

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21.05.2019 με την εξής σύνθεση:  
Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.04.2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 464/16.04.2019 της εταιρίας με την επωνυμία [...] και με δ.τ. [...], νομίμως εκπροσωπούμενη.

Κατά του [...] και της με αριθ. 45/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου [...] με την οποία εγκρίθηκαν τα Πρακτικά Νο 2 και Νο 4 περί αξιολόγησης των φακελών δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων.

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα [...], νομίμως εκπροσωπούμενου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της για τα είδη των Ομάδων 1 και 15 του δημοπρατούμενου αντικειμένου και έγινε αποδεκτή η

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα [...] για τα είδη της Ομάδας 1 του δημοπρατούμενου αντικειμένου.

2. Επειδή, με την Παρέμβασή του ο οικονομικός φορέας [...] αιτείται την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής και ως εκ τούτου την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά του για τα είδη της Ομάδας 1 του δημοπρατούμενου αντικειμένου.

3. Επειδή, με τη με αριθ. 26800/2018 Διακήρυξη του Δήμου [...] προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο την προμήθεια ειδών ατομικής προστασίας 2018 για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών του Δήμου [...] σε 33 Ομάδες με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για οποιαδήποτε/οποιοσδήποτε εκ των τριάντα τριών (33) ομάδων ή για το σύνολο αυτών, σε κάθε δε περίπτωση για το σύνολο των ειδών μίας ή/και περισσότερων ομάδων, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 80.947,53 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 26.10.2018 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 26.10.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 65697.

4. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ), ποσού 600,00 €, το οποίο συνιστά το κατώτατο κατά το νόμο ποσό παραβόλου το οποίο δέον να καταβάλλεται λαμβανομένης υπόψη της προϋπολογισθείσας αξίας των Ομάδων του δημοπρατούμενου αντικειμένου, στο οποίο αφορά η υπό κρίση Προσφυγή.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 80.947,53 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης,

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 05.04.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 15.04.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

7. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται, κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της, στο γεγονός ότι κατά τους ισχυρισμούς της έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της για τις Ομάδες 1 και 15 του δημοπρατούμενου αντικειμένου, προσδοκώντας εύλογα να αναλάβει την προμήθεια των ειδών των Ομάδων αυτών, ενώ κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα [...], στο γεγονός ότι, κατά τα κριθέντα στην ΕΑ ΣΤΕ ΑΝ 30/2019, ως μη οριστικώς αποκλεισθείσα διατηρεί το έννομο συμφέρον της για την άσκηση προσφυγής κατά της αποφάσεως περί αποδοχής της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα.

8. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1 και 360 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της με αριθ. 45/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου [...] κατά το μέρος που με αυτήν απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της για τις Ομάδες 1 και 15 του δημοπρατούμενου αντικειμένου με την αιτιολογία αφενός

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

για τα είδη της Ομάδας 1 – Γάντια Δερματοπάνινα ότι τα επίπεδα μηχανικών αντοχών δεν συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις της μελέτης (4,4,4,4 αντί για 4,1,3,2), ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης δεν ταυτίζεται με το προσκομιζόμενο δείγμα (αναφέρεται άλλη μάρκα από αυτή του πιστοποιητικού) και ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης του συστήματος είναι διαφορετικό από αυτό που κατατέθηκε στο πρωτόκολλο του Δήμου και αφετέρου για τα είδη της Ομάδας 15 – Φιλτομάσκες P2 (με βαλβίδα εκπνοής) ότι το δείγμα δεν φέρει στοιχεία κατασκευαστή, ότι δεν υποβλήθηκε στο σύστημα πιστοποιητικό συμμόρφωσης και ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης που κατατέθηκε στο πρωτόκολλο του Δήμου δεν ταυτίζεται με το προσκομιζόμενο δείγμα και δεν φέρει επικύρωση. Τις αιτιάσεις αυτές που αφορούν στην απόρριψη της προσφοράς της η προσφεύγουσα αποκρούει με την προσφυγή της, ισχυριζόμενη, αναφορικά με τα είδη της Ομάδας 1, ότι τα επίπεδα μηχανικών αντοχών των προσφερόμενων ειδών 4,4,4,4 είναι υψηλότερα από τα ζητούμενα, υπερκαλύπτοντας την επίμαχη προδιαγραφή, ότι στο πιστοποιητικό που συνοδεύει το προσκομισθέν δείγμα γαντιού αναγράφεται ο κωδικός 01.0020/1 EXTRA του προϊόντος, ο οποίος ταυτίζεται με τον κωδικό που αναγράφεται στο πιστοποιητικό που υπέβαλε με την προσφορά της η προσφεύγουσα, καθώς τα ψηφία 01.00 αποτελούν στοιχεία καταχώρησης του προϊόντος στο εμπορικό πρόγραμμα της εταιρίας και δεν διαφοροποιούν τον κωδικό του προϊόντος, σε κάθε δε περίπτωση ότι η αιτιολογία ότι «αναφέρεται άλλη μάρκα από αυτήν του πιστοποιητικού» είναι αόριστη καθότι η αναθέτουσα αρχή δεν αναφέρεται ειδικότερα στην μάρκα που αναγράφεται στο δείγμα ώστε να διαπιστωθεί πως αυτή διαφοροποιείται από την μάρκα του πιστοποιητικού που υποβλήθηκε αρχικώς, όπως και ότι το επίμαχο πιστοποιητικό έχει αναρτηθεί στο ΕΣΗΔΗΣ και έχει κατατεθεί και στο φυσικό φάκελο της προσφοράς της. Αναφορικά με τις πλημμέλειες των ειδών της Ομάδας 15 και δη ως προς την αιτίαση ότι το δείγμα δεν φέρει κατασκευαστή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το δείγμα φέρει τον κωδικό 44/2c, ο οποίος κωδικός αναγράφεται και στη δήλωση κατασκευαστή της προσφοράς της, όπου ο κατασκευαστής [...] δηλώνει ότι κατασκευάζει τις φιλτομάσκες για την προσφεύγουσα. Επίσης, η

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης που κατέθεσε ταυτίζεται με το προσκομιζόμενο δείγμα όπως προκύπτει από την δήλωση του κατασκευαστή, όπου αναφέρεται ο κωδικός MX-2006 FFP2VC και από το πιστοποιητικό που φέρει το δείγμα της μάσκας, όπου αναγράφονται τα στοιχεία της σήμανσης FFP2, κωδικός προϊόντος 44/2C και πρότυπο EN 149. Τέλος, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το γεγονός ότι το πιστοποιητικό δεν υποβλήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, παρά μόνον στο φυσικό φάκελο της προσφοράς της, δεν συνιστά πλημμέλεια καθότι η μη υποβολή του στο ΕΣΗΔΗΣ δεν συνιστά κατά τη διακήρυξη λόγο αποκλεισμού, ούτε επιβάλλεται επί ποινή απορρίψεως της προσφοράς της όπως και ότι από τη διακήρυξη δεν απαιτείται η επικύρωση πιστοποιητικών που προσκομίζονται από ημεδαπές επιχειρήσεις. Σε κάθε περίπτωση, αναφορικά με τις πλημμέλειες που αφορούν στα είδη των Ομάδων 1 και 15, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ζητήσει, κατ'άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, διευκρινίσεις επί της προσφοράς της. Τέλος, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα [...] για τα είδη της Ομάδας 1 του δημοπρατούμενου αντικειμένου, ισχυριζόμενη ότι το προϊόν που προσφέρει ο συνδιαγωνιζόμενος φορέας έχει επίπεδα μηχανικών αντοχών 4,1,3,2 με την παρατήρηση ότι στη νέα παραλαβή από τον Ιανουάριο του 2019, το προσφερόμενο γάντι θα κυκλοφορεί με τη νέα μέθοδο πιστοποίησης κατά EN 388:2016 με επίπεδα 2143X, δηλαδή δηλώνει ότι τα επίπεδα αντοχής του προσφερόμενου προϊόντος κατά το χρόνο παράδοσης θα είναι χαμηλότερων προδιαγραφών από τα ζητούμενα στη διακήρυξη. Για τους λόγους αυτούς, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης τόσο κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφορά της για τα είδη των Ομάδων 1 και 15 όσο και κατά το μέρος που γίνεται δεκτή η προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα [...] για τα είδη της Ομάδας 1.

10. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 12184/23.04.2019 έγγραφό της η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της επί της υπόψη Προσφυγής, υποστηρίζοντας, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της για τα είδη της Ομάδας 1 ότι, παρότι στην υποβληθείσα στο σύστημα υπεύθυνη δήλωση η

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

προσφεύγουσα αναφέρει ότι δέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης χωρίς να γίνεται αναφορά στις αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές για οποιοδήποτε προσφερόμενο είδος, για την Ομάδα 1- Γάντια δερματοπάνα να υπάρχει απόκλιση από τις ζητούμενες προδιαγραφές στο πεδίο των μηχανικών αντοχών, οι οποίες ακόμα κι αν δύναται να θεωρούνται καλύτερες, καθιστούν το προσφερόμενο είδος-γάντι σκληρό και τραχύ, με αποτέλεσμα να είναι δύσχρηστο για τους εργαζόμενους. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι το προσκομιζόμενο δείγμα αναγράφει εμπορική ονομασία Over Tech ενώ το πιστοποιητικό συμμόρφωσης αναγράφει ότι το προϊόν προέρχεται από την εταιρία [...], με συνέπεια να μην μπορεί να συσχετιστεί η εμπορική ονομασία του δείγματος με το περιεχόμενο του οικείου πιστοποιητικού ενώ κατά τα λοιπά επισημαίνει ότι εκ παραδρομής γράφτηκε στο πρακτικό ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης του συστήματος είναι διαφορετικό από αυτό που κατατέθηκε στο πρωτόκολλο του Δήμου. Αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι, παρότι η προσφεύγουσα υπέβαλε στην πλατφόρμα του διαγωνισμού το πιστοποιητικό συμμόρφωσης μόνο σε έντυπη μορφή, και όχι στην πλατφόρμα του διαγωνισμού, μετά από την αξιολόγησή του διαπίστωσε ότι το προσκομιζόμενο δείγμα δεν αναγράφει εμπορική ονομασία όπως απαιτείται όπως και ότι το πιστοποιητικό δεν φέρει φωτογραφία του προϊόντος ή του λογοτύπου αυτού, με συνέπεια να μην μπορεί να συσχετιστεί η εμπορική ονομασία που αναφέρεται στο πιστοποιητικό με το προσφερόμενο δείγμα. Αναφορικά με την έλλειψη επικύρωσης του πιστοποιητικού, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι, όπως προκύπτει από την υπ'αριθμ. πρωτ. 28584/09-11-2018 διευκρίνισή της, σε απάντηση σχετικού ερωτήματος, τα απαιτούμενα πιστοποιητικά συμμόρφωσης, θα πρέπει να είναι απλά επικυρωμένα αντίγραφα στην Ελληνική ή στην Αγγλική γλώσσα, επικύρωση την οποία δεν φέρει το προσκομισθέν πιστοποιητικό σε αντίθεση με άλλα πιστοποιητικά που προσκόμισε με την προσφορά της η προσφεύγουσα. Τέλος, αναφορικά με τις πλημμέλειες της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη αμφότερων των

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

Ομάδων, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι οι διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 δεν θα μπορούσαν να έχουν εφαρμογή, διότι δεν πρόκειται για ασάφεια ή επουσιώδη παράλειψη ή επουσιώδη πλημμέλεια ή πρόδηλο τυπικό σφάλμα της προσφοράς της προσφεύγουσας που επιδέχεται διόρθωση ή συμπλήρωση, αλλά για σφάλματα που θεραπεύονται μόνο με την προσκόμιση ή υποβολή νέου εγγράφου (π.χ. βεβαίωσης κατασκευαστή για την εμπορική ονομασία του προϊόντος της Ομάδας 1, επικυρωμένο πιστοποιητικό ή δείγμα με αναγραφή εμπορικής ονομασίας για το προϊόν της Ομάδας 15). Αναφορικά με τις αιτιάσεις της προσφυγής κατά της αποδοχής της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου και δη παρεμβαίνοντα οικονομικού φορέα [...], η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι ορθώς ανατέθηκε σε αυτόν η προμήθεια των ειδών της Ομάδας 1 διότι το συνημμένο στην προσφορά του πιστοποιητικό όπως και το προσκομισθέν δείγμα πληρούσαν τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Αναφορικά δε με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι, όπως προκύπτει από την προσφορά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα τα προς παράδοση είδη θα έχουν χαμηλότερες προδιαγραφές αντοχής από αυτές του προσφερόμενου δείγματος, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι οι αιτιάσεις αυτές αφορούν στο στάδιο παραλαβής των υπό προμήθεια ειδών, οπότε και, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 12 της διακήρυξης, θα κριθεί από την αρμόδια επιτροπή παραλαβής η απόκλιση ή μη των προδιαγραφών του δείγματος από τα τελικά παραδοτέα είδη, και σε περίπτωση απόκλισης ο ανάδοχος θα κηρυχθεί έκπτωτος. Ενώσει των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η αρμόδια Επιτροπή αφενός μεν ορθώς απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη των Ομάδων 1 και 15 του δημοπρατούμενου αντικειμένου, αφετέρου δε ορθώς έκανε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα για τα είδη της Ομάδας 1 του δημοπρατούμενου αντικειμένου.

11. Επειδή, παρεμβαίνει ο συνδιαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας [...], η οποία Παρέμβαση, ασκείται εν γένει παραδεκτώς και στη νόμιμη προθεσμία, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, αφού, η εν λόγω Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς τους ενδιαφερόμενους τρίτους στις 16.04.2019, οπότε

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

και έλαβε γνώση αυτής ο παρεμβαίνων, και η Παρέμβαση ασκήθηκε στις 23.04.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας. Εν προκειμένω, ο παρεμβαίνων έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν γίνεται δεκτή η τεχνική προσφορά του για τα είδη της Ομάδας 1. Με την Παρέμβασή του ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1 διότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία της προσφοράς της, οι μηχανικές αντοχές του προσφερόμενου είδους είναι διαφορετικές από τις ζητούμενες στη μελέτη της διακήρυξης, το μήκος του προσφερόμενου είδους είναι 20-25cm αντί για 27cm που ζητά η μελέτη, δεν αναφέρεται πουθενά η σύνθεση της μανσέτας του γαντιού και στο κατατεθέν δείγμα αναγράφεται άλλος κατασκευαστής/προμηθευτής και όχι η [...], όπως στο πιστοποιητικό, ελλείψεις οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν δύνατο να θεραπευθούν κατ'εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016. Επίσης, ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και για τα είδη της Ομάδας 15 διότι η προσφεύγουσα δεν έχει προσκομίσει ηλεκτρονικά το ζητούμενο πιστοποιητικό συμμόρφωσης, όπως τούτο ρητά προβλέπεται στο άρθρο 3 της Συγγραφής Υποχρεώσεων, σε κάθε δε περίπτωση διότι το κατατεθέν μόνον σε έντυπη μορφή πιστοποιητικό δεν έχει την απαιτούμενη κατά τον νόμο και την διακήρυξη επικύρωση όπως και διότι δεν έχει προσκομιστεί ούτε ηλεκτρονικά ούτε σε έντυπη μορφή, παρά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, δήλωση του κατασκευαστή, η οποία μόνον επισυνάπτεται στην προσφυγή επίσης χωρίς επικύρωση. Σε κάθε περίπτωση, ο παρεμβαίνων επισημαίνει ότι η προσφεύγουσα στην τεχνική προσφορά που αναπαραγάγει το σύστημα δεν παραπέμπει για τα είδη της Ομάδας 15 σε κανένα αρχείο της προσφοράς της σε αντίθεση με τα λοιπά είδη. Όλα αυτά τα στοιχεία κατά τον παρεμβαίνοντα δεν δύνατο να θεραπευθούν κατ'εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 από την αναθέτουσα αρχή, η οποία ορθώς απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15. Τέλος, αναφορικά με τις αιτιάσεις περί απόρριψης της προσφοράς του για τα είδη της Ομάδας 1, ο παρεμβαίνων



