

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 3 Σεπτεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 02.08.2019 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1006/12.08.2019 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «» και διακριτικό τίτλο «», που εδρεύει στη, επί της οδού αρ., νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά του «» στο πλαίσιο του με συστημικό α/α στο ΕΣΗΔΗΣ δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με αντικείμενο τη Προμήθεια και Τοποθέτηση Πλαστικών Δαπέδων ρnc (cpn 44112200-0), προϋπολογισθείσας δαπάνης 580.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και 467.741,94€ άνευ ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και δη κατά της αριθμ. 25/2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του (θέμα 12^ο) κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και εγκρίνει τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, προκειμένου να ανοιχτεί η οικονομική προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία «», για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω Προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, το ως άνω νοσοκομείο, με τη με αριθμ. διακήρυξη του προκήρυξε επαναληπτικό δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό άνω των ορίων διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για τη Προμήθεια και Τοποθέτηση Πλαστικών Δαπέδων PVC, προϋπολογισθείσας δαπάνης 580.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για πέντε (5) μήνες κατ' εφαρμογή του Προϋπολογισμού της ΣΑΕ 091, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Ο διαγωνισμός διενεργήθηκε ηλεκτρονικά (με α/α ΕΣΗΔΗΣ) και κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβλήθηκαν εμπροθέσμως και τύποις παραδεκτώς προσφορές από δύο (2) οικονομικούς φορείς, την εταιρεία με την επωνυμία «» και την εταιρεία με την επωνυμία «» και ήδη προσφεύγουσα. Κατά το στάδιο ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, η επιτροπή του διαγωνισμού συνέταξε το με αριθμ. 1/24.06.2019 πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης και ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής, με το οποίο εισηγήθηκε την απόρριψη των προσφορών και των δύο (2) ως άνω εταιρειών και την επανάληψη της διαγωνιστικής διαδικασίας. Με τη με αριθμ. 25/31.07.2019 απόφαση του το Δ.Σ. του (θέμα 12^ο) αποφάσισε ομοφώνως την αποδοχή του ως άνω πρακτικού μόνο κατά το μέρος που απορρίπτει τη προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας «» ενώ έκρινε ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «» κείται εντός των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης και ενέκρινε ακολούθως τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, προκειμένου να ανοιχτεί η οικονομική προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας.

2. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α' του Ν.4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ.39/2017, καθώς και των άρθρων 362 παρ. 2 του Ν.4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ.39/2017,

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό), ποσού 2.339,00€.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, 6 παρ.1 Ν. 4412/2016) που ανέρχεται σε 467.741,94€ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, του αντικειμένου της (προμήθεια και υπηρεσίες), της δραστηριότητας που η αναθέτουσα αρχή ασκεί και της νομικής της φύσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής δημοσίευσης της Προκήρυξης στην ΕΕΕΕ η 15^η/5/2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε από την παρ. 4 του άρθρου 43 του Ν. 4487/2017, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, στην υπό εξέταση προσφυγή της, η προσφεύγουσα που συμμετείχε στο διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017, στρέφεται κατά της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας που έγινε αποδεκτή, παραπονούμενη ότι είναι μη νόμιμη η αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «» λόγω ουσιωδών πλημμελειών των Δικαιολογητικών Συμμετοχής που υπέβαλε στο διαγωνισμό που παραβιάζουν ευθέως τους επί ποινή αποκλεισμού τεθέντες όρους της Διακήρυξης και ειδικότερα παραβιάζουν τους όρους του άρθρου 2.4.3 με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά». Εν προκειμένω, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η εταιρεία «» έχει παραπονήσει το αναρτημένο υπόδειγμα σε μορφή .pdf της Υπηρεσίας (espd-request_signed.pdf)και έχει «επικολλήσει» επ' αυτού τις απαντήσεις

