και τελική ευθύνη για τη συμμόρφωση του οργάνου με όλες τις διατάξεις της εναρμονισμένης κοινοτικής νομοθεσίας και ειδικότερα για τη διεξαγωγή αξιολόγησης της συμμόρφωσης[...]* (...).

88. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εταιρεία ..., η οποία- είτε ως αποκλειστική αντιπρόσωπος είτε ως εισαγωγέας ή και τα δύο, σύμφωνα με την επικαλούμενη και προσκομιζόμενη από την παρεμβαίνουσα σχετική

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

βεβαίωση- σε κάθε περίπτωση διοχετεύει στην ελληνική αγορά προϊόντα τρίτης χώρας υπό την επωνυμία και το εμπορικό σήμα ...(βλ. την ανωτέρω βεβαίωση), θεωρείται ως Κατασκευαστής για τους σκοπούς του ανωτέρω Κανονισμού, ο οποίος ισχύει και δεσμεύει και την Ελλάδα ως Κράτος-μέλος της Ε.Ε. Συνεπώς, η εν λόγω εταιρεία- «εισαγωγέας», κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας- νοούμενη ως κατασκευάστρια κατά τα ανωτέρω, με την επίθεση της σήμανσης CE στα προϊόντα που διοχετεύει στην αγορά υπό την επωνυμία και το εμπορικό σήμα της, αναλαμβάνει ίδια την ευθύνη για τη συμμόρφωση τους προς όλες τις εφαρμοστέες απαιτήσεις οι οποίες θεσπίζονται στη σχετική κοινοτική νομοθεσία εναρμόνισης που προβλέπει την επίθεσή της, σύμφωνα με το άρθρο 30 του Ευρωπαϊκού Κανονισμού 765/2008.

89. Επειδή, επομένως, ο όρος «κατασκευαστής» στην σχετική ρύθμιση της διακήρυξης θα πρέπει να ερμηνεύεται υπό το ανωτέρω πρίσμα, πολύ περισσότερο που δεν προβλέπεται κάτι διαφορετικό σε αυτήν κι, επομένως, στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν επιτρέπεται αυτή να ερμηνευτεί κατά τρόπο διαφορετικό από τον προβλεπόμενο στο έννομο σύστημα που εντάσσεται η εν λόγω διακήρυξη.

90. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, αναφορικά με τα προϊόντα χαμηλής τάσης, ήτοι τα προϊόντα με α/α 5,6,10,11,12, 18, αυτά εντάσσονται στο ρυθμιστικό πεδίο και των κατωτέρω ειδικότερων διατάξεων, από τις οποίες προκύπτει με σαφήνεια ότι, τόσο κατά το ενωσιακό όσο και το ελληνικό δίκαιο, η εταιρεία ..., νοούμενη ως «κατασκευάστρια» εταιρεία δεσμεύει με την επίθεση σήμανσης CE τα προϊόντα που διοχετεύει στην αγορά κι εν προκειμένω μας ενδιαφέρουν, ως προς την συμμόρφωσή τους με τις κοινοτικές επιταγές κι, επομένως, τα προσκομιζόμενα με την προσφορά της πιστοποιητικά συμμόρφωσης είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη.

91. Επειδή, ειδικότερα, σύμφωνα με την Οδηγία 2014/35 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 26ης Φεβρουαρίου 2014, για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με τη

