

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

7^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 12 Φεβρουαρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη-Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχαήλ Σειραδάκης και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.01.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 27/05.01.2021, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****», (εφεξής προσφεύγων), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του **** (εφεξής αναθέτουσα αρχή) και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» (εφεξής παρεμβαίνων), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμόν **** κατά το μέρος με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της επιχείρησης με την **** δεύτερη στην κατάταξη που εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αρ. **** διακήρυξης.

Με την ασκηθείσα παρέμβαση, ο παρεμβαίνων αιτείται να απορριφθεί η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή και να διατηρηθεί σε ισχύ η προσβαλλόμενη με την οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί ε-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με

Αριθμός Απόφασης:294/2021

κωδικό ***** εκδοθέν υπέρ ΑΕΠΠ και το από 04.01.2021 αποδεικτό ηλεκτρονικής πληρωμής του ως άνω παραβόλου στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ.).

2. Επειδή, με την με αρ. πρωτ. ***** διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Δημόσιο Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με αντικείμενο Α. την αντικατάσταση του *****, με συνολική εκτιμώμενη αξία 106.829,30 €, πλέον ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε 2 τμήματα με δικαίωμα υποβολής προσφοράς ανά τμήμα ή για το σύνολο τους.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ****, καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ *****.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 04.01.2021 στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 29.12.2020 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη, δεν κατατέθηκε στο τυποποιημένο έντυπο του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 ωστόσο από την επισκόπηση του περιεχομένου της προσφυγής, προκύπτει ότι, περιλαμβάνει μεταξύ άλλων τους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος, σχετικό αίτημα, την υπεύθυνη δήλωση της ακριβείας των εκ μέρους του δηλούμενων, και ειδικά όλα τα πεδία του ως άνω Παραρτήματος, γεγονός που θεραπεύει την έλλειψη χρήσης του τυποποιημένου εντύπου, στο μέτρο που η χρήση του είναι μεν υποχρεωτική αλλά δεν απαιτείται ρητά εκ του νόμου επί ποινή απαραδέκτου (βλ. την με αρ. 932/2019 σκ.7 Απόφαση του 7^{ου} Κλιμακίου ΑΕΠΠ, Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη), β)

Αριθμός Απόφασης:294/2021

κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν 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.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 2 της παρούσας διαγωνιστική διαδικασία, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στην εκ μέρους του επικαλούμενη μη νόμιμη αποδοχή των προσφορών αμφοτέρων των συνυποψήφιων αυτού που προηγούνται σε σειρά μειοδοσίας, προσδοκώντας να κατακυρωθεί σε αυτόν το αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας.

7. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 και της παρ. 1 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017, κοινοποίησε στις 07.01.2021 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής.

8. Επειδή, εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, κατατέθηκε στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου διενέργειας του διαγωνισμού η από 14.01.2021 παρέμβαση. Ο δε παρεμβαίνων, έχει προφανές έννομο συμφέρον από την απόρριψη της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασης, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη, η προσφορά του κρίθηκε αποδεκτή και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος. Επομένως, η ασκηθείσα παρέμβαση πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί κατ' ουσία.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε εμπροθέσμως στην ΑΕΠΠ, στις 13.01.2021, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και καταρχήν παραδεκτώως φέρεται ενώπιον του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή κατόπιν της με αρ. 23/05.01.2021 Πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου και η ασκηθείσα παρέμβαση.

11. Επειδή, ειδικότερα, με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκαν τα υπ' αριθ. 5 και 7 πρακτικά της επιτροπής διαγωνισμού, όπου κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές τόσο του ήδη προσφεύγοντος που κατετάγη 3^{ος} όσο και του ήδη παρεμβαίνοντος όσο και η προσφορά του οικονομικού φορέα *****. Περαιτέρω, προσωρινός ανάδοχος αναδείχθηκε ο ήδη παρεμβαίνων, ο οποίος προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή.

12. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως έγιναν αποδεκτές οι προσφορές του ήδη παρεμβαίνοντος και του έτερου καθού οικονομικού φορέα που προηγούνται σε σειρά μειοδοσίας για αμφότερες τις Ομάδες Α και Β. Εν προκειμένω, κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού και των άρθρων 2.4.6, και 2.4.3.2. της διακήρυξης, *ισχυρίζεται ότι « ΥΠΑΓΩΓΗ ΤΩΝ ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΩΝ ΓΕΓΟΝΟΤΩΝ ΣΤΟΥΣ ΝΟΜΙΚΟΥΣ ΚΑΝΟΝΕΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΥΡΗΣΕΩΣ 1.3.1. Σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης με Α.Μ. 4/2020 «Αντικατάσταση ****» και ****», και ειδικότερα στο σημείο «Τελική Επίστρωση (σελ. 3-4 της υπ. αριθμ. 4/2020 μελέτης και σελ. 3-4 της υπ. αριθμ. 5/2020)» αναφέρεται ότι: «... Η τελική επίστρωση θα αποτελείται από το στοιχείο του παρκέτου, το οποίο θα είναι λουστραρισμένο από το εργοστάσιο με ειδική κατεργασία, συνοδευόμενο από πιστοποιητικό ****. Θα αποτελείται από **στρώσεις πολλές, συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα**. Στην τελική επιφάνεια θα υπάρχει στρώση δρυός, πάχους τουλάχιστον 3,5 χιλ. Η επιφάνεια αυτή θα έχει συνολικό πάχος από 12 έως 22 χιλ.» Τόσο η προσωρινή μειοδότηρια επιχείρηση « ****», και όπως φαίνεται από τα τεχνικά στοιχεία της κατασκευάστριας εταιρείας που σας επισυνάπτουμε, τα δάπεδο αυτό δεν πληροί την ιδιαίτερη τεχνική περιγραφή της Διακήρυξης. **ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΑ:** Αντί η υπόβαση της τελικής επιφάνειας δρυός να αποτελείται από πολλές στρώσεις συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα (δηλαδή πολυστρωματικό φύλλο*

κόντρα πλακέ που το καθιστά αδιάβροχο), όπως προβλέπεται στις μελέτες και των δύο Ομάδων...αποτελείται από μία μεσαία στρώση σουηδικής σανίδας πεύκου πάχους 8mm από τεμάχια ενωμένα μηχανικά μεταξύ τους με τις ίνες τοποθετημένες κάθετα στις σανίδες της τελικής επιφάνειας της δρυός, και από μία στρώση στήριξης πάχους τουλάχιστον 2mm από ξύλο ελάτου. Σας επισυνάπτουμε σχετική φωτογραφία. Επομένως οι τεχνικές προσφορές και των δύο ανωτέρω εταιριών και για τις δύο Ομάδες της προμήθειας δεν πληρούν τις προδιαγραφές της Διακήρυξης, καθότι οι μελέτες της υπηρεσίας υπ. αριθμ. 4 και 5/2020 αποτελούν αναπόσπαστο μέρος τους.

1.3.2. Επιπροσθέτως, οι εταιρείες ***** αντέγραψαν τις τεχνικές προδιαγραφές των δύο Ομάδων της Διακήρυξης χωρίς καν να αλλάξουν τον χρόνο σύνταξης (!!!) αναφέροντας όλες τις τεχνικές παραμέτρους σε αόριστες διαστάσεις. Δηλαδή στην τεχνική προσφορά τους εκάστη εκ των δύο ανωτέρω εταιριών και για το προσφερόμενο υλικό και των δύο Ομάδων της προμήθειας αναφέρουν: «.. 1. «... το πάχος της κατασκευής θα είναι τουλάχιστον 65 χιλ. ή και παραπάνω», 2. Υπόβαση Πρώτη «...Θα είναι κατασκευασμένη από ξύλο ελάτου, και θα αποτελείται από ξύλα με τακάκια ελαστικά (δύο τακάκια τουλάχιστον στο κάθε ξύλο). Τα τακάκια αυτά, θα δίνουν την δυνατότητα στο δάπεδο, να γίνει ελαστικό και ικανό να απορροφάει τους κραδασμούς των αθλητών. Το μήκος κάθε ξύλου θα είναι 3000-5000 χιλ. Το πάχος θα είναι από 17-22 χιλ. Το πλάτος θα είναι από 50-100 χιλ. Το συνολικό πάχος της πρώτης υπόβασης θα είναι 37 χιλ (±5χιλ.)» 3. Υπόβαση δεύτερη «Το πάχος της θα είναι από 16 έως 22χιλ» 4. Τελική Επίστρωση «Η επιφάνεια αυτή θα έχει συνολικό πάχος από 12 έως 22χιλ.». Αντιγράφοντας πλήρως με την προσφορά τους την τεχνική περιγραφή των μελετών (4 και 5/2020) και των δύο ομάδων της προμήθειας δημιουργείται πλήρης αοριστίασάφεια για ουσιώδες στοιχείο του προσφερόμενου υλικού, ήτοι τις διαστάσεις του προσφερόμενου παρκέ. Ποιες τελικά είναι οι ακριβείς διαστάσεις του προσφερόμενου δαπέδου παρκέ; ΤΙ ΘΑ ΠΑΡΑΛΑΒΕΙ ΕΝ ΤΕΛΕΙ Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ της ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ; 1. το πάχος της κατασκευής θα είναι 65 χιλ., 70, 75 200 χιλ; ΠΟΙΟ ΘΑ