## Αριθμός απόφασης: 554/2019

αντικρούει τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας υποστηρίζοντας ότι η προσφορά του είναι πλήρης και σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης καθότι έχουν κατατεθεί ηλεκτρονικά και σε έντυπη μορφή το σύνολο των εγγράφων που ζητούσε η διακήρυξη όπως και το αντίστοιχο δείγμα, ήτοι έχουν κατατεθεί επικυρωμένο πιστοποιητικό γαντιού που αναφέρει το σύνολο των απαιτήσεων της μελέτης, υπεύθυνη δήλωση αποδοχής των όρων της διακήρυξης, υπεύθυνη δήλωση τεχνικής προσφοράς και δείγμα. Ως προς την αναφορά στην τεχνική προσφορά της ότι : «ΝΕΑ ΠΑΡΑΛΑΒΗ ΑΠΟ ΤΟΝ ΙΑΝΟΥΑΡΙΟ 2019 ΜΕ ΤΗ ΝΕΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗ EN 388:2016 2143X», ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι η αναφορά αυτή δεν έχει δεσμευτική ισχύ για τον παρόντα διαγωνισμό και ως προς την παράδοση. Ενόψει των ανωτέρω, ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας [...] αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής στο σύνολό της και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

12. Επειδή, στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368»* και στο άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για*

## Αριθμός απόφασης: 554/2019

να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...», όπως η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ 39/2017. Ήτοι, η Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαίνεται αιτιολογημένα.

15. Επειδή, στο άρθρο 54 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : *«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. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιάσμά για όλους τους χρήστες. Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιάσμά για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία*

### **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

αδικοιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 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, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή - όταν αυτά δεν υπάρχουν - σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο», 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». Ακολούθως, στο άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης, β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 {...}».

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

16. Επειδή, κατά τους όρους της υπόψη διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο του υπόψη διαγωνισμού, ορίζονται τα εξής : Στο Παράρτημα Ι – Γενικοί όροι του διαγωνισμού και στο άρθρο 1 με τίτλο : «Χρόνος και τόπος διεξαγωγής του διαγωνισμού» προβλέπεται ότι : «Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr), του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με το άρθρο 15 της Υ.Α. 56902/215/2-6-2017 (ΦΕΚ 1924 τ.Β) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Όσοι οικονομικοί φορείς επιθυμούν να λάβουν μέρος στο διαγωνισμό πρέπει να υποβάλλουν προσφορά στην αναθέτουσα αρχή με χρήση της πλατφόρμας ΕΣΗΔΗΣ εντός της προθεσμίας που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών είναι η Δευτέρα 29/10/2018 και ώρα 08:00:00 π.μ. Καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών είναι η Τρίτη 20/11/2018 και ώρα 15:00:00μ.μ. Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για οποιαδήποτε/οποιοσδήποτε εκ των τριάντα τριών (33) ομάδων ή για το σύνολο αυτών με βάση τους πίνακες του προϋπολογισμού, του Παραρτήματος Β'(39/2018 μελέτη). Η οικονομική τους προσφορά θα είναι συντεταγμένη σύμφωνα με το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς ΓΙΑ ΚΑΘΕ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΟΜΑΔΑ ΕΙΔΩΝ όπως παρουσιάζεται στο συνημμένο Παράρτημα Ε'. Σε κάθε περίπτωση η υποβολή προσφοράς (μερική ή ολική) αφορά στο σύνολο των ειδών της επιλεγόμενης ομάδας/τμήματος. {...} Ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίζεται η Τρίτη 27/11/2018 και ώρα 11:00 π.μ. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας & ώρας υποβολής προσφορών δεν υπάρχει δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

σύστημα. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 9 της ΥΑ 56902/215/2-6-2017. Οι προσφορές κατατίθενται σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με το Ν.4412/2016 (Α' 147) ιδίως τα άρθρα 36 και 37 και την ΥΑ 56902/215/2-6-2017 "Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)". Στο άρθρο 3 με τίτλο «Γλώσσα της διαδικασίας» προβλέπεται ότι : «3.2. Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το Ν. 1497/1984 (Α' 188). Ειδικότερα, όλα τα δημόσια έγγραφα που αφορούν αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς και που θα κατατεθούν από τους προσφέροντες στην παρούσα διαδικασία, θα είναι νόμιμα επικυρωμένα, και η μετάφραση των εν λόγω εγγράφων μπορεί να γίνει είτε από τη μεταφραστική υπηρεσία του ΥΠ.ΕΞ., είτε από το αρμόδιο προξενείο, είτε από δικηγόρο κατά την έννοια των άρθρων 454 του Κ.Πολ.Δ. και 53 του Κώδικα περί Δικηγόρων, είτε από ορκωτό μεταφραστή της χώρας προέλευσης, αν υφίσταται στη χώρα αυτή τέτοια υπηρεσία. 3.3. Επιτρέπεται αντίστοιχα η κατάθεση οιοδήποτε δημόσιου εγγράφου και δικαιολογητικού που αφορά αλλοδαπή Επιχείρηση με τη μορφή επικυρωμένης φωτοτυπίας προερχόμενης είτε από το νόμιμο επικυρωμένο έγγραφο από το αρμόδιο Προξενείο της χώρας του προσφέροντος, είτε από το πρωτότυπο έγγραφο με την σφραγίδα "Apostile" σύμφωνα με την συνθήκη της Χάγης της 05-10-61. Η επικύρωση αυτή πρέπει να έχει γίνει από δικηγόρο κατά την έννοια των άρθρων 454 του Κ.Π.Δ. και 53 του Κώδικα περί Δικηγόρων. Ειδικά τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα μπορούν να συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο». Στο άρθρο 8 με τίτλο «Περιεχόμενα προσφορών» και στις

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

παραγράφους Α1. Δικαιολογητικά συμμετοχής και Α2. Τεχνική Προσφορά ορίζονται τα εξής : «Οι συμμετέχοντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με το άρθρο 15 της ΥΑ 57654/215/2-6-2017 (ΦΕΚ 1924Β) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», όπως αναλυτικά περιγράφονται κατωτέρω: {...} III. Υπεύθυνη Δήλωση Ν.1599/86 του οικονομικού φορέα ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσας διακήρυξης και της υπ' αριθ. 39/2018 μελέτης, (σε περίπτωση μη συμφωνίας με κάποιον/ους από τους όρους αυτούς, οφείλει να το αναφέρει στην υπεύθυνη δήλωση προκειμένου να αξιολογηθεί από την αρμόδια επιτροπή). Διευκρίνιση : Οι ανωτέρω υπεύθυνες δηλώσεις μπορεί να φέρουν ημερομηνία εντός του διαστήματος από την δημοσίευση της παρούσας διακήρυξης έως και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ,υπογράφονται ψηφιακά, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. IV. Οι υποψήφιοι ανάδοχοι με την προσφορά τους θα προσκομίσουν δείγμα του κάθε προσφερόμενου είδους. Το κάθε δείγμα θα φέρει την ένδειξη «ΟΜΑΔΑ ...» με τον αντίστοιχο αριθμό της και την ονομασία του είδους, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της 39/2018 μελέτης. Σημειώνεται ότι τα δείγματα των τελικών αναδόχων θα παραμείνουν στην Υπηρεσία ώστε να συγκρίνονται με τα είδη προς παράδοση, τα οποία θα είναι ίδια με τα αντίστοιχα προσκομιζόμενα δείγματα. Τα δείγματα θα επιστρέφονται στον ανάδοχο αμέσως μετά την οριστική παράδοση του συνόλου των ειδών της κάθε ομάδας. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

