

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13.07.2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Σταυρούλα Κουρή και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.06.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/698/09.06.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «*****» και τον διακριτικό τίτλο «*****», νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά της εταιρείας με την επωνυμία*****. [εφεξής αναθέτων φορέας] και

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «*****», νομίμως εκπροσωπούμενης [εφεξής παρεμβαίνουσα].

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία-Ελένη Σιδέρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την ως άνω Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 4033/02.06.2020 απόφαση του Διευθυντή Υλικών, Προμηθειών και Μεταφορών του αναθέτοντος φορέα, με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό Αξιολόγησης Υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας***** , στο πλαίσιο της υπό στοιχεία *****/2019 Διακήρυξης, με αντικείμενο την «Προμήθεια Επαναφορτιζόμενων

Συσσωρευτών Νικελίου – Καδμίου 110V (Low Maintenance) με τα ικριώματα στήριξής τους».

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. *****/2019 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός, ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με αντικείμενο την «Προμήθεια Επαναφορτιζόμενων Συσσωρευτών Νικελίου – Καδμίου 110V (Low Maintenance) με τα ικριώματα στήριξής τους», με συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη 292.050,00 πλέον ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 15.10.2019 με ΑΔΑΜ:1*****. Η διαγωνιστική διαδικασία διενεργείται με χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «tenderONE» της εταιρείας «cosmoONE». Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 25.11.2019 και ώρα 12.00 μ. Στη διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και η εταιρεία ***** Με την υπ' αριθμ. 4033/02.06.2020 απόφαση του Διευθυντή Υλικών, Προμηθειών και Μεταφορών του αναθέτοντος φορέα, η οποία συνιστά και την προσβαλλόμενη πράξη, κρίθηκαν αποδεκτές και οι δύο υποβληθείσες προσφορές.

3. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό ****, ποσού ευρώ χιλίων τετρακοσίων εξήντα και είκοσι πέντε λεπτών (€1.460,25) από την προσφεύγουσα, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

4. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του αντικειμένου αλλά και του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (εκ ποσού 292.050,00€ πλέον ΦΠΑ), σύμφωνα με τα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης

πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω της πλατφόρμας της «cosmoONE») στις 02.6.2020.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής, καθώς δραστηριοποιείται ενεργά στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση προμήθειας και έχει υποβάλει προσφορά, με αποτέλεσμα να υφίσταται βλάβη από την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας *****, παρά το γεγονός ότι κατά τους ισχυρισμούς της παραβιάζει όρους της Διακήρυξης.

7. Επειδή, το έγγραφο του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» με τίτλο «Διευκρινίσεις που αφορούν στην προμήθεια επαναφορτιζόμενων συσσωρευτών Νικελίου-Καδμίου 110V (Low Maintenance), με τα ικριώματα στήριξής τους - ΑΡ. ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ: *****», το οποίο κατ' ορθή ερμηνεία πρέπει να θεωρηθεί Παρέμβαση, έχει ασκηθεί εκπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα της cosmoONE στις 29.06.2020 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Ειδικότερα, κατατέθηκε μετά την παρέλευση της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και 7 του Π.Δ. 39/2017, ήτοι μετά την παρέλευση της προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στην παρεμβαίνουσα, η οποία έγινε με ηλεκτρονικά μέσα (μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της cosmoONE) στις 05.06.2020. Κατά συνέπεια, η Παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πράξη πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας *****, για τους εξής λόγους: «Σύμφωνα με τους Τεχνικούς Όρους της Διακήρυξης και ειδικότερα όπως αυτοί αναλύονται και εξηγούνται με το ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑ Νο1 της σχετικής Διακήρυξης (15/11/2019) «ΦΥΛΛΟ ΑΛΛΑΓΩΝ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ TD-86/2- Ιούνιος 2013 ΚΑΙ ΤΟΥ ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ 1 (AMENDMENT 1)- Οκτώβριος 2018» παράγραφος III «Κανονισμοί» (συνημμένα) οι συμμετέχοντες καλούνται να καταθέσουν μεταξύ άλλων και τα Πιστοποιητικά Συμμόρφωσης των προσφερόμενων συσσωρευτών σύμφωνα με "IEC 62259" ΚΑΙ "IEC 60623 edition 5". Η προαναφερόμενη

