

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Δεκεμβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Αγγελική Πουλοπούλου, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής και Αργυρώ Τσουλούφα, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 30-11-2018 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1274/30-11-2018 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Και του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν την 20-11-2018, από 16-11-2018 υπ' αριθ. 332/2018 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας (41η Συνεδρίαση), με θέμα την «Έγκριση ή μη των με αρ. πρωτ. και πρακτικών της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμών και αξιολόγησης συμβάσεων προμηθειών και ανάδειξη ή μη προσωρινών αναδόχων ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια με τίτλο "ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΕΥΠΡΕΠΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΕΙΔΩΝ ΥΓΙΕΙΝΗΣ ΚΑΙ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑ», καθ' ο μέρος δι' αυτής έγινε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και περαιτέρω αναδείχθηκε ο τελευταίος ως προσωρινός ανάδοχος, για την προμήθεια των ειδών της Ομάδας Γ, καθώς και κατά κάθε συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης προμήθειας που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. Διακήρυξη του ως άνω ανοικτού διαγωνισμού, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ συνολικής αξίας 210.383,77 ευρώ και της Ομάδας Γ που αφορά η προσφυγή 51.612,90 ευρώ, με κριτήριο

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει τιμής για το κάθε επιμέρους δεκτικό αυτοτελούς προσφοράς και κατακύρωσης τμήμα, που δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 4-9-2018 με Μοναδικό ΑΔΑΜ και στο ΕΣΗΔΗΣ την 4-9-2018 με συστημικό α/α

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ., ποσού 600,00 ευρώ), που πληρώθηκε με το από 30-11-2018 έμβασμα μέσω Τραπέζης EUROBANK.

2. Επειδή, η κατατεθείσα την 30-11-2018 Προσφυγή στρέφεται κατά εκτελεστής πράξεως και συγκεκριμένα της κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα την 20-11-2018 Απόφασης της αναθέτουσας περί αποδοχής της προσφοράς του ως άνω ήδη παρεμβαίνοντος στο ως άνω δεκτικό αυτοτελούς προσφοράς και κατακύρωσης τμήμα Γ, κατά το άρ. 1 της διακήρυξης, ανέδειξε περαιτέρω αυτόν και προσωρινό ανάδοχο. Ο δε προσφεύγων υπέβαλε προσφορά για το ως άνω τμήμα, που κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε ως δεύτερος, ήτοι αμέσως επόμενος του ως άνω παρεμβαίνοντος, μειοδότης, βάλλει δε κατά της αποδοχής του παρεμβαίνοντος, προσωρινού αναδόχου και πρώτου μειοδότη. Ειδικότερα, ο προσφεύγων προβάλλει έξι ισχυρισμούς, έκαστος κατά της προσφοράς του παρεμβαίνοντος επί επιμέρους ειδών της Ομάδας Γ, η παραδεκτή προσφορά για το σύνολο των οποίων συνιστούσε προϋπόθεση για την αποδοχή στην όλη Ομάδα, αφού τα είδη αυτά δεν ήταν δεκτικά αυτοτελούς προσφοράς κατακύρωσης, αλλά αποτελούσαν όλα μέρος του ενιαίου τμήματος της Ομάδας Γ, κατά το άρ. 1 της διακήρυξης. Ο προσφεύγων ισχυρίζεται, ότι πρώτον, η προσφορά του παρεμβαίνοντος, κατά παράβαση του όρου 10.1.2 της διακήρυξης, δεν συμμορφώθηκε με τις απαιτήσεις της συνημμένης στη