αρχή, σε έντυπη μορφή, σε σφραγισμένο φάκελο και κατατίθενται στο πρωτόκολλο του Δήμου επί αποδείξει, προς την Επιτροπή του διαγωνισμού, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τη παρ 1. Ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. (Τα δικαιολογητικά προσκομίζονται στο Πρωτόκολλο του Δήμου, με διαβιβαστικό όπου θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά) Σε περίπτωση όπου τα στοιχεία αυτά δεν προσκομισθούν εντός της προαναφερόμενης προθεσμίας των τριών (3) εργασίμων ημερών, η ηλεκτρονική προσφορά του υποψηφίου δεν αποσφραγίζεται και αποκλείεται από τη διαδικασία του διαγωνισμού {...} Α2. Τεχνική Προσφορά. Στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», υποβάλλονται ηλεκτρονικά τα κάτωθι: Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. Εφόσον απαιτήσεις της διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία». Στο άρθρο 13 με τίτλο «Απόρριψη προσφορών» ορίζεται ότι : «1. Κάθε έλλειψη δικαιολογητικού του άρθρου 8 «Περιεχόμενο Προσφορών» που θα διαπιστωθεί μετά από έλεγχο, θα

## Αριθμός απόφασης: 554/2019

συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς. 2. Προσφορά που ορίζει μικρότερο από το ζητούμενο χρόνο ισχύος απορρίπτεται ως απαράδεκτη». Τέλος, στο άρθρο 26 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «4. Οι υποψήφιοι ανάδοχοι θα προσκομίσουν δείγμα του κάθε προσφερόμενου είδους. Το κάθε δείγμα θα φέρει την ένδειξη «ΟΜΑΔΑ ...» με τον αντίστοιχο αριθμό της και την ονομασία του είδους, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της 39/2018 μελέτης. Σημειώνεται ότι τα δείγματα των τελικών αναδόχων θα παραμείνουν στην Υπηρεσία ώστε να συγκρίνονται με τα είδη προς παράδοση, τα οποία θα είναι ίδια με τα αντίστοιχα προσκομιζόμενα δείγματα. Τα δείγματα θα επιστρέφονται στον ανάδοχο αμέσως μετά την οριστική παράδοση του συνόλου των ειδών της κάθε ομάδας».

17. Επειδή, στο Παράρτημα Β' της Διακήρυξης με τίτλο «Ειδικοί όροι Διαγωνισμού» προβλέπεται ότι : «Όλα τα είδη ατομικής προστασίας που περιγράφονται στη μελέτη θα είναι άριστης ποιότητας κατασκευασμένα από πρωτογενή υλικά. Θα είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με εγκεκριμένες προδιαγραφές, θα διαθέτουν πιστοποιητικά συμμόρφωσης & σήμα CE σύμφωνα με την ΚΥΑ 53361/2006 (ΦΕΚ 1503/Β'/11-10-2006), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει». Ειδικότερα για είδη της Ομάδας 1 – Γάντια Δερματοπάνινα ορίζονται οι εξής προδιαγραφές : «Πεδίο χρήσης: Εργασίες στις οποίες απαιτείται προστασία από απλούς μηχανικούς κινδύνους (τριβές, συμπίεσεις, εκδορές) σε στεγνό περιβάλλον όπως εργαζόμενοι σε απορριμματοφόρα, οικοδόμοι, σε κήπους, μηχανοτεχνίτες. Τεχνικές προδιαγραφές: Μήκος περίπου 27 cm. Το εμπρός μέρος γαντιού και τα δάκτυλα από βόειο δέρμα με ενίσχυση από δεύτερο στρώμα δέρματος στο εμπρός μέρος του και το πίσω μέρος από βαμβακερό ύφασμα με ελαστική ταινία σύσφιξης και ενισχυμένη μανσέτα με βουλκανισμένο ελαστικό. Μεγέθη 30% Νο9, 70% Νο10. Πρότυπα: EN 388, 420 με επίπεδα μηχανικών αντοχών 4,1,3,2 όπου □ 4 (τριβή) □ 1 (κοπή με λεπίδα) □ 3 (διάσχιση) □ 2 (διάτρηση). Σήμανση: □ CE □ Προμηθευτής, Κωδικός προϊόντος, Έτος κατασκευής □ Εικονόσημο προστασίας από μηχανικούς κινδύνους και οι κωδικοί 4,1,3,2» και για τα είδη της Ομάδας 15 – Φιλτρομάσκες P2 (με βαλβίδα εκπνοής) ορίζονται οι εξής προδιαγραφές : «Πεδίο χρήσης: Κατά τις εργασίες



## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

που απαιτούν προστασία από σκόνη και οσμές. Τεχνικές προδιαγραφές: □ Μάσκα με ενσωματωμένο φίλτρο κατακράτησης σκόνης από συνθετικό υλικό με διπλό ιμάντα προσαρμογής που θα καλύπτει μύτη, στόμα και πηγούνι. □ Θα φέρει ενεργό άνθρακα για την κατακράτηση των τοξικών οσμών. □ Διατίθεται σε συσκευασίες ανά 10-20-30 τεμάχια. Αν τηρηθούν οι κανόνες υγιεινής μπορεί να χρησιμοποιηθεί μέχρις ότου ο χρήστης αντιληφθεί ότι δυσχεραίνεται η αναπνοή του. Πρότυπο: EN 149. Σήμανση: Η μάσκα και τα φίλτρα πρέπει να έχουν ανεξίτηλα τυπωμένα τα εξής: □ CE □ FFP2 □ Κατασκευαστής, Κωδικός προϊόντος, Έτος κατασκευής □ Κωδικός Εργαστηρίου Πιστοποίησης». Τέλος, στο άρθρο 3 της Συγγραφής Υποχρεώσεων με τίτλο : «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΣΥΝΤΑΞΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» ορίζεται ότι : «Οι υποψήφιοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για οποιαδήποτε/οποιοσδήποτε εκ των τριάντα τριών (33) ομάδων ή για το σύνολο αυτών. Η οικονομική τους προσφορά θα είναι συντεταγμένη σύμφωνα με το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς ΓΙΑ ΚΑΘΕ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΟΜΑΔΑ ΕΙΔΩΝ όπως παρουσιάζεται στο συνημμένο παράρτημα. Αντίστοιχα θα ανακηρυχθούν μειοδότες ανά ομάδα ή ομάδες του προϋπολογισμού της μελέτης. Κριτήριο κατακύρωσης αποτελεί η χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή ανά ομάδα ειδών συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%. Με την υποβολή κάθε προσφοράς οι υποψήφιοι ανάδοχοι: 1. Αποδέχονται πλήρως και ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσας μελέτης (σε περίπτωση μη συμφωνίας με κάποιον/ους από τους όρους αυτούς, οφείλει να το αναφέρει στην υπεύθυνη δήλωση προκειμένου να αξιολογηθεί από την αρμόδια επιτροπή). 2. Θα υποβάλουν τα απαραίτητα αντίγραφα πιστοποιητικών συμμόρφωσης σε ισχύ για κάθε προσφερόμενο είδος από διαπιστευμένους/αναγνωρισμένους φορείς πιστοποίησης. Σημειώνεται ότι το προσκομιζόμενο ανά είδος πιστοποιητικό συμμόρφωσης, θα φέρει για κάθε προσφερόμενο είδος την εμπορική ονομασία και τον αντίστοιχο κωδικό είδους ενώ θα αναφέρεται στο αντίστοιχο προσκομιζόμενο δείγμα. 3. Θα προσκομίσουν δείγμα του κάθε προσφερόμενου είδους. Το κάθε δείγμα θα φέρει την ένδειξη «ΟΜΑΔΑ ...» με τον αντίστοιχο αριθμό της και την ονομασία του είδους, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας μελέτης. Σημειώνεται ότι