εταιρεία **** με τη κατάθεση της Τεχνικής της Προσφοράς έχει προσκομίσει μόνο το πιστοποιητικό IEC 62259 και ΟΧΙ ΚΑΙ το δεύτερο IEC 60623 edition 5 σε αντίθεση με το παραπάνω Συμπλήρωμα Νο1 όπου ρητά αναφέρει ότι απαιτούνται και τα δύο πιστοποιητικά. Επίσης λόγω της έλλειψης του συγκεκριμένου πιστοποιητικού προκύπτει ότι οι προσφερόμενοι συσσωρευτές δεν τηρούν τις ζητούμενες προδιαγραφές σύμφωνα με τους Τεχνικούς Όρους της Διακήρυξης καθώς και του Συμπληρώματος Νο1 και κατ' επέκταση δεν είναι ισοδύναμοι με τους ζητούμενους με αποτέλεσμα να δημιουργείται και θέμα αθέμιτου ανταγωνισμού. Η προσφορά της **** κατ' επέκταση θα έπρεπε να κηρυχθεί ως Τεχνικά ΜΗ Πλήρης και ως εκ τούτου Τεχνικά ΜΗ Αποδεκτή. Η εταιρεία μας έχει καταθέσει εξαρχής όπως απαιτείται και τα 2 Πιστοποιητικά».

9. Επειδή, ο αναθέτων φορέας στις υπό στοιχεία ΔΥΠΜ/4378/15.06.2020 Απόψεις του, τις οποίες ανήρτησε αυθημερόν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα της cosmoONE, εμμένει στην ορθότητα της προσβαλλόμενης πράξης, προβάλλοντας ειδικότερα τους εξής ισχυρισμούς: «[...] 13. Οι ισχυρισμοί αυτοί είναι μη νόμιμοι και άρα απορριπτέοι για τους κατωτέρω λόγους: - Δεν υφίσταται πουθενά στα τεύχη της Διακήρυξης η απαίτηση υποβολής «πιστοποιητικού συμμόρφωσης» κατά IEC 60623. Αντιθέτως, στην παράγραφο 13.2.16 του Τεύχους της Διακήρυξης όπου αναφέρονται τα πιστοποιητικά δοκιμών που πρέπει να συμπεριληφθούν στον Φάκελο Τεχνικής Προσφοράς, δηλώνεται ρητά ότι αυτά πρέπει να είναι σύμφωνα με την παράγραφο Χ της Τεχνικής Περιγραφής, που αφορά στις δοκιμές που πρέπει να γίνουν στα στοιχεία των συσσωρευτών και οι οποίες πρέπει να είναι σύμφωνες με το IEC 62259 κι όχι το IEC 60623. Οπότε είναι σαφώς διατυπωμένη η απαίτηση περί υποβολής πιστοποιητικού δοκιμών σύμφωνα με το πρότυπο IEC 62259 κι όχι το IEC 60623. Κατά συνέπεια η υποβολή πιστοποιητικού κατά IEC 60623 δεν αποτελεί έλλειψη του Υποφακέλου Τεχνικής Προσφοράς και λόγος απόρριψής της, οπότε ο σχετικός ισχυρισμός του οικονομικού φορέα ***** στην προσφυγή της κρίνεται αβάσιμος. - Η Τεχνική Προσφορά του οικονομικού φορέα **** κρίθηκε τεχνικά παραδεκτή τόσο στο τυπικό μέρος, καθώς ο υποβληθείς φάκελος ήταν πλήρης με συμπερίληψη όλων

