

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Νοεμβρίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Άννα Χριστοδουλάκου Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου – Εισηγητής και
Ευαγγελία Μιχολίτση, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 02.11.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ΑΕΠΠ
1141/05.11.2018, της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...» με διακριτικό
τίτλο «...ΑΕ», που εδρεύει στη ..., ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Πανεπιστημίου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει
στην ..., στο, Τ.Κ. ...νομίμως εκπροσωπούμενου και

Κατά της πρώτης παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...»,
που εδρεύει στην οδό,στο ...και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της δεύτερης παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία
«...ΑΕ.», που εδρεύει στην οδό ...στα ...όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα
επιδιώκει να ακυρωθεί η απόφαση 749/33758/24-10-2018 του Πρυτανικού
Συμβουλίου του Πανεπιστημίου ..., να ακυρωθούν οι προσφορές των
οικονομικών φορέων, ... ΙΚΕ, ..., ... ΑΒΕΤΕ, ...ΕΕ και ...ΑΕ, για τα είδη της
ομάδας 1^{ης} και να αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος για την ομάδα 1^η η
προσφεύγουσα.

Με τις παρεμβάσεις τους, αμφότερες οι παρεμβαίνουσες επιδιώκουν
την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος
της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Οικονόμου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 e-παράβολο, ύψους 871,05€ ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., αντίγραφο επικυρωμένου αποδεικτικού ηλεκτρονικής πληρωμής, καθώς και αντίγραφο επικυρωμένης εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών του ως άνω παραβόλου, με αναφορά κατάστασης «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την διακήρυξη αρ. ...της Ανοικτής Ηλεκτρονικής Διαδικασίας Σύναψης Σύμβασης Άνω των Ορίων, προκήρυξε διαγωνιστική διαδικασία για την ανάδειξη αναδόχου/ων για την «Προμήθεια και εγκατάσταση συστημάτων ψύξης/θέρμανσης σε κτίρια του Πανεπιστημίου ...» προϋπολογιζόμενης δαπάνης χωρίς ΦΠΑ 289.360,00€. Η εν λόγω διαδικασία έλαβε τον Συστημικό Αύξοντα Αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...και η διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων, λαμβάνοντας ΑΔΑΜ: Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ήταν, σύμφωνα με τη διακήρυξη, η 11^η Σεπτεμβρίου 2018, ημέρα Τρίτη και ώρα 18:00 και η ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ήταν η 17^η Σεπτεμβρίου 2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 11:00 π.μ. Στις 11/09/2018 η προσφεύγουσα υπέβαλε την προσφορά της στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό για τα είδη της ομάδας 1^{ης}, των οποίων η προϋπολογιζόμενη αξία είναι 174.210,00 € χωρίς ΦΠΑ. Στον υπόψη διαγωνισμό στην ομάδα 1^η εκτός από την προσφεύγουσα συμμετείχαν και οι ακόλουθοι οικονομικοί φορείς :1. ...IKE, 2. ..., 3. ...ABETE, 4. ...EE, 5. ...AE. Στις 24/10/2018 ανακοινώθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ, η απόφαση 749/33758/24-10-2018 με θέμα: Έγκριση των Πρακτικών 1 & 2 της Επιτροπής Διενέργειας & Αξιολόγησης των προσφορών που κατατέθηκαν στα πλαίσια της Ανοικτής Ηλεκτρονικής Διαδικασίας Σύναψης Σύμβασης Άνω των Ορίων για την «Προμήθεια και εγκατάσταση συστημάτων ψύξης/θέρμανσης σε κτίρια του Πανεπιστημίου ...» (Αρ. Διακ. ...). Σύμφωνα με την ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε: «1^ο. την αποδοχή των τεχνικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. 2^ο. την αποδοχή των οικονομικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. 3ο. την ανάδειξη ως προσωρινών αναδόχων των οικονομικών φορέων: ...ΑΝΩΝΥΜΗ

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

ΕΤΑΙΡΕΙΑ (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: ...) για το ακόλουθο τμήμα (ομάδα) της διακήρυξης 14/18: Ομάδα 1η-Προμήθεια και εγκατάσταση κλιματιστικών μηχανημάτων διαιρούμενου τύπου, ονομαστικής ισχύος 9.000-24.000 BTU/h (ποσότητα: 170 μηχανήματα) με τιμή προσφοράς 103.250,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η ανωτέρω απόφαση προσβάλλεται από την προσφεύγουσα κατά το μέρος που αποδέχθηκε ως πλήρη και ορθά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς των οικονομικών φορέων, ...ΙΚΕ, ..., ...ΑΒΕΤΕ, Ξ...ΕΕ, ...ΑΕ, καθώς αυτά υποστηρίζει ότι παρουσιάζουν ουσιώδεις ελλείψεις και θα έπρεπε να έχουν απορριφθεί.

3. Επειδή, η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016.

Παραδεκτά φέρεται, συνεπώς, προς εξέταση ενώπιον του 5^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα ως διαγωνιζομένη, της οποίας η προσφορά έχει κριθεί τεχνικά αποδεκτή, παρίσταται καταρχήν με έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, αιτούμενη τον αποκλεισμό όλων των λοιπών συμμετεχόντων από τη συνέχεια της διαδικασίας ανάθεσης της οικείας δημόσιας σύμβασης, που θεμελιώνεται στη ζημία της από την παράνομη συμμετοχή της στον διαγωνισμό και στο

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους και στην ανάδειξη της ίδιας ως προσωρινής αναδόχου.