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

τα δείγματα των τελικών αναδόχων θα παραμείνουν στην Υπηρεσία ώστε να συγκρίνονται με τα είδη προς παράδοση, τα οποία θα είναι ίδια με τα αντίστοιχα προσκομιζόμενα δείγματα. Τα δείγματα θα επιστρέφονται στον ανάδοχο αμέσως μετά την οριστική παράδοση του συνόλου των ειδών της κάθε ομάδας. 4. Θα προσκομίσουν βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης από τουλάχιστον δύο (2) παραδόσεις σε ιδιωτικό ή δημόσιο φορέα την τελευταία διετία. Σε περίπτωση που ο υποψήφιος ανάδοχος έχει συνάψει σύμβαση προμήθειας ειδών ατομικής προστασίας την τελευταία πενταετία με τον Δήμο [...], υποχρεωτικά θα καταθέσει τη σχετική βεβαίωση καλής εκτέλεσης. 5. Τα παραδοτέα από αυτούς είδη θα είναι ίδια με τα προσκομιζόμενα δείγματα. 6. Για τα είδη απαιτείται η προμήθεια διαφορετικών μεγεθών, θα αναλάβουν να προσέλθουν σε χώρο που θα υποδείξει η αρμόδια Υπηρεσία προκειμένου να προσκομίσουν προς δειγματισμό, το σύνολο των ζητούμενων μεγεθών ανά είδος, προκειμένου να ακολουθήσει η ορθή παραγγελία τους. 7. Δέχονται να παραδώσουν τα είδη σε χρόνο και τόπο που θα υποδεικνύει η αρμόδια υπηρεσία του Δήμου».

18. Επειδή, σύμφωνα με τις γενικές αρχές του δικαίου του δημοσίου συμβάσεων, αλλά και κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ,

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

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

20. Επειδή, οι τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης συνιστούν ουσιώδεις και απαραίτους όρους και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, καθιστώντας απορριπτέα κάθε αποκλίνουσα προσφορά, κατά πάγια νομολογία των Δικαστηρίων (ΣΤΕ ΕΑ 409/2009, ΔΕφΑθ Αναστ. 350/2013, 545/2014, 446/2015).

21. Επειδή, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1 – Γάντια Δερματοπάνινα, με την αιτιολογία ότι : «τα επίπεδα μηχανικών αντοχών δεν συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις της μελέτης (4,4,4,4 αντί για 4,1,3,2)» γίνονται δεκτά τα εξής : Με τις ορισθείσες στην διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές προσδιορίζονται επακριβώς τα επίπεδα μηχανικών αντοχών που πρέπει να πληρούν τα είδη της Ομάδας 1 – Γάντια Δερματοπάνινα ως εξής : 4,1,3,2, όπου με 4 ορίζεται η τριβή, με 1 η κοπή με λεπίδα, με 3 η διάσχιση και με 2 η διάτρηση και χωρίς να τίθενται περιθώρια διακύμανσης των ως άνω τιμών. Όπως άλλωστε συμπληρωματικώς εκθέτει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, γάντια με υψηλότερους δείκτες τιμών αντοχών, ακόμα κι αν δύναται να θεωρηθεί ότι έχουν καλύτερη αντοχή, καθιστούν το γάντι σκληρό και τραχύ, με αποτέλεσμα να είναι δύσχρηστο για τους εργαζόμενους. Τούτων δοθέντων προκύπτει εύλογα ότι τα προσφερόμενα είδη γαντιών πρέπει να πληρούν επακριβώς τις τιμές μηχανικών αντοχών που τίθενται με την διακήρυξη, ειδάλλως δεν θα είναι κατάλληλα για την χρήση για την οποία προορίζονται. Ενόψει των ανωτέρω, στην κριθείσα περίπτωση τα προσφερόμενα από την προσφεύγουσα γάντια, ακόμα κι αν έχουν επίπεδα

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

μηχανικών αντοχών 4,4,4,4, ήτοι υψηλότερα από τα ζητούμενα, αποκλίνουν από τα ζητούμενα επίπεδα αντοχών και ως εκ τούτου ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1 με την ως άνω αιτιολογία, απορριπτόμενου του οικείου λόγου προσφυγής.

22. Επειδή, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1 – Γάντια Δερματοπάνινα με την αιτιολογία ότι το προϊόν στο οποίο αναφέρεται το πιστοποιητικό συμμόρφωσης δεν ταυτίζεται με το προσκομιζόμενο δείγμα διότι στο δείγμα αναφέρεται άλλη μάρκα από αυτήν του πιστοποιητικού, γίνονται δεκτά τα εξής : Όπως προκύπτει από τις τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται για τα είδη της Ομάδας 1, αυτά θα πρέπει να είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με εγκεκριμένες προδιαγραφές, να διαθέτουν πιστοποιητικά συμμόρφωσης και σήμα CE, ειδικότερα δε θα πρέπει, πέραν της σήμανσης CE, να αναφέρεται ο προμηθευτής τους, το έτος κατασκευής και ο κωδικός προϊόντος. Περαιτέρω, κατά τους όρους της διακήρυξης, το προσκομισθέν για τα προσφερόμενα είδη γαντιών πιστοποιητικό συμμόρφωσης πρέπει να αναγράφει την εμπορική ονομασία του προσφερόμενου είδους, τον κωδικό του είδους και το δείγμα το οποίο αντιστοιχεί. Συνεπώς, παρότι εκ των όρων της διακήρυξης απαιτείται κατ'αρχήν τα προσφερόμενα είδη γαντιών της Ομάδας 1 να κατασκευάζονται σύμφωνα με εγκεκριμένα πρότυπα και να φέρουν τη σήμανση CE, περαιτέρω ζητείται να αναφέρεται ο προμηθευτής τους, ο οποίος ενδέχεται να είναι διαφορετικό πρόσωπο από τον κατασκευαστή ενώ στο πιστοποιητικό συμμόρφωσης απαιτείται περαιτέρω να αναγράφεται και η εμπορική ονομασία του είδους. Στην κριθείσα περίπτωση, όπως ορθώς σημειώνει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, στο προσκομιζόμενο δείγμα αναγράφεται η εμπορική ονομασία του προσφερόμενου προϊόντος Over Tech ενώ στο πιστοποιητικό συμμόρφωσης αναγράφεται μόνον η ονομασία [...], ήτοι δεν συμπίπτει η εμπορική ονομασία του προσφερόμενου είδους μεταξύ των δύο στοιχείων της προσφοράς. Παρόλα αυτά, γίνεται αντιληπτό ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης αναφέρεται στην εταιρία [...] διότι αυτή συνιστά την προμηθεύτρια εταιρία του είδους, ως τούτο απαιτείται να αναφέρεται σύμφωνα

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, παραλείποντας βέβαια περαιτέρω αναφορά στην εμπορική ονομασία του είδους. Ως εκ τούτου, παρά την μη σύμπτωση ως προς την εμπορική ονομασία του προσφερόμενου είδους, από την αντιπαραβολή των στοιχείων του δείγματος με το περιεχόμενο του προσκομισθέντος πιστοποιητικού συμμόρφωσης για τα γάντια της Ομάδας 1 προκύπτει ότι, σε αμφότερα αναγράφεται ο ίδιος κωδικός προϊόντος 20/1, τα δε ψηφία 01.00 που προηγούνται του αριθμού 20/1, ως ορθώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα αποτελούν στοιχεία καταχώρησης του προϊόντος στο εμπορικό πρόγραμμα της εταιρίας, χωρίς να διαφοροποιούν τον κωδικό του προϊόντος, με συνέπεια να είναι κατ'αρχήν δυνατός ο συσχετισμός του προσκομισθέντος πιστοποιητικού συμμόρφωσης με το αντίστοιχο δείγμα. Υπό τα δεδομένα αυτά και λαμβάνοντας υπόψη ότι κατά τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές απαιτείται αναφορά στον προμηθευτή του προσφερόμενου είδους, η αναφορά του πιστοποιητικού συμμόρφωσης μόνον στην προμηθεύτρια εταιρία του προσφερόμενου είδους, ήτοι στην εταιρία [...], και όχι στην εμπορική ονομασία αυτού, θα μπορούσε να αποτελέσει αντικείμενο διευκρινίσεως εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, κατ'εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, μη οδηγώντας άνευ ετέρου στην απόρριψη του προσφερόμενου είδους μόνο εκ του λόγου τούτου, γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της προσφεύγουσας περί τούτου.