των απαιτούμενων εγγράφων σύμφωνα με την ενότητα 13.2 του τεύχους της Διακήρυξης του Διαγωνισμού, όσο και κατ' ουσίαν, καθώς οι προσφερόμενοι συσσωρευτές ικανοποιούν τις απαιτήσεις της Τεχνικής Περιγραφής σύμφωνα με τα υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια, τα συμπληρωμένα φύλλα συμμόρφωσης, τις απαντήσεις και τα σχετικά πιστοποιητικά. Επειδή, κατόπιν όλων των ανωτέρω, είναι νόμιμη η προσβαλλόμενη απόφαση της εταιρείας μας περί αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα ****, καθώς ουδεμία παράβαση των κανόνων εχώρησε».

10. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε εμπροθέσμως και προσηκόντως στις 18.06.2020 το Υπόμνημά της, προκειμένου να αντικρούσει τις απόψεις του αναθέτοντος φορέα, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016, προβάλλοντας τους εξής ειδικότερους ισχυρισμούς: «Οι παραπάνω ισχυρισμοί σας είναι λάθος και ως εκ τούτου μη βάσιμοι για τους εξής λόγους. 1. Απόδειξη 1η. Όπως αναφέραμε ήδη με τη Προσφυγή μας, στο τεύχος της Διακήρυξης (συνημμένα) σελίδα 73 “*Technical Description TD-86/2*” “*Amendment 1 110V Nickel Cadmium Rechargeable Batteries for HV and EHV substations – Low Maintenance Type*” παράγραφος III “*Standards*” ρητά αναφέρει ότι: “*The Ni-Cd rechargeable, low-maintenance batteries shall be in accordance with IEC 62259 and IEC60623 standards*”. Άρα στο σημείο αυτό ρητά αναφέρει ότι οι προσφερόμενοι συσσωρευτές πρέπει να συμμορφώνονται και με τα 2 πρότυπα. Άρα προκύπτει η μη συμμόρφωση των προσφερόμενων μπαταριών της εταιρείας **** αφού λείπει το ένα πιστοποιητικό (IEC 60623) από τα 2 παραπάνω ζητούμενα. (Ακολουθεί παρακάτω αντίγραφο της σελίδας 73 του τεύχους της Διακήρυξης με τα παραπάνω αναφερόμενα [...]). 2. Απόδειξη 2η. Στο Συμπλήρωμα 1 (συνημμένα), όπως έχουμε ήδη αναφέρει με την Προσφυγή μας, με ημερομηνία 15-11-2019 και τίτλο «*Τροποποίηση & Παράταση*» στη σελίδα 3, «*ΦΥΛΛΟ ΑΛΛΑΓΩΝ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ TD-86/2- Ιούνιος 2013 ΚΑΙ ΤΟΥ ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ 1 (AMENDMENT 1)- Οκτώβριος 2018*» παράγραφος III «*ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΙ*» ρητά αναφέρει ότι «*Αντικαθίσταται ή αντίστοιχη παράγραφος της Διακήρυξης με: «Οι lowmaintenance συσσωρευτές Ni – Cd θα πρέπει να*