9. Επειδή, η εν θέματι διακήρυξη στο άρθρο 2.1.5. «Εγγυήσεις» αναφέρει, ότι *«Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) 1) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και».* Συναφώς στο άρθρο 2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» της διακήρυξης αναφέρεται: *«Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο αντίστοιχο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.».* Για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς η διακήρυξη απαιτεί να είναι εγγεγραμμένοι στο αντίστοιχο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Επομένως οικονομικοί φορείς που η δραστηριότητά τους δεν αντιστοιχεί σε κάποιο από τα ανωτέρω Επιμελητήρια και επομένως δεν είναι εγγεγραμμένοι σε Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, δεν θα πρέπει να γίνονται δεκτοί στον διαγωνισμό και θα πρέπει οι προσφορές τους να απορριφθούν. Σύμφωνα με την διακήρυξη, γίνονται δεκτοί μόνον

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

οικονομικοί φορείς που ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Η προμήθεια περιλαμβάνει τόσο την πώληση δηλαδή την εμπορία των κλιματιστικών μονάδων, όσο και την εγκατάσταση αυτών. Επομένως για να γίνουν δεκτοί οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο αντίστοιχο μητρώο (ΓΕΜΗ) σε δραστηριότητες που να αφορούν τόσο την εμπορία κλιματιστικών όσο και την εγκατάστασή τους. Οι δραστηριότητες αυτές προσδιορίζονται με του Κωδικούς Αριθμούς Δραστηριότητας (ΦΕΚ Β' 2149/16-10-2008), και ειδικότερα για την εγκατάσταση κλιματιστικών ΚΑΔ: 43.22.00.00 «Υδραυλικές και κλιματιστικές εγκαταστάσεις θέρμανσης και ψύξης», ΚΑΔ: 46.69.00.00 «Χονδρικό εμπόριο άλλων μηχανημάτων και εξοπλισμού», που περιλαμβάνει τον ΚΑΔ 46.69.19.38 «Χονδρικό εμπόριο κλιματιστικών μηχανημάτων». Οικονομικοί φορείς που δεν έχουν και τις δύο παραπάνω δραστηριότητες θα πρέπει να αποκλειστούν από τον διαγωνισμό, ως μη έχοντες το τυπικό προσόν της καταλληλότητας άσκησης συναφούς επαγγελματικής δραστηριότητας. Η διακήρυξη στο άρθρο 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» απαιτεί: *«Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται α) να διαθέτουν συνεργεία τα οποία θα ικανοποιούν τα αναγραφόμενα στο Π.Δ. 01/2013. Περαιτέρω οι εργασίες που αφορούν την ανάκτηση και τη διακίνηση των ψυκτικών ρευστών, θα πρέπει να εκτελούνται από πιστοποιημένο Μηχανικό (Π.Ε./Τ.Ε.) ή Εργοδηγό Ψυκτικών Εγκαταστάσεων, ο οποίος θα εκδίδει και τα απαιτούμενα, βάση της ισχύουσας νομοθεσίας, έγγραφα. Αυτό θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων πριν την υπογραφή της σύμβασης (θα κατατεθούν μαζί με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου)».*

10. Επειδή, στην διακήρυξη στο άρθρο 1.4 της εν θέματι διακήρυξης προβλέπεται, ότι *«Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: του ν. 4250/2014 (Α' 74) «Διοικητικές Απλουστεύσεις - Καταργήσεις, Συγχωνεύσεις Νομικών Προσώπων και Υπηρεσιών του Δημοσίου Τομέα-Τροποποίηση Διατάξεων του π.δ. 318/1992 (Α'161) και λοιπές ρυθμίσεις» και ειδικότερα τις διατάξεις του άρθρου 1».* Το

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

άρθρο 1 του ν. 4250/2014 με τίτλο «Κατάργηση της υποχρέωσης επικυρώσεων αντιγράφων εγγράφων», ορίζει: «.....Ομοίως, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο,...». Επίσης στην διακήρυξη στο άρθρο 2.4.2.5. ορίζεται: «Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου pdf. και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον 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 ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων».

