

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΚΛΙΜΑΚΙΟ 4^ο ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ

Συνήλθε στην έδρα του στις 12 Μαΐου 2022, συγκροτούμενο από τον Γεώργιο Κουκούτση, Μέλος της ΕΑΔΗΣΥ.

Για να εξετάσει την από 4.4.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 501/5.4.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία ..., που εδρεύει στην οδό, στον ...ς (εφεξής ο «προσφεύγων»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου (εφεξής «η αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και της υπ' αριθ. 146/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής περί κατακύρωσης του διαγωνισμού (εφεξής «η προσβαλλόμενη»).

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

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα 1 Ομάδα 1 και το Τμήμα 2 Ομάδα 1 του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 1^η.4.2022 πληρωμή αυτού στην Τράπεζα Πειραιώς), το οποίο και

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία των ομάδων της σύμβασης σχετικά με τις οποίες ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή (Ομάδα 1 Τμήματος 1 και Ομάδα 1 Τμήματος 2), μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι με βάση το ποσό 28.594,47 ευρώ (14.092,87+14.501,60 ευρώ).

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αρ. πρωτ. ... διακήρυξή της προκήρυξε ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων, για την επιλογή αναδόχου της προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια λαμπτήρων, φωτιστικών σωμάτων και ηλεκτρολογικού υλικού για την συντήρηση και τις ανάγκες: α) του φωτισμού και των ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων δημοτικών κτιρίων και β) λοιπών χώρων πολιτιστικών εκδηλώσεων του Δήμου ..», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 59.968,90 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 17% και με διάρκεια σύμβασης τους οκτώ μήνες. Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Α' της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά τμήμα/ομάδα.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στις 10.9.2021 στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε τον αύξοντα αριθμό ...

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

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 4.4.2022, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 23.3.2022. Επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 5.4.2022 προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 711/2022 Πράξη του Προέδρου του Μονομελούς Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 20.4.2022, ήτοι εκπροθέσμως, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, την παρέμβασή του, η οποία δεν εξετάζεται λόγω της απαράδεκτης άσκησης της.

9. Επειδή στις 15.4.2022 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί της υπό κρίση προσφυγής τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του Μονομελούς Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

11. Επειδή στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς μεταξύ αυτών ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Με το από 13.12.2021 πρακτικό 1^ο η Επιτροπή διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχών των προσφορών όλων των διαγωνιζομένων, καθώς τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους βρέθηκαν πλήρη και οι τεχνικές προσφορές επαρκείς. Με το από 16.12.2021 Πρακτικό 2^ο, η Επιτροπή διαγωνισμού έκρινε αποδεκτές τις οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων για τις ομάδες των Τμημάτων στις οποίες συμμετείχαν, κατέταξε κατά σειρά μειοδοσίας, για την Ομάδα 1 του Τμήματος 1, πρώτο τον παρεμβαίνοντα και δεύτερο τον προσφεύγοντα, και ομοίως για την Ομάδα 1 του Τμήματος 2, πρώτο τον παρεμβαίνοντα και δεύτερο τον προσφεύγοντα, και πρότεινε την ανάδειξη του παρεμβαίνοντα ως προσωρινού αναδόχου για την Ομάδα 1 του Τμήματος 1 και για την Ομάδα 1 του Τμήματος 2. Με την υπ' αριθ. 971/2021 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το πρακτικό της 52/21.12.2021 τακτικής συνεδρίασης) εγκρίθηκαν τα Πρακτικά 1^ο και 2^ο. Με το από 1.3.2022 Πρακτικό 3^ο, η Επιτροπή διαγωνισμού

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών των προσωρινών αναδόχων. Με την προσβαλλόμενη, στην οποία ενσωματώθηκε, κατ' άρθρο 3.1. της διακήρυξης, η υπ' αριθ. 971/2021 απόφαση, εγκρίθηκε το Πρακτικό 3^ο.

12. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς παρεμβαίνοντας, ερειδόμενο στη ζημία του από την τυχόν παράνομη συμμετοχή αυτού στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

13. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης».

14. Επειδή το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης ... περιέχουν ιδίως : [...] ι α) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ι β) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,[...] ι ζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα, όπως δηλώσεις και δικαιολογητικά[...].».

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

15. Επειδή το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει 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. 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. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.[...]».

16. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής: «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" του Παραρτήματος Α' της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. ...

...

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:

α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς),

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (ΜΕΛΕΤΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ) ...

...