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

του, όπερ ωστόσο έπρεπε να θέτει την προσφορά του εκτός της διαδικασίας, αφού το υποβληθέν της εταιρείας «» είναι άκυρο, παράτυπο και παραπονημένο. Συγκεκριμένα το υποβληθέν από την εταιρεία «»φέρει την ψηφιακή υπογραφή του κ και του κ., δηλαδή φαίνεται να έχει συνυπογραφεί και από το Διοικητή του Κατόπιν τούτων, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας «» μη νομίμως και κατά παράβαση ρητών όρων της Διακήρυξης έγινε δεκτή με την προσβαλλόμενη απόφαση, και πρέπει να αποκλεισθεί από το Διαγωνισμό. Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της προβάλλει η προσφεύγουσα ότι με την προσβαλλόμενη πράξη μη νόμιμα απορρίφθηκε η προσφορά της, λόγω μη υποβολής [με την προσφορά της] του ζητούμενου με τη διακήρυξη πιστοποιητικού ISO 13485. Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται ότι το ISO 13485, που εκ παραδρομής αναφέρεται στη Διακήρυξη, έχει ως πεδίο εφαρμογής την Εμπορία, Διακίνηση και Τεχνική Υποστήριξη Ιατροτεχνολογικών Προϊόντων στον Νοσηλευτικό και Χειρουργικό Τομέα, τομείς δηλαδή εντελώς ξένους/ άσχετους με την προμήθεια και τοποθέτηση πλαστικού δαπέδου, που είναι μια κατεξοχήν κατασκευαστική/ τεχνική εργασία. Για το λόγο αυτόν εξάλλου ζητείται και εργοληπτικό πτυχίο ΜΕΕΠ, η δε προσφεύγουσα διαθέτει ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 και OHSAS 18001:2007 καθώς και εργοληπτικό πτυχίο ΜΕΕΠ 2ας τάξεως. Ενόψει των ως άνω, αιτείται η προσφεύγουσα όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη προκειμένου κατά πρώτον να αποκλεισθεί από το διαγωνισμό η εταιρεία «», κατά δεύτερον να γίνει δεκτή η προσφορά της ίδιας επί τω τέλει της συμμετοχής της στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι το άνοιγμα της Οικονομικής της Προσφοράς.

5. Επειδή, με την Α388/2019 Απόφαση της ΑΕΠΠ έγινε αποδεκτό το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και ανεστάλη κατ' ακολουθίαν η πρόοδος της ως άνω διαγωνιστικής διαδικασίας.

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή την 22.08.2019 απέστειλε τις απόψεις της με το υπ' αριθμ. 17813/22.08.2019 έγγραφο της, αιτούμενη την απόρριψη της προσφυγής.

7. Επειδή, με τον πρώτο λόγο προσφυγής της η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας, η οποία και έγινε αποδεκτή διά της προσβαλλομένης απόφασης, ισχυριζόμενη ότι κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου της υπόψη διακήρυξης, υπέβαλε μη νόμιμα συμπληρωμένο, καθώς το υποβληθέν από την ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «,»φέρει την ψηφιακή υπογραφή του κ. αλλά και του κ., έχει δηλαδή συνυπογραφεί από τον δεύτερο ως νόμιμο εκπρόσωπο της συμμετέχουσας εταιρείας αλλά και από τον πρώτο, Διοικητή του (νόμιμο εκπρόσωπο της αναθέτουσας αρχής).

8. Επειδή, η οικεία διακήρυξη ορίζει, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 2.2.8.1 με τίτλο Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών: «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνα δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1...» και περαιτέρω στο άρθρο 2.4.3 της διακήρυξης με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά», ορίζεται ότι «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙΙ). Το εν λόγω πρότυπο υποβάλλεται σύμφωνα με τις αναρτημένες στον διαδικτυακό τόπο οδηγίες-ανακοίνωση της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης "Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ESPD)"....»