είναι σύμφωνοι με τους κανονισμούς IEC 62259 και IEC 60623 (Edition 5)». Με την παραπάνω αλλαγή/προσθήκη στο Συμπλήρωμα 1 του φύλλου Αλλαγών της Τεχνικής Περιγραφής, με ημερομηνία μεταγενέστερη της Διακήρυξης άρα και με μεγαλύτερη βαρύτητα και ισχύ που αντικαθιστά και συμπληρώνει τα σχετικά άρθρα στη Διακήρυξη, ζητείται η συμμόρφωση των προσφερόμενων συσσωρευτών με το συγκεκριμένο πιστοποιητικό IEC 60623 και μάλιστα ζητείται η συμμόρφωση ειδικά με τη τελευταία αναβαθμισμένη έκδοση του πιστοποιητικού IEC 60623 (Edition 5). Σημ. Προς ενημέρωση η ίδια απαίτηση επαναλαμβάνεται και στην επόμενη σελίδα 4 του παραπάνω Συμπληρώματος 1 που είναι στην αγγλική γλώσσα. Συμπέρασμα των παραπάνω είναι ότι ΔΕΝ προκύπτει συμμόρφωση των προσφερόμενων συσσωρευτών της εταιρείας **** αφού λείπει το ένα πιστοποιητικό (IEC 60623 Ed. 5) από τα 2 ζητούμενα πιστοποιητικά με τη τελευταία Αλλαγή/Προσθήκη που έγινε στο διαγωνισμό. (Ακολουθεί παρακάτω αντίγραφο της σελίδας 3 του Συμπληρώματος 1 της Διακήρυξης με ημερομηνία 15-11-2019 με τα παραπάνω αναφερόμενα [...]). Βάση λοιπόν των παραπάνω σημείων «απόδειξη 1η & 2η» είναι απαραίτητη η συμφωνία των προσφερόμενων συσσωρευτών από την εταιρεία **** και με τα 2 αποδεδειγμένα παραπάνω ως ζητούμενα πιστοποιητικά. Η συμφωνία των προσφερόμενων συσσωρευτών προκύπτει μόνο από τη κατάθεση των 2 συγκεκριμένων πιστοποιητικών και μόνο από αυτή. Πως λοιπόν ισχυρίζεστε ότι δεν είναι απαραίτητη η προσκόμιση του συγκεκριμένου πιστοποιητικού IEC 60623 (Edition 5), ενώ καθαρά το ζητάτε και το οποίο δεν έχει καταθέσει η εταιρεία ****? Με ποιο τρόπο αποδεικνύεται η συμφωνία/συμμόρφωση με το παραπάνω ζητούμενο πιστοποιητικό IEC 60623 (Edition 5) των προσφερόμενων συσσωρευτών από την εταιρεία **** χωρίς το συγκεκριμένο πιστοποιητικό? Πως κάνετε Τεχνικά Αποδεκτή τη προσφορά της εταιρείας **** χωρίς να έχει καταθέσει το συγκεκριμένο πιστοποιητικό? 3. Η παράγραφος X σελ. 74 (του αγγλικού κειμένου) που αντικαθιστά την προηγούμενη της Τεχνικής Περιγραφής της Διακήρυξης (συνημμένα) στην οποία αναφέρεστε ως απόδειξη της μη ανάγκης προσκόμισης του πιστοποιητικού IEC 60623 (Edition 5) διότι δεν το αναφέρει αφορά μόνο το τρόπο διεξαγωγής των διαφόρων Δοκιμών