11. Επειδή, στο άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης ορίζεται, ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το Μέρος Α΄ “Τεχνική Περιγραφή -Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι 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. Στην τεχνική προσφορά θα αναφέρονται αναλυτικά τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών. Τα ανωτέρω χαρακτηριστικά θα τεκμηριώνονται από τα τεχνικά εγχειρίδια λειτουργίας (prospectus) του κατασκευαστή τα οποία και θα κατατεθούν με την τεχνική προσφορά. Είναι επιθυμητή η πληρέστερη συμπλήρωση παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λ.π.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στην αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Τεχνική Προσφοράς στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. 4.18). Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, ο οικονομικός φορέας επισυνάπτει σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα από το νόμιμο εκπρόσωπο, τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία της τεχνικής του προσφοράς.», Στην συνέχεια στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης, ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, απαιτείται: «Όλα τα κλιματιστικά μηχανήματα τοίχου (ονομαστικής ισχύος 9.000 Btu/h έως και 24.000 Btu/h) θα είναι Ενεργειακής απόδοσης στη ψύξη A++ τουλάχιστον, τεχνολογίας inverter", πιστοποιημένα κατά Eurovent και θα φέρουν την σήμανση CE. Ο εποχιακός βαθμός ενεργειακής απόδοσης για ψύξη (SEER) θα είναι $\geq 6,10$ και ο εποχιακός συντελεστής απόδοσης για θέρμανση στην μεσαία ζώνη (SCOP) $\geq 4,60$.». Για την απόδειξη της συμμόρφωσης των προσφερόμενων κλιματιστικών μονάδων με τις τεχνικές προδιαγραφές και συγκεκριμένα με το να είναι πιστοποιημένες κατά EUROVENT και να φέρουν την σήμανση CE, όλοι οι οικονομικοί φορείς υπέβαλαν τα πιστοποιητικά EUROVENT και CE. Τα πιστοποιητικά αυτά είναι ιδιωτικά έγγραφα καθώς εκδίδονται και υπογράφονται από ιδιωτικές εταιρείες που δραστηριοποιούνται στις υπηρεσίες πιστοποίησης. Συναφώς στην διακήρυξη στο άρθρο 2.1.4 «Γλώσσα» ορίζεται: «Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα. Τυχόν ενστάσεις ή προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται στην ελληνική γλώσσα. Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

στοιχεία 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 5ης.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α'188). 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. 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). 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. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται στην αγγλική, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική. Κάθε μορφής επικοινωνία με την αναθέτουσα αρχή, καθώς και μεταξύ αυτής και του αναδόχου, θα γίνονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα». Συνακόλουθα στο άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης ορίζεται, ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το Μέρος Α' "Τεχνική Περιγραφή -Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι 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. Στην τεχνική προσφορά θα αναφέρονται αναλυτικά τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών. Τα ανωτέρω χαρακτηριστικά θα τεκμηριώνονται από τα τεχνικά εγχειρίδια λειτουργίας (prospectus) του κατασκευαστή τα οποία και θα κατατεθούν με την τεχνική προσφορά. Είναι επιθυμητή η πληρέστερη συμπλήρωση παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ.

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λ.π.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στην αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Τεχνική Προσφοράς στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. 4.18). Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, ο οικονομικός φορέας επισυνάπτει σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα από το νόμιμο εκπρόσωπο, τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία της τεχνικής του προσφοράς».

12. Επειδή, στο άρθρο 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 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[...]».

13. Επειδή, το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» προβλέπει τα κάτωθι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77. γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς. 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. Για τις συμβάσεις άνω των

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986. 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82. [..]

14. Επειδή, με βάση το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», προβλέπεται ρητώς, 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 [...]».

15. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: «1. Κάθε

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού 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 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

16. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του ΠΔ. 39/2017 « Κάθε ενδιαφερόμενος, του οποίου επηρεάζονται τα συμφέροντα, δικαιούται να ασκήσει [...] παρέμβαση ενώπιον της ΑΕΠΠ [...]για τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, προσκομίζοντας όλα τα κρίσιμα έγγραφα που έχει στη διάθεσή του».

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 ή αναθέτοντα φορέα, η οποία διενεργεί αυτόν (Ελ.Συν.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 (Ελ.Συν. Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

18. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, πολλώ, δε, μάλλον όταν τίθενται ρητώς επί ποινή αποκλεισμού ή επί ποινή απαραδέκτου, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαραδέκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, ΔΗΜΗΤΡΗΣ Ι. ΡΑΙΚΟΣ, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑΣ, 2017, σελ 195-197).

19. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και Ψ-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ΔΕΕ υποθ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27).

20. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι «Από την επισκόπηση του ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα, με την ... ΙΚΕ, παρατηρούμε στο πεδίο της «Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» η απάντηση είναι: «Διαθέτουμε συνεργεία τα οποία ικανοποιούν τα αναγραφόμενα στο ΠΔ 01/2013». Η απάντηση αυτή είναι γενική και ανεπίδεκτη εκτίμησης. Δεν προσδιορίζει τα πρόσωπα και τις ικανότητές που ανταποκρίνονται στις απαιτήσεις του κριτηρίου επιλογής. Επίσης ενδέχεται να στηρίζεται σε ικανότητες συνεργείων που δεν ανήκουν στην διοίκηση και το προσωπικό του ίδιου του συμμετέχοντα, επομένως να στηρίζεται σε ικανότητες τρίτων, χωρίς να έχει υποβάλει ΕΕΕΣ δικό για αυτούς. Επειδή οι προσφορές πρέπει με ευκρίνεια να προσδιορίζουν την κάλυψη των κριτηρίων επιλογής και σύμφωνα με την σκέψη «B.3 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της παρούσας η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Επιπρόσθετα η προσφορά της ICON GROUP ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΙΚΕ περιλαμβάνει το πιστοποιητικό CE και EUROVENT για τα προσφερόμενα κλιματιστικά. Τα έγγραφα αυτά αν και ιδιωτικά δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, ούτε συνοδεύονται από μετάφραση. Σύμφωνα με τις σκέψεις «B.5 Έλλειψη επικύρωσης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και EUROVENT.» και «B.6 Έλλειψη μετάφρασης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και EUROVENT.», η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Τέλος στα PROSPECTUS και τα λοιπά δικαιολογητικά τεκμηρίωσης της τεχνικής προσφοράς και της κάλυψης των τεχνικών προδιαγραφών, που έχει υποβάλει ο οικονομικός φορέας, δεν προκύπτει κανένα στοιχείο τεκμηρίωσης ότι η κλιματιστική μονάδα δαπέδου - οροφής 24.000BTU/h είναι "INVERTER", τεχνικό χαρακτηριστικό που ρητά απαιτείται από την διακήρυξη σελ 38. Επομένως η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί λόγω ελλιπούς τεκμηρίωσης της τεχνικής προσφοράς».