23. Επειδή, τέλος, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1 λόγω του ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης που υποβλήθηκε στο σύστημα είναι διαφορετικό από αυτό που υποβλήθηκε στο πρωτόκολλο, από την επισκόπηση των στοιχείων της προσφοράς της προσφεύγουσας προκύπτει ότι η αιτίαση αυτή είναι μη νόμιμη, ως άλλωστε συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, σημειώνοντας ότι «εκ παραδρομής γράφτηκε στο πρακτικό ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης του συστήματος είναι διαφορετικό από αυτό που κατατέθηκε στο πρωτόκολλο του Δήμου». Συνεπώς, εσφαλμένως απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1 με την ως άνω αιτιολογία, γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της προσφεύγουσας περί τούτου .

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

24. Επειδή, παρά τα κριθέντα στις σκέψεις 22-23 της παρούσας, η προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1 ορθώς απορρίφθηκε για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στη σκέψη 21 της παρούσας.

25. Επειδή, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15 – Φιλτρομάσκες P2 (με βαλβίδα εκπνοής), με την αιτιολογία ότι : «δεν υποβλήθηκε στο σύστημα πιστοποιητικό συμμόρφωσης» γίνονται δεκτά τα εξής : Κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 36 του Ν. 4412/2016 με τίτλο : «Υποχρέωση χρήσης - Λειτουργία ΕΣΗΔΗΣ» : «1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. 2. Το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να συμμορφώνεται με: α) τις απαιτήσεις του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α` και β) τους κανόνες του παρόντος άρθρου και των άρθρων 22 και 37. Πέραν των ανωτέρω το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να τηρεί τα οριζόμενα: α) στο ν. [3979/2011](#) (Α` 138) και στην κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσα νομοθεσία, ιδίως στο Πλαίσιο Παροχής Υπηρεσιών Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (ΠΗΔ), το οποίο κυρώθηκε με την ΥΑΠ/Φ.40.4/1/989/2012 απόφαση του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β` 1301) και β) στο π.δ. [25/2014](#) (Α` 44). 3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών σχετικά με : α) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων που συνάπτονται, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών, β) τους όρους και τις προϋποθέσεις

## Αριθμός απόφασης: 554/2019

για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων και γ) τον καθορισμό και την εφαρμογή μέτρων εκπαίδευσης των χρηστών, μέσω σχετικών προγραμμάτων και σεμιναρίων εκπαίδευσης και επιμόρφωσης ή με τη σύνταξη κωδίκων πρακτικής». Κατ' εξουσιοδότηση της προαναφερόμενης διάταξης του άρθρου 36 του Ν.4412/2016, με την ΚΥΑ 56902/215/02.06.2017 (ΦΕΚ Β' 1924) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ» ορίζονται στο άρθρο 8 με τίτλο «Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων» τα εξής : «1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με :

- την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία»
- την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού
- την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους : - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά» - «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου».

2. Τα σχετικά στοιχεία αποστολής, κοινοποίησης, υποβολής ή ανάρτησης που αποτυπώνονται στις αντίστοιχες οθόνες της διεπαφής του χρήστη, και ειδικότερα ο καταγεγραμμένος χρόνος αυτών, αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του Συστήματος. Οι σχετικές προθεσμίες αρχίζουν την επομένη της ημέρας της προαναφερθείσας κατά περίπτωση αποστολής, κοινοποίησης ή υποβολής και λήγουν όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και, αν είναι κατά το νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επομένη εργάσιμη. 3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του Συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/EK (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας. 4. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς, τα γνωμοδοτικά όργανα και οι εποπτικοί και ελεγκτικοί μηχανισμοί υποβάλλουν και αναρτούν μέσω του συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014, τα άρθρα 3 και 5 της αριθ. ΥΑΠ/Φ.40.4/3/1031 «Ρυθμίσεις για το Ηλεκτρονικό Δημόσιο Έγγραφο» (ΦΕΚ Β` 1317/2012) και τις διατάξεις της παρούσας». Ακολούθως, στο άρθρο 37 του Ν. 4412/2016 με τίτλο : «Πολιτική ασφαλείας ΕΣΗΔΗΣ» ορίζονται τα εξής : «1. Το επίπεδο ασφαλείας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. πρέπει να είναι ανάλογο προς τους κινδύνους. 2. Στα εργαλεία και τις συσκευές για την ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή προσφορών, καθώς και για την ηλεκτρονική παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής πρέπει: α) να είναι διαθέσιμες στους ενδιαφερομένους οι πληροφορίες σχετικά με τις προδιαγραφές για την ηλεκτρονική υποβολή προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, συμπεριλαμβανομένης της κρυπτογράφησης και της χρονοσήμανσης, β) να απαιτούνται προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές, όπως ορίζονται στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να αποδέχονται τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που υποστηρίζονται από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό, λαμβάνοντας υπόψη αν τα πιστοποιητικά χορηγούνται από έναν πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/ 767/EK της Επιτροπής, ανεξάρτητα από το αν έχουν δημιουργηθεί με ή χωρίς ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφών, με την επιφύλαξη της συμμόρφωσης με τις ακόλουθες προϋποθέσεις: αα) οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να καθορίζουν τον απαιτούμενο μορφότυπο προηγμένων υπογραφών, βάσει των μορφοτύπων που έχουν θεσπιστεί με την Απόφαση 2011/130/ΕΕ της Επιτροπής και να θέτουν σε εφαρμογή τα αναγκαία μέτρα ώστε να είναι σε θέση να επεξεργαστούν τεχνικά



## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

τους εν λόγω μορφότυπους· όταν χρησιμοποιείται διαφορετικός μορφότυπος ηλεκτρονικής υπογραφής, τότε η ηλεκτρονική υπογραφή ή ο φορέας του ηλεκτρονικού εγγράφου περιλαμβάνει πληροφορίες σχετικά με τις ισχύουσες δυνατότητες επικύρωσης, υπό την ευθύνη της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ). Οι δυνατότητες επικύρωσης επιτρέπουν στην αναθέτουσα αρχή να επικυρώνει, σε σύγχρονη σύνδεση, δωρεάν και κατά τρόπο κατανοητό για άτομα με διαφορετική μητρική γλώσσα, την ηλεκτρονική υπογραφή που έχει παραληφθεί, ως προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, υποστηριζόμενη από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό. Η ΕΕΤΤ κοινοποιεί τις πληροφορίες σχετικά με τον πάροχο των υπηρεσιών επικύρωσης στην Επιτροπή. ββ) σε περίπτωση προσφορών που υπογράφονται με την υποστήριξη αναγνωρισμένου πιστοποιητικού που περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπίστευσης, οι αναθέτουσες αρχές δεν πρέπει να εφαρμόζουν πρόσθετες απαιτήσεις που ενδέχεται να εμποδίσουν τη χρήση των εν λόγω υπογραφών από τους προσφέροντες. Για τα έγγραφα που χρησιμοποιούνται στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης και υπογράφονται από αρμόδια αρχή κράτους - μέλους ή άλλο φορέα έκδοσης, η αρμόδια αρχή ή φορέας έκδοσης μπορεί να καθορίζει τον απαιτούμενο μορφότυπο προηγμένων υπογραφών, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της παρ. 2 του άρθρου 1 της Απόφασης 2011/130/ΕΕ. Επίσης, θέτει σε εφαρμογή τα μέτρα που είναι αναγκαία ώστε να είναι σε θέση να επεξεργαστεί τεχνικά τους μορφότυπους αυτούς, συμπεριλαμβάνοντας στο σχετικό έγγραφο τις πληροφορίες που απαιτούνται για την επεξεργασία της υπογραφής. Τα έγγραφα αυτά περιλαμβάνουν στην ηλεκτρονική υπογραφή ή στο φορέα του ηλεκτρονικού εγγράφου πληροφορίες σχετικά με τις υφιστάμενες δυνατότητες επικύρωσης που επιτρέπουν την επικύρωση της παραλαμβανόμενης ηλεκτρονικής υπογραφής σε σύγχρονη σύνδεση, δωρεάν και κατά τρόπο κατανοητό για τα άτομα με διαφορετική μητρική γλώσσα». Ήτοι, εκ των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι η διενέργεια διαγωνισμών προϋπολογισθείσας αξίας άνω των 60.000 ευρώ γίνεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., δια της οποίας υποβάλλονται, παραλαμβάνονται και διαβιβάζονται

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

ηλεκτρονικά οι προσφορές και οι αιτήσεις συμμετοχής των οικονομικών φορέων-χρηστών του συστήματος, οι οποίοι απαιτείται να διαθέτουν προς τούτο προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, όπως αυτή χορηγείται υπό τις ειδικότερες προϋποθέσεις του νόμου. Τέλος, τα σχετικά με την ηλεκτρονική διενέργεια των διαγωνισμών και την ηλεκτρονική υποβολή προσφορών ορίζονται και στα άρθρα 2 και 8 του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, όπως οι διατάξεις αυτές αναφέρονται αναλυτικά στη σκέψη 16 της παρούσας.