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

1. Γενικές απαιτήσεις

Τα υλικά που θα χρησιμοποιηθούν θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να διαθέτουν δήλωση συμμόρφωσης CE & RoHS, όπου αυτές έχουν εφαρμογή, και να είναι κατασκευασμένα βάση των Ευρωπαϊκών προτύπων που τα διέπουν. Ειδικότερα, οι ηλεκτρικές και ηλεκτρονικές διατάξεις και συστήματα προς απόδειξη του τελευταίου θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να συνοδεύονται από:

1) πιστοποιητικό από το οποίο να προκύπτει συμμόρφωση των προσφερόμενων ειδών με τα πρότυπα ασφαλείας που σχετίζονται με τη χαμηλή τάση (LVD):

EN 60598-1:2015+A1:2018

EN 60598-2-20:2015

EN 60598-2-24:2015

EN 60529:1991+A1:2000+A2:2013

...

2. Ειδικές προδιαγραφές

ΤΜΗΜΑ 1: «Προμήθεια ηλεκτρολογικού υλικού για τη συντήρηση των δημοτικών κτιρίων»

ΟΜΑΔΑ 1

ΕΙΔΟΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

3. Σωλήνας σπирάλ πλαστικός βαρέως τύπου κατάλληλος για υπόγεια τοποθέτηση 25 mm.

Θα συνοδεύεται από τα κάτωθι:

A) CE

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

B) πιστοποιητικό κατά ISO 9001 του κατασκευαστή

Γ) πιστοποίηση κατασκευαστή σύμφωνα με το πρότυπο EN 61386-1:2008

7. *Ταινία μονωτική 19 mm x 20 mm χρώματος μαύρου. Πάχος 0.15mm, μονωτική ικανότητα έως 5000V, εμποδίζει τη μετάδοση της φλόγας.*

Θα συνοδεύεται από τα κάτωθι:

A) CE

B) πιστοποιητικό κατά ISO 9001 του κατασκευαστή

Γ) πιστοποίηση κατασκευαστή σύμφωνα με το πρότυπο VDE

...

ΤΜΗΜΑ 2 : Προμήθεια ηλεκτρολογικού υλικού για τη συντήρηση κτιρίων πολιτιστικών εκδηλώσεων, γηπέδων κλπ

ΟΜΑΔΑ 1

ΕΙΔΟΣ

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

...

49-55

ΤΑΙΝΙΑ ΜΟΝΩΤΙΚΗ PVC (20m)

Ταινία μονωτική αποσβενόμενη, αντοχής σε τριβή & διάβρωση, έως 60°C, διηλεκτρική αντοχή 38kV/mm, μονωτική ικανότητα έως 5000V, εμποδίζει τη μετάδοση της φλόγας, σε διάφορα χρώματα, διαστάσεων 19 mm x 20 mm x 0.15mm.

Θα συνοδεύεται από τα κάτωθι:

A) CE

B) πιστοποιητικό κατά ISO 9001 του κατασκευαστή

Γ) πιστοποίηση κατασκευαστή σύμφωνα με το πρότυπο VDE

...»

17. 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 των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

18. 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 επιτυχανόταν 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 επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

19. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

20. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου....*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

21. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

22. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει τα εξής: «*Για το προϊόν με A/A 3 «Σωλήνας σπιράλ πλαστικός βαρέως τύπου κατάλληλος για υπόγεια τοποθέτηση 25 mm.*», το προσφερόμενο προϊόν είναι εκτός των απαιτούμενων από την μελέτη τεχνικών προδιαγραφών, καθώς το προσφερόμενο σπιράλ δεν είναι κατάλληλο για υπόγεια τοποθέτηση, παρά μόνον για εξωτερικές εγκαταστάσεις. ... Για το προϊόν με A/A 7 «*Ταινία μονωτική 19 mm x 20 mm*

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

χρώματος μαύρου. Πάχος 0.15mm, μονωτική ικανότητα έως 5000V, εμποδίζει τη μετάδοση της φλόγας» το προσφερόμενο προϊόν είναι εκτός των απαιτούμενων από την μελέτη τεχνικών προδιαγραφών, καθώς το πάχος της ταινίας είναι μόλις 0,125mm, ενώ απαιτείται πάχος 0,15mm, ...».