21. Επειδή, με τον επόμενο λόγο προσφυγής σημειώνεται, ότι «από την επισκόπηση της προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ..., διαπιστώνουμε ότι παρόλο που στο πεδίο του ΕΕΕΣ «Α: Καταλληλότητα Στο άρθρο 58 παράγραφος 2 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ ορίζονται τα ακόλουθα κριτήρια επιλογής, Εγγραφή στο οικείο επαγγελματικό μητρώο», έχει απαντήσει ναι, από το συνυποβαλλόμενα έγγραφο «βεβαίωση ΤΕΕ. PDF.» και την έλλειψη αντίστοιχου εγγράφου εγγραφής σε Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, όπως ρητά απαιτεί η διακήρυξη, όρος που δεν έχει προσβληθεί, προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας έχει απαντήσει θετικά στο ΕΕΕΣ, βασισμένος σε εσφαλμένη προϋπόθεση, δηλαδή θεωρώντας ότι η εγγραφή του στο Τεχνικό Επιμελητήριο μπορεί να υπερκεράσει την απαίτηση της διακήρυξης για εγγραφή σε Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. Όμως όπως παγίως γίνεται δεκτό η διακήρυξη αποτελεί κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, και οι όροι της είναι απαραίτατοι. Εάν μάλιστα ήθελε ο οικονομικός φορέας να επικαλεσθεί την αρχή της αναλογικότητας, προκειμένου να συμμετάσχει στον διαγωνισμό μόνο με την εγγραφή του στο ΤΕΕ θα έπρεπε να έχει ήδη προσβάλει την διακήρυξη νομίμως και εμπροθέσμως. Επειδή η διακήρυξη δεν έχει προσβληθεί αλλά και ίδιος ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι αποδέχεται πλήρως τους όρους της (υπεύθυνη δήλωση), η προσφορά του δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης καθώς δεν ικανοποιείται το συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής. Σύμφωνα με την σκέψη «B.2.1 Μη εγγραφή στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο», η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Συνεχίζοντας την επισκόπηση των εγγράφων και ειδικότερα το αρχείο «ΕΝΑΡΞΗ ΕΠΙΤΗΔΕΥΜΑΤΟΣ & ΜΕΤΑΒΟΛΕΣ. PDF», οι δραστηριότητες του οικονομικού φορέα αφορούν παροχή υπηρεσιών, και καμία δραστηριότητα δεν αφορά σε εμπορία κλιματιστικών μονάδων. Επομένως, σύμφωνα με την σκέψη «B.2.2 Δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας» της παρούσας, η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Επιπρόσθετα η προσφορά του κ. ...περιλαμβάνει το πιστοποιητικό CE και EUROVENT για τα προσφερόμενα κλιματιστικά. Τα έγγραφα αυτά αν και ιδιωτικά δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, ούτε συνοδεύονται από μετάφραση. Σύμφωνα με τις σκέψεις «B.5 Έλλειψη επικύρωσης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και

Eurovent.» και «B.6 Έλλειψη μετάφρασης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και Eurovent.», η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Επίσης στο αρχείο «list signed pdf» αναφέρεται ότι προσφέρεται η κλιματιστική μονάδα οροφής δαπέδου Midea MUE-24FNXD0 - Midea MOU-24FN8-QD0. Από την επισκόπηση των δικαιολογητικών τεχνικής προσφοράς προκύπτει ότι δεν έχει κατατεθεί τεχνικό εγχειρίδιο λειτουργίας του κατασκευαστή για τα συγκεκριμένα μοντέλα. Σύμφωνα με την σκέψη «B.7.1 Ελλιπής τεκμηρίωση τεχνικής προσφοράς» η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Τέλος στα υποβληθέντα έγγραφα της υπόψη προσφοράς δεν εντοπίζουμε κανένα που να ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της τεχνικής προσφοράς όπως περιγράφηκε αναλυτικά στην σκέψη «B.7.2 Έλλειψη εντύπου αναλυτικής τεχνικής προσφοράς - Φύλλου Συμμόρφωσης Τεχνικών Προδιαγραφών.» της παρούσας. Επομένως η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί λόγω ελλείψεων».