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

διαθεσιμότητα στην αγορά ηλεκτρολογικού υλικού που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί εντός ορισμένων ορίων τάσης Κείμενο που παρουσιάζει ενδιαφέρον για τον ΕΟΧ, εισαγωγική σκέψη με αριθ. 13: «Οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας διαθέτει ηλεκτρολογικό υλικό στην αγορά με τη δική του επωνυμία ή εμπορικό σήμα ή τροποποιεί ηλεκτρολογικό υλικό κατά τρόπον ώστε να επηρεασθεί η συμμόρφωση με την παρούσα οδηγία, θα πρέπει να θεωρείται ότι είναι ο κατασκευαστής και θα πρέπει να αναλαμβάνει τις υποχρεώσεις του κατασκευαστή». Άρθρο 1 Αντικείμενο και πεδίο εφαρμογής: «Ο σκοπός της παρούσας οδηγίας είναι να εξασφαλισθεί ότι το ηλεκτρολογικό υλικό στην αγορά πληροί τις απαιτήσεις που εγγυώνται υψηλό επίπεδο προστασίας της υγείας και ασφάλειας των προσώπων, καθώς και των κατοικίδιων ζώων και της ιδιοκτησίας, με ταυτόχρονη κατοχύρωση της λειτουργίας της εσωτερικής αγοράς. Η παρούσα οδηγία εφαρμόζεται στο ηλεκτρολογικό υλικό που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί σε ονομαστική τάση περιλαμβανόμενη μεταξύ 50 και 1 000 V για το εναλλασσόμενο ρεύμα και μεταξύ 75 και 1 500 V για το συνεχές ρεύμα, εξαιρέσει του υλικού και των φαινομένων τα οποία περιλαμβάνονται στο παράρτημα II». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 6 Υποχρεώσεις των κατασκευαστών: «1. Οι κατασκευαστές εξασφαλίζουν ότι το ηλεκτρολογικό υλικό τους στην αγορά είναι σχεδιασμένο και κατασκευασμένο σύμφωνα με τους στόχους ασφάλειας του άρθρου 3 και του παραρτήματος 1.2. Οι κατασκευαστές καταρτίζουν τον τεχνικό φάκελο που αναφέρεται στο παράρτημα III και διενεργούν τη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο παράρτημα III ή αναθέτουν τη διενέργειά της. Όταν η συμμόρφωση ηλεκτρολογικού υλικού με τους στόχους ασφάλειας του άρθρου 3 και του παραρτήματος I αποδεικνύεται με τη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο πρώτο εδάφιο, οι κατασκευαστές καταρτίζουν δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και θέτουν τη σήμανση CE». Άρθρο 10 Περιπτώσεις στις οποίες οι υποχρεώσεις των κατασκευαστών εφαρμόζονται στους εισαγωγείς και στους διανομείς: «Ένας εισαγωγέας ή διανομέας θεωρείται κατασκευαστής για τους σκοπούς της παρούσας οδηγίας και υπόκειται στις υποχρεώσεις του κατασκευαστή

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

σύμφωνα με το άρθρο 6 όταν διαθέτει ηλεκτρολογικό υλικό στην αγορά με το όνομα ή το εμπορικό σήμα του ή τροποποιεί ηλεκτρολογικό υλικό που έχει ήδη διατεθεί στην αγορά κατά τρόπο που μπορεί να επηρεάσει τη συμμόρφωση προς την παρούσα οδηγία».

92. Επειδή, σύμφωνα με την ΚΥΑ Αριθ. Οικ. 51157/ΔΤΒΝ 1129 (ΦΕΚ Β 1425 20.5.2016) Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στην Οδηγία 2014/35/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014 για την εναρμόνιση των νομοθεσιών των κρατών μελών σχετικά με τη διαθεσιμότητα στην αγορά ηλεκτρολογικού υλικού που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί εντός ορισμένων ορίων τάσης, άρθρο 1 Αντικείμενο - Πεδίο εφαρμογής: «1. Σκοπός της παρούσας απόφασης είναι η εναρμόνιση της νομοθεσίας με την Οδηγία 2014/35/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014 σχετικά με τη διαθεσιμότητα στην αγορά ηλεκτρολογικού υλικού που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί εντός ορισμένων ορίων τάσης με στόχο να εξασφαλισθεί ότι το ηλεκτρολογικό υλικό το οποίο διατίθεται και κυκλοφορεί στην αγορά πληροί τις απαιτήσεις που εγγυώνται υψηλό επίπεδο προστασίας της υγείας και ασφάλειας των προσώπων, καθώς και των κατοικίδιων ζώων και της ιδιοκτησίας, με ταυτόχρονη κατοχύρωση της λειτουργίας της εσωτερικής ευρωπαϊκής αγοράς. 2. Η παρούσα απόφαση εφαρμόζεται στο ηλεκτρολογικό υλικό που προορίζεται να χρησιμοποιηθεί σε ονομαστική τάση μεταξύ 50 και 1.000 V για το εναλλασσόμενο ρεύμα και μεταξύ 75 και 1.500 V για το συνεχές ρεύμα.

93. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 6 της ΚΥΑ «Υποχρεώσεις των κατασκευαστών»: « 1. Οι κατασκευαστές εξασφαλίζουν ότι το ηλεκτρολογικό υλικό το οποίο διαθέτουν στην αγορά είναι σχεδιασμένο και κατασκευασμένο σύμφωνα με τους στόχους ασφάλειας του άρθρου 3 και του παραρτήματος I της παρούσας απόφασης. 2. Οι κατασκευαστές καταρτίζουν τον τεχνικό φάκελο που αναφέρεται στο παράρτημα III και διενεργούν τη διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης που αναφέρεται στο παράρτημα III ή αναθέτουν τη διενέργειά της. Όταν η συμμόρφωση του ηλεκτρολογικού υλικού

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

με τους στόχους ασφάλειας του άρθρου 3 και του παραρτήματος I αποδεικνύεται με την ανωτέρω διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης, οι κατασκευαστές καταρτίζουν τη δήλωση συμμόρφωσης ΕΕ και θέτουν τη σήμανση CE[...]». Σύμφωνα με το άρθρο 10 Περιπτώσεις στις οποίες οι υποχρεώσεις των κατασκευαστών εφαρμόζονται στους εισαγωγείς και στους διανομείς: «Ένας εισαγωγέας ή διανομέας θεωρείται κατασκευαστής για τους σκοπούς της παρούσας απόφασης και υπόκειται στις υποχρεώσεις του κατασκευαστή σύμφωνα με το άρθρο 6, όταν διαθέτει στην αγορά ηλεκτρολογικό υλικό με το όνομα ή με το εμπορικό σήμα του ή όταν τροποποιεί το ηλεκτρολογικό υλικό που έχει ήδη διατεθεί στην αγορά κατά τρόπο που μπορεί να επηρεάσει τη συμμόρφωσή του προς τις απαιτήσεις της παρούσας απόφασης».

94. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει ν'απορριφθεί.

95. Επειδή, σύμφωνα με τον δεύτερο λόγο της ανωτέρω υπό στοιχείο β) προσφυγής, το πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015 της εταιρείας ... έχει ως πεδίο κατασκευής την κατασκευή λαμπτήρα μεταλλικών αλογονιδίων κεραμικού καυστήρα, άλλον τύπο δηλαδή και όχι αυτόν που προσφέρεται. Επομένως, το συγκεκριμένο εργοστάσιο δεν εφαρμόζει πιστοποιημένη παραγωγική διαδικασία για τους ζητούμενου τύπου λαμπτήρες κι, άρα δεν καλύπτεται η σχετική προδιαγραφή.

96. Επειδή, εν προκειμένω η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι ο ανωτέρω λόγος της προσφυγής τυγχάνει αβάσιμος καθώς σε αυτού του είδους τα πιστοποιητικά δεν αναγράφονται αναλυτικά όλα τα είδη ή τύποι υλικών. Σχετικά δε προσκομίζει βεβαίωση της εταιρείας ..., σύμφωνα με την οποία: «η εταιρεία ... βεβαιώνει ότι συνεργάζεται και προμηθεύεται λαμπτήρες ιωδίνης από το εργοστάσιο ...[...]το ανωτέρω εργοστάσιο είναι πιστοποιημένο για την παραγωγή των λαμπτήρων κατά ISO 9001:2015». Τα ίδια ως άνω ισχυρίζεται με τις απόψεις της και η αναθέτουσα αρχή, η οποία, επιπλέον τονίζει ότι και η προσφεύγουσα έχει σχετικά προσκομίσει πιστοποιητικό της

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

εταιρείας..., στο οποίο, επίσης, δεν αναγράφεται η παραγωγή του συγκεκριμένου τύπου λαμπτήρα.

97. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – Τεχνικές προδιαγραφές Αρ. 21/2018 Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών: «[...]Για κάθε είδος απαιτείται:[...] 1. κατάθεση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής».

98. Επειδή, όπως προκύπτει από την προσβαλλομένη στην ΟΜΑΔΑ Α του διαγωνισμού, που αφορά ο παρών λόγος της προσφυγής, έγιναν δεκτές δύο προσφορές, ήτοι αυτή της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας. Τόσο η προσφεύγουσα, όσο και η παρεμβαίνουσα προσκόμισαν το ανωτέρω ζητούμενο πιστοποιητικό του αντίστοιχου εργοστασίου κατασκευής στο οποίο δεν αναγράφεται η παραγωγή του συγκεκριμένου τύπου λαμπτήρα. Ειδικότερα δε η προσφεύγουσα προσκόμισε πιστοποιητικό κατά ISO 9001:2015 της εταιρείας ... με πεδίο κατασκευής την κατασκευή λαμπτήρα μεταλλικών αλογονιδίων κεραμικού καυστήρα.