Αριθμός Απόφασης:294/2021

ΕΙΝΑΙ;; 2. Υπόβαση Πρώτη «Πόσα τακάκια ελαστικά θα έχει το κάθε ξύλο; 2; 4; 6; 10; ... το μήκος κάθε ξύλου θα είναι 3000 Ή 4000 Ή-5000 χιλ. Το πάχος θα είναι 17 Ή 18 Ή 22 χιλ. Το πλάτος θα είναι 50 Ή -100 χιλ. ;; 3. Υπόβαση δεύτερη «Το πάχος της θα είναι 16 , 17, 18 Ή 22χιλ ;; 4. Τελική Επίστρωση «Η επιφάνεια αυτή θα έχει συνολικό πάχος 12, 13, 14 Ή 22χιλ.;;. Τα ως άνω στοιχεία καθιστούν αόριστη, ήτοι ανεπίδεκτη εκτιμήσεως την τεχνική προσφορά τους και άρα θα πρέπει να αποκλειστούν από τον διαγωνισμό. Ο νομοθέτης απαιτεί να προσφέρονται συγκεκριμένα, κατ' είδος προσδιορισμένα υλικά, στις δημόσιες προμήθειες. Το προσφερόμενο από τους υποψηφίους αναδόχους είδος θα πρέπει εν τέλει να ταυτίζεται με το είδος που εν τέλει θα παραληφθεί. Άλλως δεν δύναται η Επιτροπή Παραλαβής να γνωρίζει τι εν τέλει παραλαμβάνει. Οι αποκλίσεις, που πολλές φορές οι μελέτες δίνουν στις προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών, δεν δίνει την δυνατότητα στους διαγωνιζόμενους κατά την κατάρτιση της τεχνικής προσφοράς τους να τις επαναλαμβάνουν περιγράφοντας το προσφερόμενο υλικό, γιατί κάτι τέτοιο παραβιάζει την αρχή της διαφάνειας των προσφορών ως προς το προσφερόμενο είδος και καθιστά αδύνατο τον έλεγχο του προσφερόμενου είδους, τόσο από την επιτροπή διαγωνισμού, όσο και τους συνυποψηφίους αναδόχους. Κατά συνέπεια τα προσφερόμενα παρκέ και των δύο ομάδων της προμήθειας και των δύο συνυποψηφίων μου, λόγω της αοριστίας της περιγραφής του στην τεχνική τους προσφορά, παρουσιάζει ουσιώδη απόκλιση από το είδος που η μελέτη της υπηρεσίας προβλέπει και για το λόγο αυτό οι τεχνικές προσφορές των εταιρειών *****, έπρεπε να κριθεί ότι παραβιάζουν τις προδιαγραφές των μελετών 4 και 5/2020 της υπηρεσίας και κατά συνέπεια της διακηρύξεως και να αποκλειστούν από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών», και παραθέτει σχετική νομολογία.

13. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού , ισχυρίζεται ότι: «Συνεπώς, ορθώς έκρινε ***** απόφασής της, αποδεχόμενη τις γνωμοδοτήσεις της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης της Αναθέτουσας Αρχής δυνάμει των με αριθμ. 5/04.11.2020 και 7/14.12.2020

πρακτικών, καθώς σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, αυτές απαιτούν ένα εύρος τιμών (διαστάσεων, μήκους, πλάτους, πάχους) στα χαρακτηριστικά των υπό προμήθεια ειδών, μη καθορίζοντας συγκεκριμένες διαστάσεις. Συνεπώς, με τις τεχνικές προσφορές τους, τόσο η εταιρία με την επωνυμία «****.», καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές που απαιτούνται με την Διακήρυξη. Ειδικότερα, και οι δύο διαγωνιζόμενοι καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές των μελετών *****, το δε προϊόν του καθενός αντιστοίχως (****) διαθέτει συγκεκριμένες τιμές σε διαστάσεις και υλικά, οι οποίες αναγράφονται στα συνοδευτικά φυλλάδια. Ακόμα, οι ανωτέρω δύο διαγωνιζόμενοι, οι οποίοι με τις προσφορές τους ακολουθούν πιστά τις απαιτήσεις και τεχνικές προδιαγραφές των μελετών στην τεχνική τους περιγραφή, καλύπτουν τις απαιτήσεις τόσο σε *****). Τέλος, η Επιτροπή Παραλαβής *****, κατά την παραλαβή, θα διαπιστώσει ότι τα υπό προμήθεια είδη καλύπτουν τις απαιτούμενες διαστάσεις, είναι δηλαδή εντός του εύρους των διαστάσεων που απαιτούνται και εν συνεχεία θα προβεί σε παραλαβή αυτών..».