22. Επειδή, με τον τρίτο λόγο προσφυγής υποστηρίζεται, ότι «Ο οικονομικός φορέας ...ABETE, έχει υποβάλει ΕΕΕΣ το οποίο δεν έχει βασιστεί στο πρότυπο που περιλαμβάνεται στον διαγωνισμό. Στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής έχει επιλεγεί η απάντηση στο πεδίο «α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» κάτι που δεν επιτρέπεται από την διακήρυξη του διαγωνισμού. Επιπρόσθετα η προσφορά του οικονομικού φορέα ...ABETE περιλαμβάνει το πιστοποιητικό CE και Eurovent για τα προσφερόμενα κλιματιστικά. Τα έγγραφα αυτά αν και ιδιωτικά δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, ούτε συνοδεύονται από μετάφραση. Σύμφωνα με τις σκέψεις «B.5 Έλλειψη επικύρωσης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και Eurovent.» και «B.6 Έλλειψη μετάφρασης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και Eurovent.», η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί».

23. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο προσφυγής σημειώνεται, ότι «Από την επισκόπηση του ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία ...ΕΕ, παρατηρούμε στο πεδίο της «Γ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» η απάντηση είναι: «ΟΠΩΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΕΤΑΙ ΣΤΗΝ ΕΠΙΣΥΝΑΠΤΟΜΕΝΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ». Η επισυναπτόμενη Υπεύθυνη Δήλωση αναφέρει ότι «Η εταιρεία μας διαθέτει συνεργεία τα οποία ικανοποιούν τα αναγραφόμενα στο Π.Δ. 01/2013. Περαιτέρω οι εργασίες που αφορούν την ανάκτηση και τη διακίνηση των ψυκτικών ρευστών, θα εκτελούνται από τον υπογράφοντα

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

πιστοποιημένο Μηχανικό (Π.Ε./Τ.Ε.), ο οποίος θα εκδίδει και τα απαιτούμενα, βάση της ισχύουσας νομοθεσίας, έγγραφα. Αυτό θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων πριν την υπογραφή της σύμβασης (θα κατατεθούν μαζί με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου)». Η απάντηση είναι γενική και ανεπίδεκτη εκτίμησης. Δεν προσδιορίζει τα πρόσωπα και τις ικανότητές που ανταποκρίνονται στις απαιτήσεις του κριτηρίου επιλογής. Επίσης ενδέχεται να στηρίζεται σε ικανότητες συνεργείων που δεν ανήκουν στην διοίκηση και το προσωπικό της, επομένως να στηρίζεται σε ικανότητες τρίτων, χωρίς να έχει υποβάλει ΕΕΕΣ δικό τους. Επειδή, οι προσφορές πρέπει με ευκρίνεια να προσδιορίζουν την κάλυψη των κριτηρίων επιλογής και σύμφωνα με την σκέψη «B.3 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της παρούσας η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Επιπρόσθετα η προσφορά της ...ΕΕ περιλαμβάνει το πιστοποιητικό CE και Eurovent για τα προσφερόμενα κλιματιστικά. Τα έγγραφα αυτά αν και ιδιωτικά δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, ούτε συνοδεύονται από μετάφραση. Σύμφωνα με τις σκέψεις «B.5 Έλλειψη επικύρωσης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και Eurovent.» και «B.6 Έλλειψη μετάφρασης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και Eurovent.», η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Τέλος από τα prospectus που έχει υποβάλει ο οικονομικός φορέας, δεν προκύπτει κανένα στοιχείο τεκμηρίωσης ότι η κλιματιστική μονάδα δαπέδου - οροφής 24.000Btu/h είναι inverter, τεχνικό χαρακτηριστικό που ρητά απαιτείται από την διακήρυξη σελ 38. Επομένως η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί σύμφωνα λόγω ελλιπούς τεκμηρίωσης τεχνικής προσφοράς».

24. Επειδή, τέλος με τον πέμπτο λόγο προσφυγής υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ότι «Από την επισκόπηση της εγγυητικής επιστολής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...ΑΕ» διαπιστώνουμε ότι λείπει το απαραίτητο στοιχείο «ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται». Σύμφωνα με την σκέψη «B1. Ελλείψεις Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής» η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Από την επισκόπηση του ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα, παρατηρούμε στο πεδίο της «Γ. Τεχνική και

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

επαγγελματική ικανότητα» η απάντηση είναι: «*Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΑΣ ΔΙΑΘΕΤΕΙ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟ ΤΕΧΝΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΕΛΕΓΧΟ ΤΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ*». Η απάντηση είναι γενική και ανεπίδεκτη εκτίμησης. Δεν προσδιορίζει τα πρόσωπα και τις ικανότητές που ανταποκρίνονται στις απαιτήσεις του κριτηρίου επιλογής. Επίσης ενδέχεται να στηρίζεται σε ικανότητες συνεργείων που δεν ανήκουν στην διοίκηση και το προσωπικό της, επομένως να στηρίζεται σε ικανότητες τρίτων, χωρίς να έχει υποβάλει ΕΕΕΣ δικό τους. Επειδή, οι προσφορές πρέπει με ευκρίνεια να προσδιορίζουν την κάλυψη των κριτηρίων επιλογής και σύμφωνα με την σκέψη «B.3 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της παρούσας η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Επιπρόσθετα η προσφορά της «...ΑΕ» περιλαμβάνει το πιστοποιητικό CE και Eurovent για τα προσφερόμενα κλιματιστικά. Τα έγγραφα αυτά αν και ιδιωτικά δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, ούτε συνοδεύονται από μετάφραση. Σύμφωνα με τις σκέψεις «B.5 Έλλειψη επικύρωση από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και EUROVENT» και «B.6 Έλλειψη μετάφρασης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και EUROVENT.», η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί».