99. Επειδή, ωστόσο προκύπτει τόσο από τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής που επικαλείται την ίδια εμπειρία επί των εν λόγω πιστοποιητικών (*[...]η Επιτροπή γνωρίζοντας ότι συνήθως τα εργοστάσια κατασκευής αποκτούν πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001 για κατηγορίες προϊόντων χωρίς να το αναφέρουν αναλυτικά[...]*), οι οποίοι συμπίπτουν με αυτούς της παρεμβαίνουσας κι, άλλωστε, αποδεικνύονται από το επικαλούμενο και προσκομιζόμενο από αυτήν ως άνω πιστοποιητικό, ότι αν και δεν αναγράφεται ρητά στο πιστοποιητικό αυτό ισχύει και για το ζητούμενο είδος (βλ. και ανωτ. σκέψη 22).

100. Επειδή, άλλωστε, θα ήταν αντίθετο προς την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων η απόρριψη του πιστοποιητικού για υποτιθέμενη πλημμέλεια στην οποία έχει υποπέσει και η ίδια η προσφεύγουσα. Ειδικότερα δε, όπως προκύπτει από τον φάκελο της προσφοράς της, έχει σχετικά προσκομίσει πιστοποιητικό της εταιρείας ..., στο

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

οποίο, επίσης, δεν αναγράφεται η παραγωγή του συγκεκριμένου τύπου λαμπτήρα.

101. Επειδή, αναφορικά με τον τρίτο λόγο της υπό στοιχείο β) προσφυγής που αφορά την Ομάδα Β του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σχετικά με το με α/α 34 είδος Φυσίγγι τύπου DI 40 A ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία..., όμως η προσκομιζόμενη δήλωση συμμόρφωσης αφορά τον εισαγωγέα, ήτοι την εταιρεία Επιπλέον δε στην εν λόγω δήλωση αναγράφεται ως κατασκευάστρια το ως άνω εργοστάσιο κατασκευής. Συνεπώς δεν καλύπτεται η απαίτηση της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων περί κατάθεσης δήλωσης συμμόρφωσης του κατασκευαστή.

102. Επειδή, εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, η εταιρεία ... θεωρείται κατασκευάστρια κι, επομένως η σχετική δήλωση περί συμμόρφωσής της πρέπει να γίνει αποδεκτή.

103. Επειδή και ο παρών λόγος πρέπει ν'απορριφθεί σύμφωνα με όσα αναλυτικά ανωτέρω υπό σκέψεις 77-87 εκτέθηκαν και τα οποία δεν επαναλαμβάνονται προς αποφυγή ασκόπων επαναλήψεων.

104. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της ανωτέρω υπό στοιχείο β) προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σχετικά με τα με α/α 9,10, 14,15 είδη της Ομάδας Β, το εργοστάσιο κατασκευής είναι η μονάδα ... (Ρουμανία). Πλην, όμως, δεν έχει κατατεθεί το ISO κατασκευής του εν λόγω εργοστασίου και άρα δεν καλύπτεται η σχετική απαίτηση της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων. Επισυνάπτεται βεβαίωση της εταιρείας ... που βεβαιώνεται ο κατασκευαστής των καλωδίων.

105.Επειδή, σχετικά η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης καθώς αυτή έχει καταθέσει τεχνικά φυλλάδια, δηλώσεις συμμόρφωσης και πιστοποιητικά ISO της εταιρείας ... για τα ανωτέρω είδη. Τα ίδια ως άνω ισχυρίζεται και η αναθέτουσα αρχή, επισημαίνοντας ότι, από τα προσκομιζόμενα από την νυν παρεμβαίνουσα

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

έγγραφα, ήτοι τεχνικά φυλλάδια, δηλώσεις συμμόρφωσης και πιστοποιητικά ISO, ως εργοστάσιο κατασκευής προκύπτει το ανωτέρω με διεύθυνση στο 69^ο χλμ ΠΕΟ Αθηνών-Θηβών και όχι κάποιο εργοστάσιο στη Ρουμανία.

106. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη, Παράρτημα II : «[...]Τα υπό προμήθεια είδη της ΟΜΑΔΑ Β – ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ, επί ποινή αποκλεισμού, θα πρέπει να είναι καινούρια και αμεταχειρίστα, να προέρχονται από αναγνωρισμένο οίκο κατασκευής και να πληρούν τις εθνικές (πρότυπα ΕΛΟΤ HD384, ΔΕΗ , ΤΟΤΕΕ) και τις ευρωπαϊκές (DIN, IEC, VDE, CEN, BSI κλπ) προδιαγραφές. Όλα τα προσφερόμενα προϊόντα θα πρέπει να φέρουν τη σήμανση CE. Επιπλέον, στην τιμή προσφοράς θα συμπεριλαμβάνονται και τα έξοδα μεταφοράς των προσφερόμενων ειδών από τον τόπο παραγωγής τους μέχρι την αποθήκη υλικών του Δήμου Επίσης, θα πρέπει να προέρχονται από βιομηχανικές μονάδες που εφαρμόζουν πιστοποιημένη παραγωγική διαδικασία κατά ISO από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Ο διαγωνιζόμενος καλούνται : 1. να δώσουν προσφορά υποχρεωτικά για όλα τα είδη της ομάδας 2. να καταθέσουν πιστοποιητικό εγγραφής τους στο Εθνικό μητρώο παραγωγών και βεβαίωση συμμετοχής τους σε σύστημα εναλλακτικής διαχείρισης, έτους 2018 3. να καταθέσουν Υπεύθυνη Δήλωση , ότι θα παρέχουν εγγύηση καλής λειτουργίας των υλικών για τουλάχιστον ένα έτος Επιπλέον για το κάθε είδος απαιτείται: 1. κατάθεση πιστοποιητικού σειράς ISO 9001:2008 ή μεταγενέστερο, του εργοστασίου κατασκευής 2. κατάθεση δήλωσης συμμόρφωσης CE, του κατασκευαστή 3. κατάθεση τεχνικών φυλλαδίων – προσπέκτους, στα οποία θα είναι ευκρινώς σημειωμένα τα προσφερόμενα είδη».

107. Επειδή από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς της παρεμβαίνουσας , ιδίως δε τα αρχεία με τίτλο «ΤΠ 08.01.ΟΜΑΔΑ Β-Α/Α 1-15-ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ-ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ», «ΤΠ09-ΟΜΑΔΑ Β-ISO», προκύπτει ότι για τα θιγόμενα είδη με α/α 9,10,14,15 ως εργοστάσιο κατασκευής δηλώνεται η εταιρεία ... με έδρα την Ελλάδα.

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

108. Επειδή, η προσφεύγουσα επικαλείται με την προσφυγή της την από 10-01-2019 επιστολή της εταιρείας ..., η οποία απευθύνεται προς την ίδια προκύπτει όμως ότι είναι γενικού περιεχομένου, σύμφωνα με την οποία τα αναφερόμενα υλικά HO7RN-F3X1,5, HO7RN-F3X2,5, FTP 4 ζευγών cat6, UTP4 ζευγών cat4e, κατασκευάζονται στην ICME ECAB S.A με έδρα τη Ρουμανία. Τα αναφερόμενα στην εν λόγω προσφορά υλικά συμπίπτουν με τα προσφερόμενα από την προσφεύγουσα είδη (τίτλο «ΤΠ07-ΟΜΑΔΑ Β-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ψηφιακά υπογεγραμμένη»)

109. Επειδή, από το ανωτέρω πιστοποιητικό που προέρχεται από την ίδια την εταιρεία ..., της οποίας ISO προσκομίστηκε, προκύπτει χωρίς αμφιβολία ότι αυτή δεν είναι η κατασκευάστρια των συγκεκριμένων ειδών. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

110. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω και οι δύο προσφυγές θα πρέπει να γίνουν εν μέρει δεκτές..

111. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης θα πρέπει να διαταχθεί η απόδοση των καταβληθέντων παραβόλων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την ανωτέρω υπό στοιχείο α) προσφυγή κατά το κεφάλαιο αυτής που αφορά την Ομάδα Β' και Γ' του διαγωνισμού και ακυρώνει κατά το αντίστοιχο κεφάλαιο την προσβαλλομένη, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση της εταιρείας

Απορρίπτει την παρέμβαση της εταιρείας ...

Διατάσσει την απόδοση του καταβληθέντος παραβόλου ποσού 2.400,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ...).

Αριθμός απόφασης: 245, 246 / 2019

Δέχεται εν μέρει την ανωτέρω υπό στοιχείο β) προσφυγή κατά το κεφάλαιο αυτής που αφορά την Ομάδα Β' του διαγωνισμού και ακυρώνει κατά το αντίστοιχο κεφάλαιο την προσβαλλομένη, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση της εταιρείας ...

Διατάσσει την απόδοση του καταβληθέντος παραβόλου ποσού 2.400,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ...).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 14 Φεβρουαρίου 2019 και εκδόθηκε στις 06-03-2019

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Αλέξανδρος Γρυπάρης