14. Επειδή, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι «οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι μη νόμιμοι, παντελώς αβάσιμοι και ανυπόστατοι και πρέπει να απορριφθούν για τους εξής λόγους: Στη διακήρυξη του διαγωνισμού με τίτλο «Τεχνική προσφορά» (2.4.3.2) ορίζονται τα εξής: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές» των αριθ. 4/2020 & 5/2020 μελετών, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων Θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερομένων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα», ενώ στην ίδια διακήρυξη με τίτλο «Γλώσσα» (2.1.4) ορίζεται ότι «Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα. Επιτρέπεται η υποβολή των τεχνικών στοιχείων της προσφοράς στην αγγλική γλώσσα». Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η εξειδίκευση των τεχνικών προδιαγραφών των προσφερόμενων ειδών γίνεται με

επιπλέον έγγραφα και δικαιολογητικά, τα οποία αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της τεχνικής προσφοράς του κάθε συμμετέχοντος στο διαγωνισμό. Με βάση τα έγγραφα αυτά και τα δικαιολογητικά, όπως prospectus, έγγραφα ενημερωτικά φυλλάδια του κατασκευαστή, που ενυπάρχουν στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς, συνοδεύουν αυτή και εξειδικεύουν τα χαρακτηριστικά και τις προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών, αξιολογείται με ακρίβεια η καταλληλότητα και συμβατότητα αυτών, με τις τεχνικές προδιαγραφές που τάσσει η διακήρυξη του διαγωνισμού. Στη συγκεκριμένη περίπτωση, η τεχνική προσφορά που κατέθεσε η εταιρία μας «*****», συνοδεύονταν από τα εξής έγγραφα: 1)****, 3) ****. Σημειωτέον ότι παραδεκτά, κατά τη διακήρυξη (2.4.3.2), τα έγγραφα αυτά είναι συνταγμένα στην αγγλική γλώσσα. Από τα έγγραφα αυτά, τα οποία έλαβε και όφειλε να λάβει υπόψη της η επιτροπή αξιολόγησης, αφού αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της τεχνικής προσφοράς μας, προκύπτουν με σαφήνεια, ακρίβεια, πληρότητα και χωρίς καμία απολύτως αμφιβολία όλες οι τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων, από την εταιρία μας, ειδών, όπως διαστάσεις, είδος, ποιότητα υλικών και όλες γενικά οι επί μέρους τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών, που, όπως διαπίστωσε και η επιτροπή αξιολόγησης, είναι σύμφωνες και εντός των ορίων που θέτει η διακήρυξη και οι μελέτες που συνοδεύουν αυτή, εις τρόπον ώστε η Επιτροπή Παραλαβής να γνωρίζει άριστα κατά την παραλαβή του έργου αν ταυτίζονται τα προσφερόμενα είδη με αυτά που θα κληθεί να παραλάβει. Συνεπώς ουδεμία αοριστία, ασάφεια ή σύγχυση δεν δημιουργείται σχετικά με τις διαστάσεις του προσφερόμενου παρκέ, όπως αβάσιμα και παραπλανητικά ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Η προσφεύγουσα εταιρία σκοπίμως παραβλέπει τα προαναφερόμενα έγγραφα που συνοδεύουν τη τεχνική προσφορά της εταιρίας μας, τα οποία εξειδικεύουν πλήρως και συγκεκριμενοποιούν με απόλυτη σαφήνεια όλες τις τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών, που είναι απόλυτα σύμφωνες με τη διακήρυξη του διαγωνισμού και τις μελέτες με αριθμό ****, θέτοντας έτσι το «ψευτοδίλημμα» «ΤΙ ΘΑ ΠΑΡΑΛΑΒΕΙ ΕΝ ΤΕΛΕΙ Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ της ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ». Σε κάθε όμως περίπτωση, η διακήρυξη του διαγωνισμού δεν προσδιορίζει ούτε επιβάλλει

συγκεκριμένες διαστάσεις των προσφερόμενων ειδών, αλλά θέτει το εύρος των αποκλίσεων που μπορούν να έχουν τα προσφερόμενα είδη. Η Τεχνική προσφορά της εταιρίας μας και τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών είναι απολύτως εντός των ορίων και των προδιαγραφών που θέτει η διακήρυξη του διαγωνισμού και οι μελέτες που συνοδεύουν αυτή. Περαιτέρω, η εταιρία μας, όπως προαναφέρθηκε, με τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που συνοδεύουν την τεχνική προσφορά και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής, εξειδίκευσε με κάθε λεπτομέρεια και ακρίβεια όλες τις τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών. Εξάλλου, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλλουν μόνο τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζόμενου από τη διαγνωστική διαδικασία, λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής. Όμως, σε κανένα σημείο της διακήρυξης του διαγωνισμού και των παραρτημάτων αυτής δεν αναφέρεται ότι οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό είναι υποχρεωμένοι να προσφέρουν είδη απολύτως συγκεκριμένων διαστάσεων. Συνεπώς, η εξειδίκευση και συγκεκριμενοποίηση των τεχνικών προδιαγραφών και διαστάσεων των προσφερόμενων από την εταιρία μας ειδών, με τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που συνοδεύουν την υποβληθείσα τεχνική προσφορά αυτής, είναι απολύτως σύμφωνη με τη διακήρυξη του διαγωνισμού και τα παραρτήματα αυτής.

15. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, ορίζεται: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως :ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων,καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης..».

16. Επειδή, το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπει ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α΄ παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών..... 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση,γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α΄, με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β΄, δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β΄ για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α΄ για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά. ...Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή».

17. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται: «2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι

τα ακόλουθα: • η παρούσα Διακήρυξη και τα παραρτήματά της που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής.

2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” των αριθ. 4/2020 & 5/2020 μελετών, 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 .

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:η) **η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.**

ΜΕΛΕΤΗ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΑΡΚΕ ΣΤΟ

.....
ΑΡΘΡΟ 3ο Τεχνικές Προδιαγραφές. Προμήθεια και τοποθέτηση ξύλινου, επικαθήμενου, αθλητικού δαπέδου, προδιαγραφών ****. Το ξύλινο αθλητικό δάπεδο, θα είναι δάπεδο αγωνιστικών χώρων ή χώρων προπόνησης κλειστών Γυμναστηρίων για αθλήματα που οι ειδικοί Κανονισμοί απαιτούν. Το πάχος της κατασκευής θα είναι τουλάχιστον 65χιλ. ή και παραπάνω, σε πλήρη εγκατάσταση, έτοιμο προς λειτουργία και συντίθεται από τα παρακάτω: 1. Αποξήλωση του παλαιού δαπέδου και η απομάκρυνσή του εκτός του κλειστού γυμναστηρίου 2. Προστασία υγρασίας – φράγμα υδρατμών 3. Για την προστασία του ξύλινου δαπέδου από υγρασία το υφιστάμενο δάπεδο θα σφραγισθεί, μετά από τον απαραίτητο επιμελή καθαρισμό, με εφαρμογή τριπλής ασφαλικής επάλειψης με ασφαλτικό γαλάκτωμα σε τρεις σταυρωτές στρώσεις. 4. Δάπεδο Τα χαρακτηριστικά του ξύλινου δαπέδου θα είναι: Υπόβαση πρώτη Θα είναι

Αριθμός Απόφασης:294/2021

κατασκευασμένη από ξύλο έλατου, και θα αποτελείται από ξύλα με τακάκια ελαστικά (δύο τακάκια τουλάχιστον στο κάθε ξύλο). Τα τακάκια αυτά, θα δίνουν την δυνατότητα στο δάπεδο, να γίνει ελαστικό και ικανό να απορροφάει τους κραδασμούς των αθλητών. Το μήκος του κάθε ξύλου θα είναι 3000-5000χιλ. Το πάχος του θα είναι από 17-22χιλ. Το πλάτος θα είναι από 50-100χιλ. Το συνολικό πάχος της πρώτης υπόβασης θα είναι 37 χιλ. (± 5 χιλ).

Ενδεικτικός τύπος Τελική επίστρωση Υπόβαση δεύτερη Υπόβαση πρώτη

Υπόβαση δεύτερη Θα είναι κατασκευασμένη από ξύλο έλατου, όμοιας κατασκευής με την πρώτη υπόβαση, χωρίς τακάκια. Θα τοποθετηθεί κάθετα στην πρώτη υπόβαση. Το πάχος της, θα είναι από 16χιλ. έως 22χιλ.

Μονωτικό Θα τοποθετηθεί μονωτικό φύλλο, από στρώμα πολυαιθυλενίου, πάχους 0,03χιλ. σε όλο το δάπεδο (διαστάσεων 33X19μ)

Τελική επίστρωση Η τελική επίστρωση θα αποτελείται από το στοιχείο του παρκέτου, το οποίο θα είναι λουστραρισμένο από το εργοστάσιο με ειδική κατεργασία, συνοδευόμενο από πιστοποιητικό ****. Θα αποτελείται από στρώσεις πολλές, συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα. Στην τελική επιφάνεια θα υπάρχει στρώση δρυός, πάχους τουλάχιστον 3,5χιλ. Η επιφάνεια αυτή θα έχει συνολικό πάχος από 12 έως 22 χιλ.

ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

1. Πιστοποιητικό **** (με ποινή αποκλεισμού)
2. Πιστοποιητικό ελέγχου **** (με ποινή αποκλεισμού)
3. Πιστοποιητικό βραδυκαυστότητας **** (με ποινή αποκλεισμού)
4. Πιστοποιητικό ****(με ποινή αποκλεισμού).....