Αποδοχής (test) των υπό προμήθεια συσσωρευτών στο εργοστάσιο του κατασκευαστή. Ειδικά το πρότυπο IEC 62259 που αναφέρεται στην αρχή της παραγράφου X αφορά βασικά μόνο ένα χαρακτηριστικό των ζητούμενων για προμήθεια συσσωρευτών, το «GAS Recombination». Εμείς δεν αναφερόμαστε σε αυτό το πιστοποιητικό που η εταιρεία **** όπως και εμείς έχουμε καταθέσει. Η ένσταση μας έχει να κάνει με τα παραπάνω αναφερόμενα ως «απόδειξη 1η & 2η» και την έλλειψη του πιστοποιητικού IEC 60623 Edition 5 από τη προσφορά της εταιρείας **** που όπως αποδείξαμε ζητείται σε τουλάχιστον 2 σημεία της Διακήρυξης. 4. Η παράγραφος 13.2.16 σελ. 17 του ΥΠΟΦΑΚΕΛΛΟΥ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» στην οποία επίσης αναφέρεστε ως τεκμηρίωση της μη ανάγκης προσκόμισης του πιστοποιητικού IEC 60623 (Edition 5) δεν έχει σχέση με το θέμα της προσφυγής μας καθόσον παραπέμπει στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 8 (συνημμένα) το οποίο αφορά αποκλειστικά την Περιβατολογική Οδηγία REACH της ΕΕ (67/548/EEC), με την οποία και οι δύο προσφορές συμμορφώνονται και η οποία βέβαια και δεν έχει σχέση με τα Πιστοποιητικά Δοκιμών Συμμόρφωσης IEC 62259 & IEC 60623 Ed. 5 που είναι και το θέμα της Προσφυγής μας. (ακολουθεί το σχετικό κείμενο από το τεύχος της Διακήρυξης [...]). Συμπερασματικά λοιπόν, αποδείξαμε ότι οι παραπάνω ισχυρισμοί σας για την απόρριψη της Προσφυγής μας είναι μη βάσιμοι και άρα απορριπτέοι και οι προσφερόμενοι συσσωρευτές της εταιρείας **** ΔΕΝ πληρούν τα Τεχνικά Κριτήρια αφού ΔΕΝ συνοδεύονται από το ζητούμενο σε τουλάχιστον 2 σημεία της Διακήρυξης σας πιστοποιητικό IEC 60623 Edition 5 (απόδειξη 1 & 2) και πρέπει να αποκλειστούν από τη συνέχεια της διαδικασίας». Θα πρέπει να σημειωθεί ότι το από 30.06.2020 έγγραφο της προσφεύγουσας, με το οποίο η τελευταία απαντά στους ισχυρισμούς της εκπροθέσμως ασκηθείσας από 29.06.2020 Παρέμβασης, θα πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως υποβληθέν, γιατί στις διατάξεις του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 δεν προβλέπεται η υποβολή Υπομνήματος με σκοπό την αντίκρουση της Παρέμβασης.

11. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος

έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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 να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

12. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

13. Επειδή, στο άρθρο 13.2. ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» της Διακήρυξης και συγκεκριμένα στο Κεφάλαιο Β. Τεχνική Προσφορά προβλέπονται τα εξής: «13.2.8. Το αρχείο της τεχνικής προσφοράς συντάσσεται από τον προσφέροντα, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της παρούσας διακήρυξης. Ακολούθως, ο προσφέρων θα πρέπει, να υποβάλει ηλεκτρονικά στο σύστημα στο Φάκελο της τεχνικής προσφοράς στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό, αρχείο (ή αρχεία) το οποίο δημιουργείται με τη μετατροπή του ως άνω αρχείου σε μορφή PDF και ψηφιακά υπογεγραμμένο. Ο τίτλος του αρχείου θα είναι «Τεχνική Προσφορά». Τα ακόλουθα αρχεία σε μορφή PDF, τα οποία, εφόσον προέρχονται από τον προσφέροντα,