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

διακήρυξη ως αναπόσπαστο μέρος της, Μελέτης 10/2018 ως προς το είδος με α/α 4 ΑΠΟΛΥΜΑΝΤΙΚΟ ΗΠΙΟ ΑΝΤΙΣΗΠΤΙΚΟ GEL ΧΕΡΙΩΝ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 1000 ML, αφού προσέφερε είδος για το οποίο δεν έχει υποβάλει την επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενη άδεια ΕΟΦ ούτε αναγράφονται τα σχετικά στοιχεία στο Δελτίο Δεδομένων Ασφαλείας και το τεχνικό φυλλάδιο, στον βαθμό δε που δηλώνει ότι πληροί όλες τις τεχνικές προδιαγραφές και όλα τα είδη με τα οποία θα προμηθεύσει την αναθέτουσα θα είναι ίδια με τα δείγματα που υποβάλλει και όσα περιγράφονται στα οικεία τεχνικά φυλλάδια, η σχετική υπεύθυνη δήλωση είναι αναληθής. Δεύτερον, ότι όσον αφορά το είδος με α/α 5 ΑΠΟΛΥΜΑΝΤΙΚΟ ΟΙΚΟΛΟΓΙΚΟ ΚΑΘΑΡΙΣΤΙΚΟ ΜΕ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗ ΓΙΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟ ΠΑΓΚΩΝ ΚΑΙ ΠΑΤΩΜΑΤΟΣ ΚΟΥΖΙΝΑΣ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 750 ML, το προσφερθέν από τον παρεμβαίνοντα προϊόν, κατά το για αυτό προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο, δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης διότι διατίθεται σε συσκευασίες του 1 και των 5 λίτρων και όχι των 750 χιλιοστόλιτρων, όπως απαιτούσε η διακήρυξη, ο προσφεύγων δε περαιτέρω, επαναλαμβάνει όπως και στον πρώτο ισχυρισμό του, την αιτίασή του περί αναληθούς σχετικής δηλώσεως και ως προς τούτο. Τρίτον, ότι όσον αφορά το είδος με α/α 13 ΕΝΙΣΧΥΤΙΚΟ ΠΛΥΣΗΣ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 500 GR (ΤΥΠΟΥ «ΕΥΡΗΚΑ»), ότι το προσφερθέν από τον παρεμβαίνοντα προϊόν διατίθεται σε συσκευασίες των 10 και 25 λίτρων μόνο και όχι των 500 γραμμαρίων, όπως η διακήρυξη ζητούσε, ενώ συγχρόνως η αναφορά του οικείου τεχνικού φυλλαδίου σε συσκευασίες μετρώμενες σε λίτρα, κατά τον προσφεύγοντα σημαίνει ότι το προϊόν διατίθεται σε υγρή μορφή, ενώ η διακήρυξη, κατά τον προσφεύγοντα, επειδή προσδιόριζε την ανά συσκευασία ποσότητα σε γραμμάρια, ζητούσε στερεάς μορφής προϊόν, ο δε προσφεύγων επαναλαμβάνει αντιστοίχως την περί υπευθύνου δηλώσεως του παρεμβαίνοντος, αιτίασή του. Τέταρτον, ότι ο παρεμβαίνων, όσον αφορά το είδος με α/α 52 ΣΚΟΝΗ ΠΛΥΣΙΜΑΤΟΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ ΡΟΥΧΩΝ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 150 ΜΕΖΟΥΡΩΝ, προσέφερε προϊόν, που όπως προκύπτει από το οικείο τεχνικό φυλλάδιο, πδιατίθεται σε συσκευασία των 72 μεζούρων, ο δε προσφεύγων επαναλαμβάνει αντιστοίχως την περί υπευθύνου δηλώσεως του παρεμβαίνοντος, αιτίασή του. Πέμπτον, ότι όσον αφορά το είδος με α/α 76

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

ΥΓΡΟ ΚΑΘΑΡΙΣΤΙΚΟ ΧΑΛΙΩΝ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 950 ML, ο παρεμβαίνων προσέφερε προϊόν, που όπως προκύπτει από το οικείο τεχνικό φυλλάδιο, διατίθεται σε συσκευασία του 1 και των 4 λίτρων, ο δε προσφεύγων επαναλαμβάνει αντιστοίχως την περί υπευθύνου δηλώσεως του παρεμβαίνοντος, αιτίασή του. Έκτον, ότι όσον αφορά το είδος με α/α 78 ΥΓΡΟ ΠΛΥΣΙΜΑΤΟΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ ΡΟΥΧΩΝ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 3 L, ο παρεμβαίνων προσέφερε προϊόν, που όπως προκύπτει από το οικείο τεχνικό φυλλάδιο, διατίθεται σε συσκευασία του 1 και των 4 λίτρων, ο δε προσφεύγων επαναλαμβάνει αντιστοίχως την περί υπευθύνου δηλώσεως του παρεμβαίνοντος, αιτίασή του.

3. Επειδή, η αναθέτουσα με τις από 7-12-2018 και με αρ. πρωτ. 53584 Απόψεις της ενώπιον της ΑΕΠΠ, επικαλείται ότι δεν προβλεπόταν η κατάθεση άδειας ΕΟΦ από τη διακήρυξη, περαιτέρω δε επαναλαμβάνει τον ισχυρισμό του παρεμβαίνοντος, βλ. παρακάτω περί γνωστοποίησης στο σύστημα CPNP και όχι στον ΕΟΦ. Ως προς τους λοιπούς ισχυρισμούς της προσφυγής, επικαλείται ότι ο παρεμβαίνων στην τεχνική προσφορά και την υπεύθυνη δήλωσή του αναφέρει ότι έχει τη δυνατότητα να συσκευάσει το προϊόν σε κάθε απαιτούμενη συσκευασία και δεσμεύεται να τηρήσει τους όρους της διακήρυξης, επομένως δεν συντρέχει ουσιώδης λόγος απόρριψης της προσφοράς.

