

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 5.04.2023 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 484/5.04.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του "... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 6/Δ.Σ.5/2023 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου ,περί έγκρισης του υπ' αριθμ. 2/7.03.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού ,σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

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

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά και ανακηρύσσεται ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ,κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο

με κωδικό «...» την από 5.05.2023 πληρωμή στην ALPHA BANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του Τμήματος 1 της σύμβασης, σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 78.407,80€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας, από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 104.007,80€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 30.12.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό «...». Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε δύο Τμήματα, οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για το ένα ή και τα δύο Τμήματα αλλά για το σύνολο των ειδών έκαστου Τμήματος. Ως εκ τούτου, 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.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 5.04.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 28.03.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 12.04.2023, ήτοι εμπροθέσμως δεδομένης της από 6.04.2023 κοινοποίησης της προσφυγής από την αναθέτουσα αρχή, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 1389/2023 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώως έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος για το Τμήμα του διαγωνισμού.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 25.04.2023, ήτοι εμπροθέσμως δοθέντος ότι δεν υποβλήθησαν απόψεις της αναθέτουσας αρχής εντός της δεκαπενθήμερης νόμιμης προθεσμίας, υπέβαλε υπόμνημα επί της παρέμβασης, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό ελάβαν μέρος για το Τμήμα 1 δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 1/30.01.2023 Πρακτικό ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος του Τμήματος 1 του διαγωνισμού, ενώ σημειώνεται ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, δεν εκδόθηκε η προβλεπόμενη στον όρο 3.1.2 της διακήρυξης απόφαση της αναθέτουσας περί έγκρισης του ως άνω Πρακτικού. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, με την προσβαλλόμενη απόφαση ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του Τμήματος 1 του διαγωνισμού.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή των προσφορών του παρεμβαίνοντος ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...]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, , ...ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

9. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.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». [...]». Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

10. Επειδή, το άρθρο 92 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 4. [...]Τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς, αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες, μαθηματικούς τύπους και σχέδια, που είναι δυνατόν να διαβαστούν σε κάθε γλώσσα και δεν είναι απαραίτητη η μετάφρασή τους, μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.[...]».

11. Επειδή, το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα

δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης...».

12. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...] 2.1.4 Γλώσσα [...]Οι προσφορές, τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε αυτές, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με τη μη ύπαρξη λόγου αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Τα αλλοδαπά δημόσια και ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη, είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς, αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες, μαθηματικούς τύπους και σχέδια, που είναι δυνατόν να διαβαστούν σε κάθε γλώσσα και δεν είναι απαραίτητη η μετάφραση τους, μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.[...] 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 Ι (αρ «...» μελέτη) 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 Απαραίτητα πρέπει τουλάχιστον να κατατεθούν, επί ποινή αποκλεισμού:[...] Δελτίο αποστολής των δειγμάτων στο Πρωτόκολλο του «...» Τα λοιπά πιστοποιητικά που ζητούνται στην υπ. αρ. «...» Μελέτη.[...] 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 απαράβατους 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 [...] 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς),[...] ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης,[...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι Αριθ. Μελέτης «...» [...] Άρθρο 14: «...» 4 m [...]Η πρόσβαση στο εσωτερικό του «...» γίνεται χωρίς εργαλεία ανοίγοντας το κάλυμμα του «...».

[...] Φινίρισμα [...] Πρέπει να παρέχεται έκθεση δοκιμής διάβρωσης κατά ISO 9227 (Δοκιμή διάβρωσης με ψεκασμό αλατιού για τουλάχιστον 1400 ώρες).Σύστημα Στήριξης / Τοποθέτηση [...]Ο μηχανισμός στήριξης πρέπει να επιτρέπει την εγκατάσταση απευθείας σε ιστό ή σε βραχίονα, με μεταβλητή κλίση πάνω από το επίπεδο του δρόμου από 0° έως 20° για την τοποθέτηση στην κορυφή του ιστού και -20° έως 5° για τοποθέτηση σε βραχίονα (με βήματα ρύθμισης 5° κατ' ελάχιστο). [...]ΟΠΤΙΚΗ ΜΟΝΑΔΑ[...] Τα «...» δεν θα φέρουν δικό τους πλαστικό φακό, για την αποφυγή του κιτρινίσματος και των συνεπειών του. [...]Β) ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς στα πλαίσια υποβολής ηλεκτρονικού υποφακέλου Τεχνικής Προσφοράς και των κατά περίπτωση δικαιολογητικών, εγγράφων και ότι ήθελε ζητηθεί από μέρους της Αναθέτουσας αρχής σε φυσική μορφή (λ.χ δείγματα προσφερόμενου εξοπλισμού) επί ποινή αποκλεισμού υποβάλλουν τα κάτωθι : [...]Για τα προσφερόμενα «...» σώματα:1. Τα παρακάτω πιστοποιητικά: Έκθεση δοκιμής από εργαστήριο δοκιμών με το οποίο θα προκύπτει συμμόρφωση με τα πρότυπα της οδηγίας EMC, EN 61000-3-2 (Όρια εκπομπών αρμονικού ρεύματος), EN 61000-3-3 (Περιορισμός Διακυμάνσεων και τρεμοσβήματος), EN55015 (Όρια ραδιοταραχών ηλεκτρικών συσκευών φωτισμού Ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας), EN 61547 (Απαιτήσεις ατρωσίας ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας) [...]Η κατάθεση των δειγμάτων θα πρέπει να ολοκληρωθεί τουλάχιστον 5 εργάσιμες ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς ...». Κατά δε 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, 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. 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. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

13. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν πληροί τις τεθείσες με τη μελέτη απαραίτατες τεχνικές προδιαγραφές. Και τούτο διότι , το προσφερόμενο «...» φέρει πλαστικό φακό, δεν διαθέτει μηχανισμό στήριξης που να επιτρέπει μεταβλητή κλίση από 0° έως 20° και η πρόσβαση στο εσωτερικό του χωρίς εργαλεία συμβαίνει μόνο για το τμήμα των ηλεκτρικών μέσων, ενώ επίσης δεν πληροί την απαίτηση για έκθεση δοκιμής διάβρωσης κατά ISO 9227 για τουλάχιστον 1400 ώρες, ούτε έχει προσκομιστεί η απαιτούμενη έκθεση δοκιμής προς απόδειξη της συμμόρφωσης με τα πρότυπα της οδηγίας EMC. Πέραν των ανωτέρω, ο προσφεύγων προβάλλει ότι ο παρεμβαίνων κατέθεσε εκπρόθεσμα τα απαιτούμενα δείγματα.

14. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της υπ. αριθμ «...» Μελέτης που επισυνάπτεται στο Παράρτημα Ι, καθώς και το δελτίο αποστολής των δειγμάτων στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής, τα οποία πρέπει να κατατεθούν σύμφωνα με την εν λόγω Μελέτη τουλάχιστον πέντε εργάσιμες ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Ειδικότερα, στην υπ. αριθμ «...» Μελέτη τίθενται ως απαραίτατες τεχνικές προδιαγραφές σχετικά με το προσφερόμενο «...» α) να διαθετεί οπτική

μονάδα με στοιχεία «...» που δεν θα φέρουν δικό τους πλαστικό φακό, β) η πρόσβαση στο εσωτερικό του «...» να γίνεται χωρίς εργαλεία ανοίγοντας το κάλυμμα του «...», γ) ο μηχανισμός στήριξης να επιτρέπει την εγκατάσταση απευθείας σε ιστό ή σε βραχίονα με μεταβλητή κλίση πάνω από το επίπεδο του δρόμου από 0° έως 20°. Επίσης, κατά τη μέλετη, απαιτείται να κατατεθούν, επί ποινή αποκλεισμού, έκθεση δοκιμής διάβρωσης κατά ISO 9227 με ψεκασμό αλατιού για τουλάχιστον 1400 ώρες και έκθεση δοκιμής από εργαστήριο δοκιμών προς απόδειξη της συμμόρφωσης με τα πρότυπα της οδηγίας EMC. Επομένως, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 9 και τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης, σε περίπτωση που είτε εκ των προσκομισθέντων με την τεχνική προσφορά εγγράφων δεν αποδεικνύεται η πλήρωση των ως άνω τεχνικών προδιαγραφών είτε δεν προσκομίστούν τα απαιτούμενα από τη μελέτη έγγραφα συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς. Σημειωτέον ότι, σύμφωνα με τον όρο 2.1.4 της διακήρυξης, τα έγγραφα της προσφοράς θα πρέπει να κατατεθούν στην ελληνική γλώσσα άλλως να προσκομιστεί επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική, ενώ τα τεχνικά φυλλάδια και τα έντυπα με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο και αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά μπορούν να υποβληθούν ξενόγλωσσα, δίχως να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.

15. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων έχει προσκομίσει με την τεχνική του προσφορά αρχείο με τίτλο «...» με οδηγίες ως προς την εγκατάσταση του προσφερόμενου «...», όπου αναφέρεται ότι η μέγιστη κλίση που δύναται να φτάσει το «...» είναι 15⁰ και άρα δεν πληρούται η προδιαγραφή της μελέτης περί μηχανισμού στήριξης που να επιτρέπει την εγκατάσταση με μεταβλητή κλίση από 0° έως 20°. Αβασίμως, ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι η ως άνω απαίτηση είναι ενδεικτική, καθώς εκ της γραμματικής διατύπωσης της μελέτης και δη τη χρήση του ρήματος «πρέπει» συνάγεται σαφώς ότι αφορά απαράβατο ουσιώδη όρο, ενώ αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι το προσφερόμενο «...» διαθέτει πιστοποίηση κατά το πρότυπο IEC 60068-2, καθώς ουδόλως τούτο καλύπτει τη μη πλήρωση της ως άνω προδιαγραφής. Ωστόσο, αβασίμως και αορίστως ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι από το