Περαιτέρω, στη ΜΕΛΕΤΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΙ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗ *****, ορίζεται:

ΑΡΘΡΟ 3ο Τεχνικές Προδιαγραφές. Προμήθεια και τοποθέτηση ξύλινου, επικαθήμενου, αθλητικού δαπέδου, προδιαγραφών ****. Το ξύλινο αθλητικό δάπεδο, θα είναι δάπεδο αγωνιστικών χώρων ή χώρων προπόνησης κλειστών

Αριθμός Απόφασης:294/2021

Γυμναστηρίων για αθλήματα που οι ειδικοί Κανονισμοί απαιτούν. Το πάχος της κατασκευής θα είναι τουλάχιστον **65χιλ.** ή και παραπάνω, σε πλήρη εγκατάσταση, έτοιμο προς λειτουργία και συντίθεται από τα παρακάτω: 1. Αποξήλωση του παλαιού δαπέδου και η απομάκρυνσή του εκτός του κλειστού γυμναστηρίου 2. Προστασία υγρασίας – φράγμα υδρατμών 3. Για την προστασία του ξύλινου δαπέδου από υγρασία το υφιστάμενο δάπεδο θα σφραγισθεί, μετά από τον απαραίτητο επιμελή καθαρισμό, με εφαρμογή τριπλής ασφαλικής επάλειψης με ασφαλικό γαλάκτωμα σε τρεις σταυρωτές στρώσεις. 4. Δάπεδο Τα χαρακτηριστικά του ξύλινου δαπέδου θα είναι: Υπόβαση πρώτη Θα είναι κατασκευασμένη από ξύλο έλατου, και θα αποτελείται από ξύλα με τακάκια ελαστικά (δύο τακάκια τουλάχιστον στο κάθε ξύλο). Τα τακάκια αυτά, θα δίνουν την δυνατότητα στο δάπεδο, να γίνει ελαστικό και ικανό να απορροφάει τους κραδασμούς των αθλητών. Το μήκος του κάθε ξύλου θα είναι 3000-5000χιλ. Το πάχος του θα είναι από 17-22χιλ. Το πλάτος θα είναι από 50-100χιλ. Το συνολικό πάχος της πρώτης υπόβασης θα είναι 37 χιλ. (± 5 χιλ). Ενδεικτικός τύπος Υπόβαση δεύτερη Θα είναι κατασκευασμένη από ξύλο έλατου, όμοιας κατασκευής με την πρώτη υπόβαση, χωρίς τακάκια. Θα τοποθετηθεί κάθετα στην πρώτη υπόβαση. Το πάχος της, θα είναι από 16χιλ. έως 22χιλ. Μονωτικό Θα τοποθετηθεί μονωτικό φύλλο, από στρώμα πολυαιθυλενίου, πάχους 0,03χιλ. σε όλο το δάπεδο (διαστάσεων 33X19μ) Τελική επίστρωση Η τελική επίστρωση θα αποτελείται από το στοιχείο του παρκέτου, το οποίο θα είναι λουστραρισμένο από το εργοστάσιο με ειδική κατεργασία, συνοδευόμενο από πιστοποιητικό ****. Θα αποτελείται από στρώσεις πολλές, συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα. Στην τελική ***** επιφάνεια θα υπάρχει στρώση δρυός, πάχους τουλάχιστον 3,5χιλ. Η επιφάνεια αυτή θα έχει συνολικό πάχος από 12 έως 22 χιλ.

18. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους

διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

19. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C 278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C 278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Περαιτέρω, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά στοιχείων που απαιτούνται από αυτήν επί ποινή αποκλεισμού. Επομένως, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση Pirro Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51). Συνεπώς, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000).

20. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να

παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

21. Επειδή, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτατους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93,316,563/2006) εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 230/2012, 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011). Περαιτέρω, οι προδιαγραφές που τίθενται ως όροι επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, πρέπει να συντρέχουν κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών και η διάγνωση της κατά τον χρόνο εκείνο ελλείψεώς τους, συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής αξιολόγησης να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), ενώ δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομισθούν νέα, κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη, στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως και δεν είναι δυνατή η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης, ιδιότητας/προσόντος που ενώ, όχι μόνο δεν αποδείχθηκε, αλλά και ουσιαστικά έλειπε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του Διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα.

22. Επειδή, όπως παγίως έχει κριθεί, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή του στο διαγωνισμό, ο οικονομικός φορέας αποδέχεται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση την οποία, αυτός διενεργείται και επομένως δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους του παρεμπόδιση, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, με την ευκαιρία της προσβολής, ανάλογα με την έκβαση του διαγωνισμού για τον οικονομικό φορέα, πράξεων που ανάγονται στη διεξαγωγή και τα αποτελέσματά του. Και τούτο διότι, ο δικαιούμενος συμμετοχής στο διαγωνισμό έχει το δικαίωμα να προσβάλει ευθέως με αίτηση ακυρώσεως τη διακήρυξη του διαγωνισμού και παράλληλα είτε να μετάσχει με επιφύλαξη σε αυτόν, εάν η Διοίκηση προχωρήσει στη διεξαγωγή του, αναλαμβάνοντας την ευθύνη για τις συνέπειες ενδεχόμενης ακύρωσής του, είτε να ζητήσει και την παροχή προσωρινής δικαστικής προστασίας. Η αντίθετη άποψη δεν συμβιβάζεται με την ανάγκη της ασφάλειας δικαίου, που επιβάλλεται από την προστασία όχι μόνο του δημόσιου συμφέροντος αλλά και των ιδιωτικών συμφερόντων τα οποία (συμφέροντα) εξυπηρετούνται κατά τρόπο λυσιτελέστερο με την αμφισβήτηση της νομιμότητας της διακήρυξης πριν από τη διεξαγωγή του διαγωνισμού και όχι εκ των υστέρων και ανάλογα με την έκβασή του (ΣΤΕ 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ.). Επομένως, λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως, ήτοι απαραδέκτως, κατόπιν λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