25. Επειδή, από τον εν γένει έλεγχο των στοιχείων του οικείου φακέλου, ως προς τον πρώτο λόγο προσφυγής προκύπτει, ότι αυτός παρίσταται ως νόμω και ουσία αβάσιμος και άρα απορριπτέος. Και τούτο διότι καθώς σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 α) της Διακήρυξης, «2.2.6. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται α) να διαθέτουν συνεργεία τα οποία θα ικανοποιούν τα αναγραφόμενα στο Π.Δ. 01/2013. Περαιτέρω οι εργασίες που αφορούν την ανάκτηση και τη διακίνηση των ψυκτικών ρευστών, θα πρέπει να εκτελούνται από πιστοποιημένο Μηχανικό (Π.Ε./Τ.Ε.) ή Εργοδηγό Ψυκτικών Εγκαταστάσεων, ο οποίος θα εκδίδει και τα απαιτούμενα, βάση της ισχύουσας νομοθεσίας, έγγραφα. Αυτό θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων πριν την υπογραφή της σύμβασης (θα κατατεθούν μαζί με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου)». Από τα παραπάνω και σε συνδυασμό με τα αναγραφόμενα, τόσο στην παρ. 2.2.9.1 της Διακήρυξης «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών», όσο και στο

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

Παράρτημα 1, Κεφ.5 (*ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ-ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ*), εδαφ.2 «Αυτό θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων πριν την υπογραφή της σύμβασης» προκύπτει ότι ο έλεγχος αυτός απαιτείται να γίνει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού (δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου– κατακύρωση) και ως εκ τούτου ο λόγος ακυρότητας της προσφοράς που επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία πρέπει να απορριφθεί.

26. Επειδή, ως προς τον δεύτερο λόγο προσφυγής, κρίνεται από το Κλιμάκιο ότι τυγχάνει απορριπτέος ως νόμω και ουσία αβάσιμος, καθώς στο Παράρτημα 1, Κεφ.5 (*ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ-ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ*), εδαφ.3 &4, προβλέπεται ότι «Ο ανάδοχος θα καταθέσει πιστοποιήσεις κατά *EUROVENT* (όπου απαιτείται), για τα μηχανήματα τα οποία προσφέρει πριν την υπογραφή της σύμβασης. Τα προσφερόμενα είδη θα είναι καινούργια, επώνυμων & αξιόπιστων κατασκευαστών και θα φέρουν σήμα συμμόρφωσης *CE* της Ευρωπαϊκής Ένωσης.» από το οποίο ευθέως συνάγεται ότι ο έλεγχος των εν λόγω πιστοποιήσεων αφορά επόμενο στάδιο του Διαγωνισμού και συγκεκριμένα στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του Αναδόχου. Περαιτέρω στην παρ. 2.1.4 της Διακήρυξης αναφέρεται, ότι «...*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. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται στην αγγλική, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική*». Συνεπώς, ευθέως συνάγεται, ότι η μετάφραση και η επικύρωση των πιστοποιητικών *CE* και *Eurovent*, τα οποία ουδόλως μπορούν να θεωρηθούν ως δημόσια έγγραφα της αλλοδαπής, δεν είναι υποχρεωτική και άρα ο συγκεκριμένος λόγος απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

27. Επειδή, ως προς τις αιτιάσεις που αφορούν την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», αυτές τυγχάνουν απορριπτέες ως νόμω και ουσία αβάσιμες, καθώς, σύμφωνα με το ηλεκτρονικά υποβληθέν στις 11/09/2018 Ε.Ε.Ε.Σ. και συγκεκριμένα στο Μέρος IV (Κριτήρια Επιλογής),