υπογράφονται ψηφιακά από αυτόν: 13.2.9. Ποσότητα και είδος των προσφερόμενων υλικών. Για το σκοπό αυτό οι συμμετέχοντες συμπληρώνουν το κατάλληλο Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 4. 13.2.10. Τόπο και εργοστάσιο κατασκευής των προσφερόμενων υλικών καθώς και τόπο επιθεώρησης αυτών. Όταν οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους δηλώνουν την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν και τον τόπο εγκατάστασής της. Στην περίπτωση αυτή πρέπει να επισυνάψουν και υπεύθυνη δήλωσή τους προς τον ΔΕΔΔΗΕ ότι, η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση στην οποία ανήκει ή η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής ή ο επίσημος αντιπρόσωπός της έχει αποδεχθεί έναντί του την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. Η υπεύθυνη δήλωση φέρει υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης. 13.2.11. Δήλωση του εργοστασίου κατασκευής των προσφερόμενων υλικών, με αναλυτικές πληροφορίες (ταχυδρομική διεύθυνση, στοιχεία πωλήσεων, απασχολούμενο προσωπικό, συνοπτική περιγραφή εγκαταστάσεων, περιγραφή δυνατοτήτων διενέργειας δοκιμών κλπ). Το εργοστάσιο κατασκευής θα πρέπει να διαθέτει πιστοποίηση κατά ISO 9001 η οποία να είναι σε ισχύ και να καλύπτει το πεδίο παραγωγής των υπό προμήθεια υλικών. Σημειώνεται ότι ο προσφέρων θα δίνει στοιχεία επικοινωνίας του οίκου πιστοποίησης καθώς και οποιαδήποτε άλλα σχετικά στοιχεία του ζητηθούν κατά το στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης, τα οποία θα διευκολύνουν την επαλήθευση της εγκυρότητας του πιστοποιητικού ISO 9001. Επιπλέον, θα προσκομίζεται δήλωση, ότι ο κατασκευαστής αναλαμβάνει την υποχρέωση να προβαίνει στις απαραίτητες ενέργειες ώστε να εξασφαλίζεται η απρόσκοπτη ανανέωση του πιστοποιητικού ISO 9001 του εργοστασίου κατασκευής, καθ' όλη τη διάρκεια τυχόν σύμβασης με τον ΔΕΔΔΗΕ. Το εργοστάσιο κατασκευής θα πρέπει να διαθέτει επάρκεια εξοπλισμού μετρήσεων και ποιοτικού ελέγχου. Ο ΔΕΔΔΗΕ διατηρεί το δικαίωμα επιτόπιας εξέτασης των δυνατοτήτων του εργοστασίου

κατασκευής του προσφερόμενου υλικού. 13.2.12. Δήλωση του τύπου των προσφερόμενων υλικών. 13.2.13. Φύλλο συμμόρφωσης των προσφερόμενων υλικών, από το οποίο να προκύπτει η συμμόρφωσή τους προς τις τεχνικές προδιαγραφές, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 7. 13.2.14. Τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή του προσφερόμενου τύπου υλικών, από τα οποία να προκύπτει η συμμόρφωσή τους προς τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας. Όταν η τήρηση μίας τεχνικής προδιαγραφής δεν προκύπτει ευθέως από τα τεχνικά φυλλάδια, μπορεί να αναπληρώνεται από το φύλλο συμμόρφωσης, υπό την προϋπόθεση ότι αυτό δεν βρίσκεται σε αντίθεση με το τεχνικό φυλλάδιο. 13.2.5. Στοιχεία που να αποδεικνύουν την εμπειρία του εργοστασίου κατασκευής, όπως κατάλογοι πωλήσεων και συστατικές επιστολές (πρωτότυπα ή αντίγραφα). Θα υποβάλλεται δήλωση ότι έχουν πωλήσει σε χώρες της Ε.Ε. ή/του Ευρωπαϊκού Οικονομικού χώρου τουλάχιστον τετρακόσια (400) στοιχεία συσσωρευτών με τα χαρακτηριστικά της Τεχνικής Περιγραφής κατά την τελευταία τριετία, η οποία θα συνοδεύεται από αντίστοιχο αναλυτικό πίνακα πωλήσεων. Στον Πίνακα Πωλήσεων θα πρέπει να αναγράφονται τα πλήρη στοιχεία του Αγοραστή ή Χρήστη (επωνυμία, ταχ. Διεύθυνση, τηλέφωνα, FAX, e-mail). 13.2.16. Πιστοποιητικά δοκιμών σύμφωνα με την παράγραφο Χ της Τεχνικής Περιγραφής, από διαπιστευμένα εργαστήρια, από τα οποία να προκύπτει η συμμόρφωσή τους προς τις τεχνικές περιγραφές, σύμφωνα με τα απαιτούμενα στο Παράρτημα 8. Δεν είναι αποδεκτή η εκ των υστέρων υποβολή των πιστοποιητικών δοκιμών που αναγράφονται στην παράγραφο Χ της Τεχνικής Περιγραφής, επιτρέπεται μόνο η διόρθωση/συμπλήρωση των ήδη υποβληθέντων πιστοποιητικών. 13.2.17. Συμπληρωμένο τον συνημμένο Πίνακα για την εφαρμογή της Οδηγίας REACH της Ε.Ε. ή δήλωση ότι τα προσφερόμενα υλικά δεν εμπίπτουν στις διατάξεις του Κανονισμού REACH σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 8 της παρούσας. 13.2.18. Εγγύηση των προσφερόμενων υλικών σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Τεχνικής Περιγραφής. 13.2.19. Το δελτίο αποστολής του δείγματος του προσφερόμενου υλικού. 13.2.20. Τα πιστοποιητικά δοκιμών, οι συστατικές επιστολές, τα αντίγραφα συμβάσεων κλπ, θα αφορούν σε υλικά κατασκευασμένα στο εργοστάσιο που θα κατασκευαστούν