23. Επειδή, σε ουδένα σημείο της διακήρυξης δεν αναφέρεται ότι οι τεχνικές προδιαγραφές είναι προαιρετικές. Τουναντίον ρητά ορίζεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει **όλες** τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή και περιλαμβάνονται στις Μελέτες 4 και 5/2020, (ανάλογα με το τμήμα για το οποίο υποβάλλεται

προσφορά) περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται και περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα (βλ. άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης).

Περαιτέρω, αναφορικά με το πάχος της κατασκευής τίθεται ελάχιστο πάχος, ήτοι η προδιαγραφή πληρούται εάν προσφέρεται τουλάχιστον το ίδιο ή μεγαλύτερο πάχος, χωρίς να προσδιορίζεται πολλώ δε μάλλον να περιορίζεται αποδεκτό ύψος απόκλισης προς τα πάνω, άρα όποιο προσφερόμενο πάχος ισούται ή υπερβαίνει το τεθέν στη διακήρυξη είναι αποδεκτό, αναφορικά με τις υποβάσεις προσδιορίζεται το μήκος, πάχος, πλάτος έκαστου ξύλου και δίδεται περιθώριο διακύμανσης, άρα ότι κείται εντός των τεθεισών τιμών είναι αποδεκτό χωρίς να ζητείται μία και μόνο σταθερή τιμή και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού.

Έτι περαιτέρω, στη Μελέτη με αρ. 4 άρθρο 3 ορίζεται *«Η τελική επίστρωση θα αποτελείται από το στοιχείο του παρκέτου, το οποίο θα είναι λουστραρισμένο από το εργοστάσιο με ειδική κατεργασία, συνοδευόμενο από πιστοποιητικό ****. Θα αποτελείται από στρώσεις πολλές, συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα. Στην τελική επιφάνεια θα υπάρχει στρώση δρυός, πάχους τουλάχιστον 3,5χιλ»*. Στη μελέτη με αρ. 5, ομοίως άρθρο 3 ορίζεται *«Η τελική επίστρωση θα αποτελείται από το στοιχείο του παρκέτου, το οποίο θα είναι λουστραρισμένο από το εργοστάσιο με ειδική κατεργασία, συνοδευόμενο από πιστοποιητικό ****. Θα αποτελείται από στρώσεις πολλές, συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα. Στην τελική επιφάνεια θα υπάρχει στρώση δρυός,....»*.

Επομένως, ουδεμία αμφιβολία καταλείπεται για τη δεσμευτικότητα των όρων της διακήρυξης και την επακόλουθη κύρωση της εν όλω απόρριψης προσφοράς η οποία παρουσιάζει απόκλιση από τις τεθείσες προδιαγραφές (βλ. και άρθρο 2.4.6 περ.η της διακήρυξης) ενώ παράλληλα ρητά ορίζεται ότι δεν επιτρέπονται οι εναλλακτικές προσφορές (βλ. άρθρο 2.4.1 της διακήρυξης).

Συνεπώς, προσφορά η οποία δεν πληροί τα ανωτέρω, ήτοι αποκλίνει από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή/και κείται εκτός των επιτρεπόμενων

αποκλίσεων, όπου αυτές προβλέπονται, καθίσταται απορριπτέα βάσει δέσμιας αρμοδιότητας της αναθέτουσας αρχής (βλ. κατ' αναλογία Απόφαση ΑΕΠΠ με αρ. 643/2018 και 1214/2020).

24. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος και προσωρινού μειοδότη όπως και η προσφορά του οικονομικού φορέα που κατετάγη 2^{ος} σε σειρά μειοδοσίας οι οποίοι προσφέρουν το ίδιο προϊόν, πρέπει να απορριφθούν αμφότερες ως μη πληρούσες τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Καταρχήν ισχυρίζεται ότι αντί η υπόβαση της τελικής επιφάνειας δρυός να αποτελείται από πολλές στρώσεις συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα (δηλαδή πολυστρωματικό φύλλο κόντρα πλακέ που το καθιστά αδιάβροχο), όπως προβλέπεται στις μελέτες και των δύο Ομάδων, αποτελείται από μία μεσαία στρώση σουηδικής σανίδας πεύκου πάχους 8mm από τεμάχια ενωμένα μηχανικά μεταξύ τους με τις ίνες τοποθετημένες κάθετα στις σανίδες της τελικής επιφάνειας της δρυός και από μία στρώση στήριξης πάχους τουλάχιστον 2mm από ξύλο ελάτου.

Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις οικείες απόψεις της ισχυρίζεται ότι πληρούνται οι τεχνικές προδιαγραφές χωρίς να προβαίνει σε ειδικότερους ισχυρισμούς επί του ως άνω λόγου (βλ. σκ. 13 της παρούσας).

Ο παρεβαίνων, ισχυρίζεται ότι από τα εκ μέρους του επισυναπτόμενα έγγραφα της προσφοράς του προκύπτουν με σαφήνεια, ακρίβεια, πληρότητα και χωρίς καμία απολύτως αμφιβολία όλες οι τεχνικές προδιαγραφές όπως διαστάσεις είδος, ποιότητα και όλες γενικά οι επί μέρους τεχνικές προδιαγραφές ενώ, εν τοις πραάγμασι, εμμένει στην ανάλυση του 2^{ου} λόγου της προσφυγής περί των σχετικών διατάσεων.

25. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω γίνεται δεκτός ο πρώτος λόγος της προσφυγής και τούτο διότι τόσο ο παρεμβαίνων όσο και η αναθέτουσα αρχή ουδέν συγκεκριμένο αναφέρουν προς αντίκρουση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, ήτοι ότι πληρούται η απαίτηση που αφορά στην υπόβαση της τελικής επιφάνειας δρυός η οποία κατά τις σαφείς διατάξεις της διακήρυξης πρέπει να αποτελείται από πολλές στρώσεις συγκολλημένες μεταξύ τους με

ειδική κόλλα, όπως προβλέπεται στις μελέτες και των δύο Ομάδων, παρά μόνο αορίστως ήτοι απαραδέκτως, ισχυρίζονται ότι πληρούνται όλες οι τεχνικές προδιαγραφές, ούτε όμως προσδιορίζουν από ποιο τυχόν έγγραφο της προσφοράς προκύπτει η πλήρωση της επίμαχης απαίτησης. Ούτε το γεγονός πιστοποίησης του προσφερόμενου προϊόντος από την **** δύναται να επικαλύψει την οικεία απαίτηση και τούτο διότι ουδείς άλλωστε ισχυρίστηκε πολλώ δε μάλλον δεν απέδειξε ότι πιστοποιούνται μόνο προϊόντα των οποίων η η υπόβαση της τελικής επιφάνειας δρυός αποτελείται από πολλές στρώσεις συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας αναφορικά με το μέρος αυτής με το οποίο κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές τόσο του προσφεύγοντος όσο και του 2^{ου} σε σειρά μειοδότη, για αμφότερες τις Ομάδες 1 και 2 και κατά το μέρος με το οποίο ανακηρύχθηκε ο ήδη παρεμβαίνων προσωρινός ανάδοχος (βλ. σκ. 19-21 και 23 της παρούσας και άρθρα 2.4.3.2 και 2.4.6 περ. η της διακήρυξης).

26. Επειδή αναφορικά με τον 2^ο ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί αναφοράς αόριστων διαστάσεων και αντιγραφής των τεχνικών προδιαγραφών στην τεχνική προσφορά τόσο του ήδη παρεμβαίνοντος όσο και του 2^{ου} μειοδότη, κρίνονται απορριπτέοι ως αβάσιμοι και τούτο διότι η ίδια η διακήρυξη σαφώς παρείχε την εν λόγω δυνατότητα κατά τα αναλυτικά εκτεθέντα στη σκ. 23 της παρούσας, ουδόλως δε ο προσφεύγων προσδιορίζει ότι σύμφωνα με τα στοιχεία της προσφοράς του αυτά κείνται εκτός αποδεκτών διαστάσεων. Συνεπώς, γίνονται δεκτοί οι οικείοι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και του παρεμβαίνοντος, όπως αναλυτικά εκτίθενται στις σκ. 13 και 14 της παρούσας επί του οικείου ισχυρισμού.

27. Επειδή, ωστόσο, λαβάνοντας υπόψη τη δεσμευτικότητα των όρων της διακήρυξης και επειδή, ουδόλως αποδείχθηκε ότι η υπόβαση της τελικής επιφάνειας δρυός των καθού αποτελείται από πολλές στρώσεις συγκολλημένες μεταξύ τους με ειδική κόλλα, ήτοι δεν αποδείχθηκε ουσιώδης απαίτηση της διακήρυξης, τεχνική προδιαγραφή, οι οποίες πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά,

παρέχεται αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς τους (βλ. σκ. 21 και 23 της παρούσας).

28. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

29. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

30. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 12 Φεβρουαρίου 2021 και εκδόθηκε στις 12 Φεβρουαρίου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Χρυσάνθη Ζαράρη

Ελένη Λεπίδα