23. Επειδή η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει τα εξής: «Όσον αφορά στην προσφορά ειδών με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά από αυτά που προσδιορίζονται και απαιτούνται από τη Μελέτη της Διακήρυξης, οι απόψεις της Επιτροπής είναι οι εξής: α) για εκείνα που τα τεχνικά τους χαρακτηριστικά είναι υποδεέστερα των οριζόμενων στη Μελέτη και εφόσον τούτο δε δικαιολογείται από επιτρεπτή απόκλιση σαφώς διατυπωμένη στη Μελέτη για το συγκεκριμένο είδος, όντως κείνται εκτός προδιαγραφών. β) τέλος, για εκείνα που απουσιάζει η περιγραφή κάποιου τεχνικού χαρακτηριστικού και τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά και έντυπα δεν το προσδιορίζουν, άποψη της Επιτροπής είναι ότι ο προσφέρων δεσμεύεται από την Υπεύθυνη Δήλωσή του και το Φύλλο Συμμόρφωσης που κατέθεσε, να προμηθεύσει το είδος που συμμορφώνεται με τις προδιαγραφές της Μελέτης και του Παραρτήματος Α. της Διακήρυξης. Καταλήγοντας, στόχος και οδηγός της δράσης της Επιτροπής ήταν η διεξαγωγή ενός υγιούς διαγωνισμού, προς όφελος του Δημοσίου συμφέροντος, ακολουθώντας τις διαδικασίες που προβλέπονται από τη Διακήρυξη και όλες τις ισχύουσες διατάξεις και τη νομοθεσία περί σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών, χωρίς πρόθεση παρακώλυσης της συμμετοχής κάποιου προμηθευτή υπέρ οποιουδήποτε άλλου. Βασικό κριτήριο ήταν και είναι η επιλογή ποιοτικά λειτουργικών, αξιόπιστων και ασφαλών στη χρήση και λειτουργία υλικών και ειδών, από εξίσου αξιόπιστους προμηθευτές, στην πλέον συμφέρουσα για το Δημόσιο τιμή. Παρόλα αυτά, και για τους λόγους που αναπτύχθηκαν ανωτέρω, φρονούμε ότι συντρέχουν βάσιμοι λόγοι υπέρ της Προσφυγής της εταιρείας «...» και παρακαλούμε για τις ενέργειές σας».

24. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι ο παρεμβαίνων ως προς το ζητούμενο προϊόν με α/α 3 προσφέρει προϊόν, το οποίο δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές, διότι το προσφερόμενο σπιράλ δεν είναι κατάλληλο για υπόγεια τοποθέτηση. Από την επισκόπηση του φύλλου συμμόρφωσης και της τεχνικής προσφοράς προκύπτει ότι στο μεν φύλλο συμμόρφωσης

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

δηλώθηκε «σωλήνας σπιράλ βαρέως τύπου για υπόγεια τοποθέτηση 25 mm» και στο πεδίο «εργοστάσιο και χώρα κατασκευής/παραγωγής» δηλώθηκε «...», με τα δε έγγραφα τεχνικής προσφοράς προσκομίστηκε το τεχνικό φυλλάδιο της ..., όπου αναφέρεται «*Διαμορφώσιμος ηλεκτρολογικός σωλήνας Βαρέως Τύπου – Για εξωτερικές εγκαταστάσεις υψηλής μηχανικής αντοχής σε χαμηλές θερμοκρασίες – UV σταθεροποίηση έναντι της ηλιακής ακτινοβολίας... Ευθύγραμμος Ηλεκτρολογικός σωλήνας Βαρέως Τύπου – Βαρέως τύπου αντοχή στη κρούση στους – 15 οC για απαιτητικές εξωτερικές εγκαταστάσεις –UV σταθεροποίηση έναντι της ηλιακής ακτινοβολίας*». Εκ των ανωτέρω προδιαγραφών και των εγγράφων της προσφοράς του παρεμβαίνοντος σαφώς συνάγεται ότι προσφέρεται σωλήνας για εξωτερικές εγκαταστάσεις και όχι σωλήνας κατάλληλος για υπόγεια τοποθέτηση. Τούτο δε προκύπτει προδήλως από τα ίδια τα τεχνικά χαρακτηριστικά που διαθέτει ο προσφερόμενος από τον παρεμβαίνοντα σωλήνας, προκειμένου να ανταποκρίνεται σε συνθήκες εξωτερικού χώρου, όπως είναι η ηλιακή ακτινοβολία ή οι κρούσεις. Επιπλέον δε, εκ των εικόνων που παρατίθενται στη δεύτερη σελίδα του τεχνικού φυλλαδίου προκύπτει ευχερώς ότι πρόκειται για εξαρτήματα που είναι κατάλληλα για την τοποθέτηση του προσφερόμενου σωλήνα σε εξωτερικό χώρο, καθόσον αφορούν στην στήριξη του σωλήνα σε τοίχους και στο έδαφος και προδήλως δεν αφορούν στην υπόγεια τοποθέτηση. Δεδομένου δε ότι δεν αποδεικνύεται από τα έγγραφα της προσφοράς του παρεμβαίνοντος ότι ο προσφερόμενος σωλήνας στον α/α 3 είναι κατάλληλος και για υπόγεια τοποθέτηση, τυγχάνει βάσιμος ο σχετικός ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι ο προσφερόμενος εκ του παρεμβαίνοντος σωλήνας δεν πληροί τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές και ως εκ τούτου κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα 1 του Τμήματος 1. Περαιτέρω, για το είδος με α/α 7 ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι ο παρεμβαίνων προσφέρει ταινία μονωτική άλλων διαστάσεων από τις ζητούμενες και άρα δεν πληρούνται οι τεχνικές προδιαγραφές. Συγκεκριμένα, υποστηρίζει ότι προσφέρει μονωτική ταινία πάχους 0,125 mm, ενώ το ζητούμενο από τη διακήρυξη πάχος είναι 0,15 mm. Από την επισκόπηση των εγγράφων της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και συγκεκριμένα από το τεχνικό φυλλάδιο