9. Επειδή, από τους ως άνω παρατεθέντες όρους της διακήρυξης καθώς και την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει καταρχήν ότι προκειμένου για την έγκυρη συμμετοχή και την ακόλουθη αξιολόγηση της προσφοράς των συμμετεχόντων στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και ως προς την προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής και μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπό των οικονομικών φορέων, πρέπει με την προσφορά τους, να υποβάλουν ΕΕΕΣ νόμιμα και κατά τους όρους της διακήρυξης συμπληρωμένο. Εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή είχε αναρτήσει στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς υποβολή των συμμετεχόντων πρότυπο ΕΕΕΣ, τόσο σε αρχείο XML καθώς και σε αρχείο PDF, το οποίο συμπληρώνεται σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και το επισυναπτόμενο σε αυτή Παράρτημα ΙΙΙ. Στο ως άνω αναρτημένο από την αναθέτουσα αρχή στον ηλεκτρονικό τόπο του προκειμένου διαγωνισμού πρότυπο αρχείο ΕΕΕΣ και στη πρώτη σελίδα αυτού αποτυπώνεται πράγματι αναφορά ότι είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον κ. με ημερομηνία της ψηφιακής υπογραφής την 16^η.5.2019 και ώρα 12:09:41, στο δε υποβληθέν από την καθ'ής συμμετέχουσα εταιρεία ΕΕΕΣ εμφανίζεται ότι έχει παραμείνει η ως άνω ψηφιακή υπογραφή ή ακριβέστερα η αναφορά της ψηφιακής τούτης

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

υπογραφής του κ. και στη τελευταία σελίδα του ΕΕΕΣ αποτυπώνεται η ψηφιακή υπογραφή του εκπροσώπου της εταιρείας κ. με ημερομηνία 17.6.2019 και ώρα 21:09:21. Από τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω, προκύπτει εναργώς ότι η καθ' ης συμμετέχουσα εταιρεία χρησιμοποίησε το πρότυπο ΕΕΕΣ που η αναθέτουσα αρχή είχε αναρτήσει προς τούτο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και συνεπώς ορθώς υποστηρίζει εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ. 6) ότι η υπογραφή του Διοικητή του Νοσοκομείου δεν αφαιρέθηκε εκ παραδρομής από τον οικονομικό φορέα και πρόκειται για πρόδηλο σφάλμα, το οποίο κρίνεται ότι χρήζει διευκρίνησης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και σε κάθε περίπτωση δεν αποτελεί άνευ ετέρου, δηλαδή άνευ αιτήματος σχετικής διευκρίνησεως, λόγο απόρριψης της προσφοράς. Και τούτο διότι σύμφωνα και με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με Θέμα «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)», μόνο στις περιπτώσεις έλλειψης υπογραφής/ών στο ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, κατ' εξαίρεση, δεν είναι δυνατή η προσφυγή στην δυνατότητα συμπλήρωσης, καθώς η έλλειψη υπογραφής στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ή η μη νόμιμη/έγκυρη υπογραφή του ισοδυναμεί με μη νόμιμη/έγκυρη υποβολή του, η δε ως άνω δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων ή/ και συμπλήρωσης αφορά μόνο σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα/ δικαιολογητικά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 παρ. 2 τελευταίο εδάφιο του Ν. 4412/2016. Εν προκειμένω εντούτοις και δεδομένων των ανωτέρω, δεν συντρέχει ούτε περίπτωση έλλειψης υπογραφής ούτε περίπτωση μη έγκυρης υπογραφής από τον νόμιμο εκπρόσωπο της καθ' ης συμμετέχουσας εταιρείας, επιπλέον δε η αναφορά στη πρώτη σελίδα του υποβληθέντος ΕΕΕΣ ότι είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον Διοικητή του Νοσοκομείου αποτελεί πρόδηλο σφάλμα, καθώς η ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία έπρεπε να απαλείψει/ διαγράψει κατά τη χρησιμοποίηση του πρότυπου ΕΕΕΣ την ως άνω αναφορά ψηφιακής υπογραφής και κατ' ακολουθίαν, ως προελέχθη, χρήζει διευκρίνησης και θεραπείας. Έτι

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

περαιτέρω, η προσφεύγουσα αλυσιτελώς υποστηρίζει προς επίρρωση των ισχυρισμών της ότι στην έγγραφη απάντηση της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) ύστερα από ερώτημα της αναθέτουσας αρχής ως προς την εγκυρότητα υποβολής του ως άνω ΕΕΕΣ, διατυπώνεται συναφώς ότι «... η απαίτηση της διακήρυξης για υποχρεωτική χρήση συγκεκριμένης πλατφόρμας ή συγκεκριμένου τρόπου σύνταξης κρίνεται μάλλον άστοχη» καθώς κατά πρώτον και κατά τα γενικώς ισχύοντα 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 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1) κατά δεύτερον στο ως άνω έγγραφο διατυπώνεται επιπλέον ότι: «Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω κρίνουμε ότι δεν προκύπτει κάποιο θεσμικό ζήτημα ως προς την εγκυρότητα του τρόπου υποβολής του εν λόγω ΕΕΕΣ μέσω ΕΣΗΔΗΣ». Δεδομένων τούτων, ο πρώτος λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

10. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένως απερρίφθη η προσφορά της καθώς εν προκειμένω πληροί τους όρους της διακήρυξης αφού διαθέτει ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 και OHSAS 18001:2007 καθώς και εργοληπτικό πτυχίο ΜΕΕΠ 2ας τάξεως, το δε πιστοποιητικό ISO 13485, που εκ παραδρομής αναφέρεται στη Διακήρυξη, έχει ως πεδίο εφαρμογής: Εμπορία, Διακίνηση και Τεχνική Υποστήριξη Ιατροτεχνολογικών Προϊόντων στον Νοσηλευτικό και Χειρουργικό Τομέα, πεδίο που είναι ωστόσο ξένο προς την προμήθεια και τοποθέτηση πλαστικού δαπέδου που αποτελεί κατασκευαστική/τεχνική εργασία και επιπλέον το αντικείμενο του εν λόγω διαγωνισμού.

11. Επειδή, στην υπόψη διακήρυξη και δη στο Παράρτημα ΙΙ αυτής ορίζεται: «... Κάθε υλικό, μικροϋλικό, εργαλείο, μέσο μεταφοράς και εργασία, που είναι απαραίτητα για την ολοκλήρωση της προμήθειας, μεταφοράς και εγκατάστασης (πλήρη περάτωση), συμπεριλαμβάνονται στην υποχρέωση του

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

Αναδόχου. Ο/Η Ανάδοχος να διαθέτει πιστοποίηση κατά ISO 9001 και ISO 13485. Τα συνεργεία εφαρμογής των υλικών θα πρέπει να έχουν πιστοποιήσεις ή βεβαιώσεις εμπειρίας σε εφαρμογή αντίστοιχων δαπέδων. [...]

α) Δάπεδα χώρων Νοσηλείας, Μονάδων κλπ. Προμήθεια/ επίστρωση ομογενών δαπέδων σε ρολά με κύριο συνθετικό PVC, πάχους 2 mm, πλάτους 2 m και βάρους 2,5 kg/m² περίπου. Υλικό βιομηχανικής παραγωγής με αντιβακτηριδιακό κατά ISO 22196, με αντιμικροβιακή τεχνολογία, που μειώνει τους παθογόνους οργανισμούς σε μικρό χρόνο και σε μεγάλο ποσοστό, μειώνοντας δραστικά τον κίνδυνο ενδοноσοκομειακών λοιμώξεων. Τα υπό προμήθεια δάπεδα πρέπει να είναι:

1. Αντιβακτηριδιακά, κατά ISO 22196
2. Κατηγορίας χρήσης: Βαριά Επαγγελματική, Commercial 34/ Industrial 43
3. Αντιστατικά, κατά EN 1815, έως 2KV
4. Αντιολισθηρά, Κατηγορία R10
5. Ανθεκτικά με χημική αντοχή, κατά ISO 26987 ή EN 423
6. Ανθεκτικά στην καύση, κατά EN 13501-1, ClassBfl-s1
7. Ανθεκτικά στη φθορά, κατά EN 13845 (Κατάταξη 34/43) ή EN 660-2 (κατηγορία T), ή ISO 10581 (type1)
8. Ανθεκτικά στα τροχήλατα νοσηλείας, φορεία ασθενών, κατά EN 425 ή ISO 4918
9. Ανθεκτικά και να μην «πληγώνονται» από τη σταθερή στάθμευση των κλινών, κατά ISO 24343
10. Ιδιαίτερως εύκολα στον καθαρισμό.