τα προσφερόμενα υλικά. Σε περίπτωση μετεγκατάστασης του εργοστασίου κατασκευής, μπορούν να γίνονται αποδεκτά πιστοποιητικά δοκιμών και συστατικές επιστολές, αντίγραφα συμβάσεων κλπ τα οποία αφορούν την αρχική θέση του υπόψη εργοστασίου. Η μετεγκατάσταση του εργοστασίου κατασκευής θα πρέπει να αποδεικνύεται με την προσκόμιση των κατάλληλων εγγράφων επικυρωμένων κατάλληλα. Στην περίπτωση αυτή οι προδιαγραφόμενες δοκιμές θα επαναλαμβάνονται απαραίτητα στην αρχή ενδεχόμενης σύμβασης. 13.2.21. Σχέδια της συναρμολογημένης συστοιχίας συσσωρευτή μαζί με τα κατάλληλα ράφια, όπου όλες οι διαστάσεις θα πρέπει να είναι εμφανείς (Τομές, Κατόψεις, πλάγιες όψεις). Επίσης οι διαστάσεις του κάθε στοιχείου, ο αριθμός των σκαλιών και ο αριθμός των στοιχείων ανά σκαλί της κερκίδας των ραφιών. Επιπλέον όλες οι λεπτομέρειες ανέγερσης και οι διαστάσεις όλου του εξοπλισμού για την πλήρη εγκατάσταση των συσσωρευτών. 13.2.22. Πίνακες απόδοσης των συσσωρευτών. Αυτοί θα πρέπει να περιλαμβάνουν δεδομένα εκφόρτισης για φόρτιση συντήρησης σε συνδυασμό με τιμές τάσης εκφόρτισης ανά στοιχείο, όπως επίσης και δεδομένα εκφόρτισης από φόρτιση σταθερού ρεύματος μαζί με τους συντελεστές διόρθωσης για όλες τις τιμές τελικής τάσεως εκφόρτισης ανά στοιχείο. Οι συντελεστές διόρθωσης θα πρέπει να παρέχονται για συγκεκριμένους χρόνους εκφόρτισης και τάσεις εκφόρτισης. Τα δεδομένα εκφόρτισης θα πρέπει να είναι σε μορφή πίνακα, όπου το ρεύμα, το παραγόμενο από το συσσωρευτή, θα πρέπει να ορίζεται για ένα συγκεκριμένο χρόνο εκφόρτισης και τελική τάση εκφόρτισης. Οι συντελεστές διόρθωσης τάσεως συντήρησης θα πρέπει να παρέχονται για συγκεκριμένους χρόνους εκφόρτισης και τελικές τάσεις εκφόρτισης. 13.2.23. Φύλλο απαντήσεων σε όλες τις ερωτήσεις του Παραρτήματος Α της Τεχνικής Περιγραφής. 13.2.24. Οποιαδήποτε, κατά την κρίση του διαγωνιζόμενου, επιπλέον τεχνικά στοιχεία».

14. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η

δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

15. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιαστών 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, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

16. 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).