26. Επειδή, από την ισχύουσα ως άνω νομοθεσία σε συνδυασμό με τους όρους των άρθρων 1 και 8 του Παραρτήματος Ι και του άρθρου 3 της Συγγραφής Υποχρεώσεων της υπόψη διακήρυξης προκύπτει εναργώς ότι οι συμμετέχοντες στον υπόψη διαγωνισμό υποβάλλουν υποχρεωτικά τις προσφορές τους ηλεκτρονικά μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου μαζί με την αίτηση συμμετοχής-προσφορά υποβάλλονται ηλεκτρονικά, επί ποινή αποκλεισμού, και τα οριζόμενα στην διακήρυξη έγγραφα της τεχνικής προσφοράς, μεταξύ των οποίων συγκαταλέγεται και το ζητούμενο πιστοποιητικό συμμόρφωσης για τα προσφερόμενα σε κάθε Ομάδα είδη. Άλλωστε, εκ των όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι η υποχρέωση υποβολής σε έντυπη μορφή στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής εγγράφων της προσφοράς, αφορά σε έγγραφα τα οποία έχουν ούτως ή άλλως υποβληθεί κατ'αρχήν ηλεκτρονικά, και τα οποία είναι σε κάθε περίπτωση κρίσιμο να προσκομισθούν και σε πρωτότυπη μορφή ενώπιον της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς, η μη ηλεκτρονική υποβολή του ζητούμενου πιστοποιητικού συμμόρφωσης για τα είδη της Ομάδας 15 ουδόλως θεραπεύεται εκ της υποβολής του εν λόγω πιστοποιητικού σε έντυπη μορφή, σε κάθε δε περίπτωση η μη ηλεκτρονική υποβολή του επίμαχου πιστοποιητικού συνιστά πλημμέλεια της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15, η οποία ορθώς απορρίφθηκε εκ του λόγου τούτου, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

27. Επειδή, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15 με την αιτιολογία ότι : «το πιστοποιητικό συμμόρφωσης που κατατέθηκε στο πρωτόκολλο του Δήμου δεν

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

φέρει επικύρωση», γίνονται δεκτά τα εξής : Πράγματι από τα οριζόμενα στις παραγράφους 3.2. και 3.3. του άρθρου 3 της διακήρυξης προκύπτει ότι η υποχρέωση επικύρωσης αφορά μόνον στα δημόσια έγγραφα και λοιπά δικαιολογητικά έγγραφα της προσφοράς, τα οποία υποβάλλονται από αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς/επιχειρήσεις. Παρόλα αυτά, αναφορικά με την υποχρέωση επικύρωσης των δημόσιων ή/και ιδιωτικών εγγράφων ισχύουν τα οριζόμενα στο άρθρο 1 του ν.4250/2014 «Διοικητικές απλουστεύσεις, καταργήσεις Ν.Π., αξιολόγηση, διαθεσιμότητα κλπ. Δημοσίων υπαλλήλων» (Α'74/26.3.2014), ήτοι ισχύει ότι: «1. Οι διατάξεις του Κώδικα αυτού εφαρμόζονται στο Δημόσιο, στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης και στα άλλα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, εκτός αν άλλως ορίζεται σε επιμέρους διατάξεις. 2. Οι παράγραφοι 3 και 4 του άρθρου 11 του ν.2690/1999 (Α'45) καταργούνται και η παράγραφος 2 του ίδιου άρθρου αντικαθίσταται ως εξής: α. Οι ρυθμίσεις της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται στο Δημόσιο, τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ), τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα Δικαστήρια όλων των βαθμών, τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου που ανήκουν στο Κράτος ή επιχορηγούνται τακτικώς, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις από κρατικούς πόρους κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, τις δημόσιες επιχειρήσεις και τους οργανισμούς που προβλέπονται στις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 3249/2005, καθώς και στα νομικά πρόσωπα και τις επιχειρήσεις των ΟΤΑ. β. δεν υφίσταται πλέον η υποχρέωση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων, με την επιφύλαξη της περίπτωσης δ' και των εγγράφων που προσκομίζονται για δικαστική χρήση, που έχουν εκδοθεί από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α' ή επικυρωμένων αντιγράφων των εγγράφων αυτών από τους ενδιαφερομένους για το σύνολο των συναλλαγών τους με τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α'. Αντί πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α, ευκρινή φωτοαντίγραφα των πρωτοτύπων εγγράφων που εκδόθηκαν από τις υπηρεσίες και τους φορείς αυτούς ή των ακριβών αντιγράφων τους. Ομοίως υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά

## Αριθμός απόφασης: 554/2019

ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α...δ. Η απαίτηση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων, που έχουν εκδοθεί από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α, όταν προβλέπεται ρητά από την κείμενη νομοθεσία, καταργείται με την παρέλευση τριών μηνών από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου... ε. Με την επιφύλαξη της περίπτωσης δ, από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου καταργείται κάθε ειδική ή γενική διάταξη που αντίκειται στις διατάξεις αυτού». Άλλωστε, κατ'ακολουθίαν των ανωτέρω, με το υπ'αριθ. πρωτ. 28584/9.11.2018 διευκρινιστικό έγγραφό της η αναθέτουσα αρχή, σε απάντηση σχετικού ερωτήματος, επεσήμανε ότι τα απαιτούμενα πιστοποιητικά συμμόρφωσης θα πρέπει να προσκομίζονται σε απλά επικυρωμένα αντίγραφα στην ελληνική ή στην αγγλική γλώσσα, διευκρίνιση η οποία κατέστη δεσμευτικός και ισχύον όρος της διακήρυξης. Τούτων δοθέντων, το προσκομισθέν μόνο εντύπως πιστοποιητικό συμμόρφωσης πάσχει από ελάττωμα και για τον επιπλέον λόγο ότι υποβλήθηκε χωρίς την απαιτούμενη κατά την διακήρυξη επικύρωση, με συνέπεια ορθώς να επιφέρει και για τον λόγο αυτόν την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

28. Επειδή, πέραν των εκτεθέντων στις σκέψεις 25-27 της παρούσας, και δη αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15 με την αιτιολογία ότι το δείγμα δεν φέρει στοιχεία κατασκευαστή και ως εκ τούτου το πιστοποιητικό συμμόρφωσης δεν ταυτίζεται με το προσκομιζόμενο δείγμα, γίνονται δεκτά τα εξής : Εκ των όρων της διακήρυξης απαιτείται το κάθε δείγμα προσφερόμενου είδους να φέρει την ένδειξη του αριθμού της Ομάδας στην οποία ανήκει και την ονομασία του είδους, ενώ στο πιστοποιητικό συμμόρφωσης θα πρέπει να αναγράφεται η εμπορική ονομασία του προσφερόμενου είδους, ο κωδικός του είδους και το δείγμα στο οποίο αντιστοιχεί, με αποτέλεσμα εκ των στοιχείων αυτών να γίνεται ο συσχετισμός του κάθε δείγματος με το οικείο πιστοποιητικό συμμόρφωσης, εκ