β) Δάπεδα Γραφείων, κοινοχρήστων χώρων, χώρων υποδοχής, Φαρμακείο, κτλ. Προμήθεια/Επίστρωση ομογενών δαπέδων σε ρολά πάχους 2 mm, πλάτους 2 m, κατηγορίας βαριάς επαγγελματικής χρήσης, βάρους 2800 gr/ m² τουλάχιστον. Τα υπό προμήθεια δάπεδα πρέπει να είναι κατάλληλα για Νοσοκομεία, να αντέχουν την κίνηση τροχηλάτων φορείων, κλινών, τροχηλάτων νοσηλείας, μεταφοράς υλικών και επίπλων Νοσοκομείου. Να είναι βραδύκαυστα, αντιστατικά, αντιολισθηρά. Να μην απαιτείται τρίψιμο και γυάλισμα, να έχουν αντοχή στα χημικά. Τα υπό προμήθεια δάπεδα θα πρέπει να είναι:

1. Κατηγορίας χρήσης: Βαριά Επαγγελματική, Commercial 34/ Industrial 43
2. Αντιστατικά, κατά EN 1815, έως 2KV
3. Αντιολισθηρά, Κατηγορία R9
4. Ανθεκτικά με χημική αντοχή, κατά ISO 26987 ή EN 423
5. Ανθεκτικά στην καύση, κατά EN 13501-1, ClassBfl-s1
6. Ανθεκτικά στη φθορά, κατά EN 13845 (Κατάταξη 34/43) ή EN 660-2 (κατηγορία T), ή ISO

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

10581 (type 1) 7. Ανθεκτικά στα τροχήλατα νοσηλείας, φορεία ασθενών, κατά EN 425 ή ISO 4918 8. Ανθεκτικά και να μην «πληγώνονται» από τη σταθερή στάθμευση φορτίων, επίπλων, κατά ISO 24343 9. Ιδιαίτερως εύκολα στον καθαρισμό».

12. Επειδή, ειδικότερα από τους ως άνω προδιαληφθέντες όρους της διακήρυξης προκύπτει εναργώς η υποχρέωση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, προκειμένου προς πλήρωση των επί ποινή αποκλεισμού ορισθεισών τεχνικών προδιαγραφών, να διαθέτουν πιστοποίηση κατά ISO 9001 και ISO 13485. Η δε προσφεύγουσα κατά πρώτον συνομολογεί στη προσφυγή της ότι εάν η Διακήρυξη δεν προσβληθεί εμπροθέσμως, εξακολουθεί να δεσμεύει απαρέγκλιτα αναθέτουσα αρχή και διαγωνιζομένους, αποκλεισμένου του παρεμπόπτοντος ελέγχου της νομιμότητας των όρων της, επ' αφορμή ελέγχου πράξεων μεταγενεστέρων σταδίων της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά δεύτερον ισχυρίζεται ότι εκ παραδρομής και εσφαλμένως ζητείται από την αναθέτουσα αρχή το ως άνω πιστοποιητικό.

13. Επειδή, περαιτέρω σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας αλλά και την απολύτως κρατούσα άποψη στην επιστήμη του διοικητικού δικαίου, η διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού συνιστά στο σύνολο της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεσμεύει τόσο την ίδια την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του ενωσιακού δικαίου και κυρίως των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οι οποίες διέπουν κάθε διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/ αρχές.

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

14. Επειδή, κατ' ακολουθίαν και ενόψει της ανάγκης διασφάλισης των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, επιβάλλεται η αναθέτουσα αρχή να περιγράψει με τρόπο απολύτως σαφή και ακριβή στη διακήρυξη και στα λοιπά συμβατικά τεύχη που τη συνοδεύουν τους όρους και τις πραγματικές συνθήκες, υπό τις οποίες θα κληθούν να υποβάλλουν προσφορά οι διαγωνιζόμενοι (ΔΕΚ C-31/87, Beentjes, C-87/94 Επιτροπή κατά Βελγίου, C-19/00 SIAC Construction, C-448/01, EVN AG, Wienstrom GmbH), δεσμευόμενη να αξιολογήσει τις προσφορές των διαγωνιζομένων, σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις που έχει ορίσει και χωρίς να δύναται a posteriori, να προβεί σε οποιαδήποτε συμπλήρωση ή τροποποίηση του περιεχομένου τους.