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

Κεφάλαιο Α., ο οικονομικός φορέας «...» δηλώνει, ότι είναι εγγεγραμμένος στα επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος μέλος εγκατάστασής του (η συγκεκριμένη διακήρυξη αφορά προμήθεια και εργασίες εγκατάστασης κλιματιστικών μηχανημάτων). Συναφώς, ως προς την επικύρωση και μετάφραση των πιστοποιητικών του, ισχύουν όσα εκρίθησαν στην ως άνω σκέψη, ενώ ως προς το περιεχόμενο της τεχνικής του προσφοράς, κρίνεται ότι, στο στάδιο ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής-Τεχνικών Προσφορών της εν θέματι διακήρυξης, δεν απαιτείται η κατάθεση τεχνικού εγχειριδίου λειτουργίας (prospectus) του κατασκευαστή. Εντούτοις ο οικονομικός φορέας «...», προσκόμισε πιστοποίηση του Ανεξάρτητου Φορέα Πιστοποίησης *EUROVENT CERTIFIED PERFORMANCE* (Document ID: 1536662332, όνομα αρχείου στο ΕΣΗΔΗΣ: *eurovent midea 24000 btu δαπέδου οροφής_signed.pdf*), από την οποία πιστοποίηση προκύπτουν σαφώς τα τεχνικά χαρακτηριστικά της προσφερθείσας κλιματιστικής μονάδας δαπέδου/οροφής 24.000Btu/h της εταιρείας MIDEA (μοντέλο MOU-24FN8-QD0). Περαιτέρω, από τον επίσημο ιστότοπο της εταιρείας MIDEA «https://www.sgtmidea.com/wpcontent/uploads/2018/06/Catalogo_SGT_2018_Website_baixa.pdf», σελίδα 56, προκύπτουν τα αναλυτικά τεχνικά χαρακτηριστικά της προσφερθείσας κλιματιστικής μονάδας δαπέδου/οροφής 24.000Btu/h της εταιρείας MIDEA (μοντέλο MOU-24FN8-QD0), τα οποία καλύπτουν όλες τις απαιτήσεις και προδιαγραφές της Διακήρυξης, όπως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα διά των απόψεων της. Εξάλλου, ο οικονομικός φορέας «...» προσκόμισε λίστα προσφερόμενων μηχανημάτων (όνομα αρχείου στο ΕΣΗΔΗΣ: *list_signed.pdf*), από την οποία προκύπτουν τα ακριβή μοντέλα, οι ισχύες (Btu/h) και οι ποσότητες τους. Περαιτέρω, ο οικονομικός φορέας «...» έχει προσκομίσει πιστοποιήσεις του Ανεξάρτητου Φορέα Πιστοποίησης *EUROVENT CERTIFIED PERFORMANCE* για όλα τα προσφερθέντα μηχανήματα από τα οποία προκύπτουν τα αναλυτικά τεχνικά χαρακτηριστικά τους (αρχεία στο ΕΣΗΔΗΣ: *eurovent midea 9000 btu h_signed.pdf*, *eurovent midea 12000 btu h_signed.pdf*, *eurovent midea 18000 btu h_signed.pdf*, *eurovent midea 24000 btu h_signed.pdf*, *eurovent midea 24000 btu δαπέδου οροφής_signed.pdf*). Συνεπώς και ο συγκεκριμένος λόγος απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

28. Επειδή, το ΕΕΕΣ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της περίπτωσης ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ίδιου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

29. Επειδή, το ΕΕΕΣ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου (βλ. ΑΕΠΠ 836/2018).

30. Επειδή, σε επίρρωση των ως άνω σκέψεων, ως προς τις αιτιάσεις της προσφυγής που αφορούν την προσφορά της εταιρείας «...*ABETE*», αυτές παρίστανται αβάσιμες στο σύνολο τους καθώς, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου προκύπτει, ότι ουδεμία μνεία γίνεται στη Διακήρυξη της «*Προμήθειας και εγκατάστασης συστημάτων ψύξης/θέρμανσης σε κτίρια του Πανεπιστημίου ...*» (Αρ. Διακ. 14/18) για απαγόρευση χρήσης μη προτύπου ΕΕΕΣ και συγκεκριμένα συμπλήρωσης του πεδίου «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής». Άλλωστε η απάντηση του οικονομικού φορέα «*N...ABETE*», στο πεδίο «*ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι ικανοποιεί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής : ΝΑΙ* » έρχεται σε απόλυτη αρμονία με τα αναγραφόμενα στην σχετική διακήρυξη.

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

Ως προς τα προβαλλόμενα που αφορούν την μετάφραση και επικύρωση των πιστοποιητικών, τυγχάνουν απορριπτέα ως νόμω και ουσία αβάσιμα σύμφωνα και με όσα κρίθηκαν στην ως άνω σχετική σκέψη.

31. Επειδή, και σε κάθε περίπτωση έχει κριθεί συναφώς ότι τυχόν ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, κατά την κρίση της Διοίκησης (λόγω της προβαλλόμενης απ' αυτήν ασάφειας), προσφορά τους (ΕΑΣΤΕ 423, 424, 425/2011). Επιπροσθέτως, η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ Αριθμός απόφασης: 805/2018 8 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδ. θ', σελ. 776).

32. Επειδή, τούτων ούτως εχόντων, καταδεικνύεται ότι ο τρόπος συμπλήρωσης του Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης της εταιρείας «...ΑΒΕΤΕ», σε κάθε περίπτωση, δεν οφειλόταν σε δική της ευθύνη, αλλά σε πλημμέλεια των εγγράφων της Διακήρυξης, συνεπεία της ανυπαρξίας σαφούς αναγραφής περί ύπαρξης ή μη υποχρέωσης συμπλήρωσης του αναρτηθέντος προτύπου Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, δεδομένου ότι στο άρθρο 2.1.1. της διακήρυξης «Έγγραφο της σύμβασης» υπάρχει η γενική αναφορά στο «*Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ]*».

33. Επειδή, ως προς το μέρος της προσφυγής που αφορά την προσφορά της εταιρείας «... ΕΕ», το σύνολο των αιτιάσεων παρίσταται ως νόμω και ουσία αβάσιμο, καθώς πέραν των ήδη κριθέντων ζητημάτων στις ως άνω σχετικές σκέψεις, προκύπτει με σαφήνεια από τον επίσημο ιστότοπο της εταιρείας
MIDEA
«https://www.sgtmidea.com/wpcontent/uploads/2017/04/Catalogo_SGT_2017-2018_b.pdf», σελίδα 44 (βλ. επάνω αριστερά μέρος), όπως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή δια των απόψεων της προς την ΑΕΠΠ, ότι η

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

προσφερθείσα κλιματιστική μονάδα δαπέδου/οροφής 24.000Btu/h της εταιρείας MIDEA (μοντέλο MUE-24HRFN1-QRD0) που προσέφερε η εταιρία «...ΕΕ» είναι inverter και άρα και η εν λόγω αιτίαση παρίσταται αβάσιμη και συνεπώς απορριπτή.