17. Επειδή, όσον αφορά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας σχετικά με την παράλειψη της παρεμβαίνουσας να προσκομίσει το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη πιστοποιητικό IEC 60623 edition 5, επισημαίνονται τα εξής: Καταρχάς στο τρέχον στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά το οποίο έχουν αξιολογηθεί τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές, δεν

είναι δυνατή η προβολή λόγων που σχετίζονται με την αναγκαιότητα ή μη συμπερίληψης συγκεκριμένων όρων στη Διακήρυξη. Κατά συνέπεια και δεδομένου ότι οι όροι της Διακήρυξης έχουν καταστεί πλέον δεσμευτικοί για όλα τα μέρη, εξεταστέο εν προκειμένω είναι μόνο κατά πόσο η Διακήρυξη ζητούσε πράγματι την υποβολή του εν λόγω πιστοποιητικού και όχι η σκοπιμότητα που αυτό εξυπηρετεί.

18. Επειδή, στις παραγράφους 13.2.8 – 13.2.24, που αφορούν στο περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς και συγκεκριμένα στην παράγραφο 13.2.16 προβλέπεται ότι οι προσφέροντες έπρεπε να υποβάλουν *«πιστοποιητικά δοκιμών σύμφωνα με την παράγραφο X της Τεχνικής Περιγραφής, από διαπιστευμένα εργαστήρια, από τα οποία να προκύπτει η συμμόρφωσή τους προς τις τεχνικές περιγραφές, σύμφωνα με τα απαιτούμενα στο Παράρτημα 8. Δεν είναι αποδεκτή η εκ των υστέρων υποβολή των πιστοποιητικών δοκιμών που αναγράφονται στην παράγραφο X της Τεχνικής Περιγραφής, επιτρέπεται μόνο η διόρθωση/συμπλήρωση των ήδη υποβληθέντων πιστοποιητικών»*. Στην παράγραφο X της Τεχνικής Περιγραφής, που φέρει τον τίτλο «ΔΟΚΙΜΕΣ», αναφέρεται ότι: *«Τα στοιχεία θα πρέπει να υποβληθούν στις ακόλουθες δοκιμές, σύμφωνα με τον Κανονισμό IEC 60623»* (σελ. 79 της Διακήρυξης). Επίσης, στην παράγραφο III της Τεχνικής Περιγραφής, που φέρει τον τίτλο «ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΙ», προβλέπεται ότι: *«Οι συσσωρευτές Ni – Cd θα πρέπει να είναι σύμφωνοι με τον κανονισμό IEC 60623»* (σελ 77 της Διακήρυξης). Τέλος, στο Συμπλήρωμα I της Διακήρυξης και συγκεκριμένα στην παράγραφο «III. STANDARDS» προβλέπεται ότι η υπάρχουσα ρήτρα πρέπει να αντικατασταθεί από την εξής: *«The Ni-Cd rechargeable, low-maintenance batteries shall be in accordance with IEC 62259 and IEC60623 standards»* (σελ. 73 της Διακήρυξης). Κατόπιν των ανωτέρω, δεν καταλείπεται αμφιβολία σχετικά με την υποχρέωση της παρεμβαίνουσας να συμπεριλάβει στην προσφορά της και πιστοποιητικό συμμόρφωσης με το IEC 60623 edition 5. Λαμβάνοντας υπόψη την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία και την παράλειψη της παρεμβαίνουσας να

προσκομίσει το εν λόγω πιστοποιητικό, διαπιστώνεται ότι ο αναθέτων φορέας είχε δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή ως βάσιμη και η Παρέμβαση να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, με κωδικό ****, ποσού 1.460,25€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 4033/02.06.2020 απόφαση του Διευθυντή Υλικών, Προμηθειών και Μεταφορών του αναθέτοντος φορέα, κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, ποσού 1.460,25€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13.07.2020 και εκδόθηκε στις 03.08.2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σιδέρη Μαρία-Ελένη

Τσουλούφα Αργυρώ