15. Επειδή, από τα ως άνω διαλαμβανόμενα (βλ. σκ. 11-14) προκύπτει ότι, η για την υπόψη διαγωνιστική διαδικασία είχαν ορισθεί ρητώς οι απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών - απαιτήσεων ως ουσιώδεις και οι κατ' ελάχιστον απαιτούμενες. Αβασίμως κατά συνέπεια ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένως εν προκειμένω απαιτείται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς να διαθέτουν πιστοποίηση κατά ISO 13485, καθώς η ίδια πληροί τους όρους της διακήρυξης με τα υποβληθέντα πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 και OHSAS 18001:2007 καθώς και το εργοληπτικό πτυχίο ΜΕΕΠ 2ας τάξεως και τούτο διότι κατά πρώτον ο ισχυρισμός τούτος προβάλλεται ανεπικαίρως, κατά δεύτερον η ως άνω παράλειψη, ήτοι έλλειψη πιστοποίησης κατά ISO 13485, δεν παύει να αποτελεί απόκλιση από τους κανονιστικού και επί ποινή αποκλεισμού περιεχομένου όρους της διακήρυξης, όπερ άλλωστε συνομολογεί και η προσφεύγουσα, ισχυριζόμενη ωστόσο ότι η απόκλιση τούτη όχι μόνο δεν επηρεάζει την άρτια εκτέλεση του έργου από πλευράς της αλλά αντιθέτως το απαιτούμενο ISO για την αντιβακτηριακότητα των δαπέδων είναι το ISO 846 και όχι το ISO 22196, αφού και δεν έχει εφαρμογή σε δομικά υλικά και συνεπώς εκ παραδρομής έχει αποτυπωθεί στο τεύχος της Διακήρυξης. Αβασίμως και αλυσιτελώς προβάλλει τα ως άνω η προσφεύγουσα, καθώς στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της τυπικότητας, ως γίνεται παγίως δεκτό,

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

δεσμεύονται τόσο οι οικονομικοί φορείς όσο και η ίδια η αναθέτουσα αρχή, υπό την έννοια ότι αξιολογεί εάν οι προσφορές των διαγωνιζομένων τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές (βλ. σκ. 13).

16. Επειδή, εξάλλου τους ως άνω ισχυρισμούς με ταυτόσημο περιεχόμενο και επιχειρηματολογία είχε προβάλλει η προσφεύγουσα και στο με αριθμ. πρωτ. 11743/29.05.2019 διευκρινιστικό ερώτημα της προς την αναθέτουσα αρχή όπου είχε λάβει ως απάντηση, επί λέξει, ότι: «Συνδυάζοντας την παρ. 4.3 του ISO 846:2019 (που προτείνει η) και την επιθυμία του Νοσοκομείου για προμήθεια δαπέδων αυξημένης υγειονομικής αποτελεσματικότητας, θεωρούμε ότι, ορθώς απαιτείται το ISO 22196/2016. Για τον ίδιο λόγο, αυτά πρέπει να αντιμετωπίζονται ως επιφάνειες ειδικής χρήσης και όχι ως απλά δομικά υλικά. Επισημαίνουμε ότι, ο διάλογος περί των Τεχνικών Προδιαγραφών έχει ολοκληρωθεί με τις ανοιχτές Διαβουλεύσεις και ως εκ τούτου δεν είναι εφικτή η αλλαγή τεχνικών χαρακτηριστικών». Με τις ως άνω διευκρινήσεις δε, που αποτελούν μέρος του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, επιρρωνύεται η βασιμότητα της απαίτησης της αναθέτουσας αρχής από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς προς πλήρωση της ως άνω προϋπόθεσης ήτοι της ύπαρξης της εν λόγω πιστοποίησης, τα δε αντιθέτως υποστηριζόμενα από τη προσφεύγουσα προβάλλονται ανεπικαίρως και αβασίμως.

17. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 2.339,00€. πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με τις

Αριθμός απόφασης: 1049 / 2019

διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη Προσφυγή.

Ορίζει τη κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 3 Σεπτεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 19 Σεπτεμβρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Μαρία Κων. Μανδράκη

Η Γραμματέας

Ελένη Κατσικά