34. Επειδή, ως προς το μέρος της προσφυγής που αφορά τον οικονομικό φορέα «...ΑΕ», κρίνεται ότι σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.5, εδάφιο 1 της Διακήρυξης, η εγγυητική επιστολή θα πρέπει να περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, *«την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση της εγγύησης καλής εκτέλεσης τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης»*. Ο όρος αυτός προβλέπεται στο Ν.4412/16, άρθρο 72, παράγραφος 4, εδάφιο 1. Περαιτέρω στο Π.Δ.394/96, άρθρο 25: *“Εγγυήσεις”*, παράγραφος 3, εδάφιο ζ, περίπτωση (II) *«το ποσόν της εγγύησης τηρείται στην διάθεση της Υπηρεσίας που διενεργεί τον διαγωνισμό και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά μέσα σε τρεις (3) ημέρες μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση»*. Αναφορικά με την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγυητικής επιστολής, η εγγυητική επιστολή υπ’ αριθμ. 103/4999/06-09-2018 της Συνεταιριστικής Τράπεζας Θεσσαλίας που προσκόμισε η δεύτερη παρεμβαίνουσα αναφέρει, ότι η εγγύηση εκδίδεται βάσει του Π.Δ.394/96, νομοθεσία που ορίζει πιο στενά όρια ήτοι καταβολή ποσού εγγύησης σε 3 ημέρες αντί για 5 ημέρες που ορίζει ο Ν.4412/16. Άρα, συνάγεται εναργώς, ότι η εγγυητική επιστολή που προσκόμισε η δεύτερη παρεμβαίνουσα υπερπληροί τα προβλεπόμενα από την διακήρυξη. Συναφώς, ως προς τις αιτιάσεις που αφορούν την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, σύμφωνα τόσο με τα αναφερόμενα στην παρ. 2.2.6 της διακήρυξης όπου προβλέπεται, ότι *«Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική τους ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται α) να διαθέτουν συνεργεία τα οποία θα ικανοποιούν τα αναγραφόμενα στο Π.Δ. 01/2013. Περαιτέρω οι εργασίες που αφορούν την ανάκτηση και τη διακίνηση των ψυκτικών ρευστών, θα πρέπει να εκτελούνται από πιστοποιημένο Μηχανικό (Π.Ε./Τ.Ε.) ή Εργοδηγό Ψυκτικών Εγκαταστάσεων, ο οποίος θα εκδίδει και τα απαιτούμενα, βάση της ισχύουσας νομοθεσίας, έγγραφα. Αυτό*

Αριθμός απόφασης: 1005/2018

θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων πριν την υπογραφή της σύμβασης (θα κατατεθούν μαζί με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου), όσο και του Παραρτήματος 1, Κεφ.5 (ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ-ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ), εδαφ. 2, όπου αναφέρεται, ότι «Αυτό θα αποδεικνύεται με την κατάθεση των απαραίτητων αδειών/πιστοποιητικών των μελών των συνεργείων πριν την υπογραφή της σύμβασης» προκύπτει ότι ο έλεγχος αυτός απαιτείται να γίνει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού (δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου – κατακύρωση) και ως εκ τούτου ο λόγος ακυρότητας της προσφοράς που επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία πρέπει να απορριφθεί.

35. Επειδή, ως προς την έλλειψη επικύρωσης από δικηγόρο στα πιστοποιητικά CE και Eurovent, σε συμφωνία με τα ως άνω ήδη κριθέντα, εντεύθεν παρέπεται, ότι από την ως άνω κανονιστικής ισχύος μνεία της διακήρυξης, ευθέως συνάγεται, ότι ο έλεγχος των εν λόγω πιστοποιήσεων αφορά επόμενο στάδιο του Διαγωνισμού και συγκεκριμένα στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του Αναδόχου. Περαιτέρω, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παρ. 2.1.4 της Διακήρυξης «...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. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται στην αγγλική, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική» από όπου ευθέως συνάγεται ότι η μετάφραση και η επικύρωση των πιστοποιητικών CE και Eurovent, τα οποία ουδόλως μπορούν να θεωρηθούν ως δημόσια έγγραφα της αλλοδαπής, σύμφωνα και με όσα ήδη έχουν γίνει δεκτά ανωτέρω, δεν είναι υποχρεωτική. Κατά συνέπεια και ο συγκεκριμένος λόγος προσφυγής κρίνεται απορριπτέος ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

36. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, γενομένων δεκτών ταυτοχρόνως των ασκηθεισών Παρεμβάσεων.

37. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται αμφότερες τις παρεμβάσεις.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Νοεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στις 22 Νοεμβρίου 2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Άννα Χριστοδουλάκου

Η Γραμματέας

Ειρήνη Τσιμπούκη