## Αριθμός απόφασης: 554/2019

του οποίου πιστοποιούνται οι προδιαγραφές του δείγματος. Στην κριθείσα περίπτωση, όπως ορθώς σημειώνει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, στο προσκομιζόμενο δείγμα δεν γίνεται καμία αναφορά στην εμπορική ονομασία ή στον κατασκευαστή του προσφερόμενου είδους, παρά μόνον σημειώνεται ο κωδικός του προϊόντος 44/2C πάνω στο δείγμα, ο οποίος ομοίως αναγράφεται και στο πιστοποιητικό συμμόρφωσης. Όμως, το στοιχείο αυτό ουδόλως επαρκεί για τον συσχετισμό του δείγματος με τις προδιαγραφές που βεβαιώνονται στο οικείο πιστοποιητικό συμμόρφωσης, πολλώ δε μάλλον στο οικείο πιστοποιητικό ουδόλως επισυνάπτεται η φωτογραφία του προσκομισθέντος δείγματος, ώστε να μπορεί έστω και από αυτό το στοιχείο να προκύψει ο συσχετισμός των ιδιοτήτων του δείγματος με το οικείο πιστοποιητικό. Τούτων δοθέντων, και ανεξαρτήτως του ότι η προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15 πάσχει από πλημμέλεια κατά τα εκτεθέντα στις σκέψεις 25-27 της παρούσας, ορθώς απερρίφθη και με την επίμαχη αιτιολογία, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

28. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, με την διάταξη του άρθρου 102 παρ. 1, 2 και 5 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : *«1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες*

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

*ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς»*

29. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις και όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑθ 271/2011). Ειδικότερα δε έχει γίνει δεκτό από τη νομολογία ότι παροχή διευκρινίσεων νοείται αποκλειστικά και μόνο όταν γεννάται αμφιβολία ως προς το περιεχόμενο της προσφοράς και όχι όταν αυτό είναι σαφές, δοθέντος ότι στην περίπτωση αυτή θα επρόκειτο για αθέμιτη τροποποίηση του περιεχομένου της προσφοράς των διαγωνιζομένων (ΣτΕ 90/2010). Στην κριθείσα δε περίπτωση, και λαμβάνοντας υπόψη τα αναλυτικώς εκτεθέντα στις σκέψεις 25-28 της παρούσας αναφορικά με τις πλημμέλειες της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 15, γίνεται αντιληπτό ότι η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε νομίμως να ζητήσει την συμπλήρωση/διευκρίνιση της υποβληθείσας προσφοράς, οι ελλείψεις της οποίας δεν συνίστατο στην διευκρίνιση ήδη υποβληθέντων εγγράφων/στοιχείων

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

της προσφοράς της, αλλά στην υποβολή το πρώτον κατά το στάδιο των διευκρινίσεων του υποβληθέντος μόνον εντύπως και χωρίς νόμιμη επικύρωση πιστοποιητικού συμμόρφωσης, όπως και στην συμπλήρωση ουσιαστών στοιχείων του δείγματος. Ως εκ τούτου απορρίπτεται ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί συμπλήρωσης/διευκρίνισης της προσφοράς της για τα είδη της Ομάδας 15, στο πλαίσιο εφαρμογής του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016.

30. Επειδή, τέλος, αναφορικά με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας περί απορρίψεως της προσφοράς του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα [...] για τα είδη της Ομάδας 1 διότι, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, στην τεχνική του προσφορά αναφέρεται ότι : «ΝΕΑ ΠΑΡΑΛΑΒΗ ΑΠΟ ΤΟΝ ΙΑΝΟΥΑΡΙΟ 2019 ΜΕ ΤΗ ΝΕΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗ EN 388:2016 2143X», γίνονται δεκτά τα εξής : Στο άρθρο 24 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «Τα είδη θα παραδίδονται με φροντίδα και έξοδα του προμηθευτή στους χώρους που θα υποδεικνύονται κάθε φορά από τον Δήμο Αγ. Παρασκευής. Τα παραδοτέα είδη πρέπει να είναι ίδια με τα προσκομισθέντα δείγματα. Σε περίπτωση που τα παραδοτέα είδη δεν κατατεθούν εντός του προβλεπόμενου διαστήματος παράδοσης ή είναι διαφορετικά από τα προσκομισθέντα δείγματα, ο ανάδοχος θα κηρύσσεται έκπτωτος. Η παρακολούθηση, η παραλαβή της προμήθειας των ειδών και η πιστοποίηση της εκτέλεσης των υποχρεώσεων του αναδόχου, θα γίνεται από την Αρμόδια Επιτροπή παραλαβής (άρθρο 208 και 221 του Ν.4412/2016), με ευθύνη των αρμοδίων οργάνων των Υπηρεσιών, για λογαριασμό των οποίων εκτελείται η συγκεκριμένη προμήθεια», αναλόγως δε στο άρθρο 3 παρ. 5 της Συγγραφής Υποχρεώσεων ορίζεται ότι : «Τα παραδοτέα από αυτούς είδη θα είναι ίδια με τα προσκομιζόμενα δείγματα». Ήτοι, πράγματι εκ των όρων της διακήρυξης συνάγεται η απαίτηση τα παραδοτέα είδη να ταυτίζονται με τα προσκομισθέντα δείγματα, ειδάλλως επισύρεται η ποινή της έκπτωσης σε βάρος του αναδόχου. Παρόλα αυτά, όπως ορθώς ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων τυχόν απόκλιση των παραδοτέων ειδών από τα προσκομισθέντα κατά το παρόν στάδιο του διαγωνισμού δείγματα θα μπορούσε να εξακριβωθεί μόνον κατά το χρόνο

## **Αριθμός απόφασης: 554/2019**

παράδοσης-παραλαβής των προσφερόμενων ειδών της Ομάδας 1. Ως εκ τούτου, δεδομένου ότι από την εξέταση του φακέλου προσφοράς του παρεμβαίνοντος για τα είδη της Ομάδας 1 προκύπτει ότι προσκομίστηκαν ορθώς όλα τα ζητούμενα δικαιολογητικά, ουδέν ελάττωμα στοιχειοθετείται κατά το παρόν στάδιο της διαδικασίας, η δε αναφορά στην τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος ότι «ΝΕΑ ΠΑΡΑΛΑΒΗ ΑΠΟ ΤΟΝ ΙΑΝΟΥΑΡΙΟ 2019 ΜΕ ΤΗ ΝΕΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗ EN 388:2016 2143X», η οποία κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας καταδεικνύει ότι τα είδη που θα παραδοθούν να έχουν χαμηλότερα επίπεδα αντοχών, ουδόλως αποδεικνύεται ότι ισχύει κατά το παρόν στάδιο της διαδικασίας, ούτε δύναται να οδηγήσει εκ των προτέρων και χωρίς την διαπίστωση οιασδήποτε πλημμέλειας στην απόρριψη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, το οποίο, εάν τυχόν συμβεί, μόνη αρμόδια να το διαπιστώσει είναι η Επιτροπή Παραλαβής κατά το οικείο στάδιο της διαδικασίας. Ενόψει των ανωτέρω, απορρίπτεται η Προσφυγή κατά το μέρος που βάλλει κατά της προσφοράς του παρεμβαίνοντος ενώ γίνεται δεκτή η οικεία Παρέμβαση.

31. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η υπόψη Προσφυγή απορρίπτεται τόσο κατά το μέρος που αφορά στο αίτημα περί αποδοχής της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη των Ομάδων 1 και 15 όσο και κατά το μέρος που αφορά στο αίτημα περί απόρριψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος για τα είδη της Ομάδας 1 ενώ η οικεία Παρέμβαση γίνεται δεκτή.

32. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα ποσού 600,00 ευρώ πρέπει να καταπέσει.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ.



**Αριθμός απόφασης: 554/2019**

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 21 Μαΐου 2019, εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις ..... Μαΐου 2019.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Σταυρούλα Κουρή**

**Αικατερίνη Ζερβού**