υποβληθέν εγχειρίδιο εγκατάστασης προκύπτει αβίαστα ότι η πρόσβαση στο εσωτερικό του προσφερόμενου από τον παρεμβαίνοντα «...» συμβαίνει χωρίς εργαλεία μόνο για το τμήμα των ηλεκτρικών μέσων, καθώς δεν αναφέρει το σημείο εκείνο του εγχειριδίου που αποδεικνύει τη μη κάλυψη της επίμαχης απαίτησης. Περαιτέρω, στο υποβληθέν με την τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος αρχείο με τίτλο «...» ρητώς αναφέρεται ότι «...Τα «...» φέρουν ομάδα φακών οι οποίοι είναι κατασκευασμένοι από υλικό υψηλής θερμικής και μηχανικής αντοχής...», με αποτέλεσμα να μην πληρούται ούτε η απαίτηση της μελέτης το «...» να μη φέρει δικό του πλαστικό φακό, ενώ οι αιτιάσεις του παρεμβαίνοντος περί μη υποχρεωτικής προδιαγραφής τυγχάνουν απορριπτέες ως προδήλως αβάσιμες κατά τα ήδη εκτεθέντα. Επιπροσθέτως, ο παρεμβαίνων έχει προσκομίσει με την τεχνική του προσφορά έκθεση δοκιμής διάβρωσης (αρχείο υπό τίτλο «ISO 9227 Salt spray test report 1000H_signed.pdf»), όπου όμως αναφέρεται ότι η διάρκεια της δοκιμής ήταν 1000 ώρες και όχι 1400 ώρες, ως ρητώς προβλέπεται στη μελέτη, απορριπτομένων ως αβάσιμων των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος ότι αρκεί να υποβληθεί έκθεση δοκιμής χωρίς να γίνεται αναφορά σε συγκεκριμένες ώρες, ενώ προδήλως απαραδέκτως ο παρεμβαίνων προσκομίζει το πρώτον στην ΕΑΔΗΣΥ έκθεση δοκιμής που δεν έχει υποβληθεί με την προσφορά προς απόδειξη της πλήρωσης της μη ως άνω καλυπτόμενης απαίτησης. Επισημαίνεται ότι η υποβληθείσα με την προσφορά έκθεση δοκιμής έχει προσκομιστεί, κατά παράβαση του όρου 2.1.4 της διακήρυξης, μόνον στην αγγλική γλώσσα, καθώς δεν αποτελεί τεχνικό φυλλάδιο ή έντυπο με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά αλλά περιλαμβάνει και λεκτικό που χρήζει μετάφρασης. Ομοίως, μη νόμιμως έχει υποβληθεί μόνον στην αγγλική γλώσσα δίχως μετάφραση στην ελληνική, το πιστοποιητικό συμμόρφωσης «...» το οποίο, σε κάθε περίπτωση, δεν αποτελεί την απαιτούμενη από τη μελέτη έκθεση δοκιμής, από την οποία θα προκύπτει η συμμόρφωση με τα πρότυπα της οδηγίας EMC. Αλυσιτελώς δε ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι η έκδοση του πιστοποιητικού προϋποθέτει την επιτυχή ολοκλήρωση της έκθεσης δοκιμών ,η οποία αποτελεί εσωτερικό έγγραφο του κατασκευαστή, δεδομένης της ρητής πρόβλεψης στη μελέτη

Αριθμός απόφασης: 793 /2023

συγκεκριμένου εγγράφου προς απόδειξη της συμμόρφωσης με τα πρότυπα της οδηγίας EMC, τον οποίο όρο δεν αμφισβήτησε ο παρεμβαίνων. Όσον αφορά τέλος τις αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί εκπρόθεσμης υποβολής των δειγμάτων, θα πρέπει να γίνουν δεκτές ως βάσιμες διότι, ως προκύπτει από το προσκομισθέν με την προσφορά του παρεμβαίνοντος δελτίο αποστολής, τα δείγματά του κατατέθηκαν την 18.01.2023, ήτοι τέσσερις εργάσιμες ημέρες πριν την 24.01.2023 που είχε οριστεί ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και η οποία δεν προσμετράται για τον υπολογισμό της τεθείσας κατά τη μελέτη σχετικής πενθήμερης προθεσμίας. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού και οι σχετικοί λόγοι της προσφυγής θα πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 6/Δ.Σ.5/2023 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά και ανακηρύσσεται ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού και τέλος, να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο στον προσφεύγοντα, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 6/Δ.Σ.5/2023 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου .

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε στις 29 Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