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

της εταιρείας eurolamp προκύπτει η βασιμότητα του ισχυρισμού, καθώς αναγράφεται ως συνολικό πάχος της προσφερόμενης ταινίας η διάσταση των 0,125 mm, αντί της ζητούμενης των 0,15 mm. Συνεπώς, με αυτά τα δεδομένα τυγχάνει βάσιμος και ο εν λόγω ισχυρισμός ως προς την έλλειψη τεχνικής προδιαγραφής για το είδος με α/α 7. Ενόψει της αποδοχής των συγκεκριμένων λόγων ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές των ειδών με α/α 3 και 7, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής ως προς την Ομάδα 1 του Τμήματος 1.

25. Επειδή αντίστοιχα με το είδος με α/α 7 της Ομάδας 1 του Τμήματος 1, προβάλλεται σχετικός ισχυρισμός σχετικά με τις διαστάσεις των μονωτικών ταινιών που προσφέρονται στην Ομάδα 1 του Τμήματος 2. Συγκεκριμένα, ο προσφεύγων υποστηρίζει, ως προς την προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα 1 του Τμήματος 2, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Για τα προϊόντα με A/A 49-55 «*ΤΑΙΝΙΑ ΜΟΝΩΤΙΚΗ PVC (20m) Ταινία μονωτική αποσβενόμενη, αντοχής σε τριβή & διάβρωση, έως 60oC, διηλεκτρική αντοχή 38kV/mm, μονωτική ικανότητα έως 5000V, εμποδίζει τη μετάδοση της φλόγας, σε διάφορα χρώματα, διαστάσεων 19 mm x 20 mm x 0.15mm.*» τα προσφερόμενα προϊόντα είναι εκτός του οριζόμενων από την μελέτη τεχνικών προδιαγραφών, καθώς το πάχος της ταινίας είναι μόλις 0,125mm, ενώ απαιτείται πάχος 0,15mm, ...». Όπως προκύπτει από την επισκόπηση των εγγράφων, ο παρεμβαίνων δήλωσε στο φύλλο συμμόρφωσης στους α/α 49 έως 55 τα εξής: «49. *Ταινία PVC Μονωτική 19mm X 0,13 mm 20m μαύρη, 50. Ταινία PVC Μονωτική 19mm X 0,13 mm 20m γκρι, 51. Ταινία PVC Μονωτική 19mm X 0,13 mm 20m μπλε, 52. Ταινία PVC Μονωτική 19mm X 0,13 mm 20m άσπρη, 53. Ταινία PVC Μονωτική 19mmX0,13 mm 20m καφέ, 54. Ταινία PVC Μονωτική 19mmX0,13 mm 20m κόκκινη, 55. Ταινία PVC Μονωτική 19mmX0,13 mm 20m κίτρινη*». Περαιτέρω, δε με την προσφορά του προσκόμισε τα τεχνικά φυλλάδια της ..., απ' όπου προκύπτει ότι οι προσφερόμενες μονωτικές ταινίες έχουν συνολικό πάχος 0,125 mm, αντί 0,15 mm. Δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή δεν όρισε συγκεκριμένο όριο επιτρεπτής απόκλισης από τη ζητούμενη στις τεχνικές προδιαγραφές διάσταση, τόσο η αναθέτουσα αρχή όσο και οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται να προσφέρουν τα ζητούμενα προϊόντα στις ζητούμενες

Αριθμός Απόφασης: 817/2022

διαστάσεις τους, χωρίς να μπορεί να γίνει δεκτή προσφορά που δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές που η ίδια η αναθέτουσα αρχή προέβλεψε στη διακήρυξη και οι διαγωνιζόμενοι τις αποδέχθηκαν με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για την ομάδα 1 του Τμήματος 2, λόγω μη πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών για τα είδη με α/α 49-55.

26. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

27. Επειδή πρέπει να απορριφθεί η παρέμβαση ως απαραδέκτως ασκηθείσα.

28. Επειδή πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή και ακυρώνει την προσβαλλόμενη.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε την 1^η Ιουνίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Το μέλος της ΕΑΔΗΣΥ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Η Γραμματέας

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