4. Επειδή, με την από 5-12-2018 εμπρόθεσμη, κατόπιν της από 4-12-2018 κοινοποίησης σε αυτόν της προσφυγής, ασκηθείσα νομοτύπως και μετ' εννόμου συμφέροντος (αφού ο προσφεύγων στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς του), παρέμβασή του, ο παρεμβαίνων επικαλείται τα ακόλουθα. Ως προς τον πρώτο ισχυρισμό της προσφυγής, ότι δεν απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού κατάθεση άδειας ΕΟΦ, ενώ κατά τον Κανονισμό 1223/2009 (ΕΕ), για την κυκλοφορία καλλυντικών απαιτείται τα οικεία προϊόντα να γνωστοποιούνται στο σύστημα CPNP, όπου λαμβάνουν αριθμό ταυτοποίησης, που όντως φέρει το προσφερθέν προϊόν του, και όχι στον ΕΟΦ. Ως προς τον δεύτερο ισχυρισμό της προσφυγής, ότι όπως φαίνεται από το οικείο δελτίο δεδομένων ασφαλείας και το τεχνικό φυλλάδιο

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

που υπέβαλε με την προσφορά του για το οικείο είδος, είναι ο ίδιος ο παραγωγός του προσφερθέντος προϊόντος και στο τεχνικό φυλλάδιο αναγράφονται μόνο οι κύριες συσκευασίες του είδους, δύναται δε αυτός να το συσκευάσει σε κάθε ζητούμενη συσκευασία, θα πράξει δε τούτο ως προς την εκ της διακήρυξης ζητούμενη συσκευασία αν καταστεί ανάδοχος. Τα ίδια επικαλείται ανιστοίχως και ως προς τον τρίτο ισχυρισμό, περαιτέρω δε ότι δεν προέκυπτε από τις τεχνικές προδιαγραφές ότι το προϊόν πρέπει να τελεί σε υγρή ή στερεά μορφή. Τα ίδια, περί του ότι από το δελτίο δεδομένων ασφαλείας και το τεχνικό φυλλάδιο που με την προσφορά του κατέθεσε για το ανά περίπτωση είδος, προκύπτει ο ίδιος ως παραγωγός και στο τεχνικό φυλλάδιο αναγράφονται μόνο οι κύριες συσκευασίες του είδους, δύναται δε αυτός να το συσκευάσει σε κάθε ζητούμενη συσκευασία, θα πράξει δε τούτο ως προς την εκ της διακήρυξης ζητούμενη συσκευασία αν καταστεί ανάδοχος, προβάλλει και προς αντίκρουση του τέταρτου, πέμπτου και έκτου ισχυρισμού της προσφυγής.

5. Επειδή, η Προσφυγή αφορά διαδικασία κάτω των ορίων, που υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και δη του χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ, στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η Προσφυγή εμπροθέσμως ασκήθηκε κατά το αρ. 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και δη την περίπτωση (α) (χρόνος κοινοποίησης της προσβαλλόμενης 20-11-2018 και χρόνος ασκήσεως της προσφυγής η 30-11-2018), ενώ η προσφυγή νομίμως υπογράφεται.. Ο δε Προσφεύγων έχει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση της ως Προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται δια της ακύρωσης της προσβαλλόμενης και ακολούθως δια του αποκλεισμού του νυν προσωρινού αναδόχου, καθώς ούτως, θα καταστεί πρώτος αποδεκτός μειοδότης και κατά συνέπεια προσωρινός ανάδοχος. Επομένως, η Προσφυγή, όπως και η παρέμβαση, βλ. αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξεταστούν περαιτέρω κατ' ουσία.

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

6. Επειδή, η παραδεκτή συμμετοχή στη συγκροτούμενη από 88 είδη, σελ. 15 επ. διακήρυξης, Ομάδα Γ του διαγωνισμού προϋπέθετε την παραδεκτή υποβολή προσφοράς για το σύνολο των ως άνω ειδών, τα οποία αποτελούσαν ομού αυτοτελές τμήμα δεκτικό αυτοτελούς προσφοράς και κατακύρωσης, σελ. 6 διακήρυξης, με αποτέλεσμα, η παράβαση των όρων της διακήρυξης για έστω και ένα εξ αυτών, να οδηγεί αυτόθροα για απόρριψη της προσφοράς για το σύνολο του ενιαία δημοπρατούμενου τμήματος της Ομάδας Γ. Με τη Μελέτη 10/2018 και δη το Μέρος 2.ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, όσον αφορά την Ομάδα Γ, σελ. 82 επ. της διακήρυξης, ορίστηκε ως προδιαγραφή του είδους 5 η προσφορά του σε συσκευασία των 750 χιλιοστόλιτρων, ως προς το είδος 13 η προσφορά του σε συσκευασία των 500 γραμμαρίων, ως προς το είδος 52 η προσφορά του σε συσκευασία των 150 μεζούρων, ως προς το είδος 76 η προσφορά του σε συσκευασία των 950 χιλιοστόλιτρων και ως προς το είδος 78 η προσφορά του σε συσκευασία των 3 λίτρων. Εξάλλου, ο όρος 10.1.2 της διακήρυξης ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ, σελ. 32, ορίζει ότι «*Η κάθε τεχνική προσφορά θα συνοδεύεται υποχρεωτικά από: ¹¹¹ Ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση(Υ/Δ) του νόμιμου εκπροσώπου της προσφέρουσας στην οποία θα πρέπει να αναγράφεται ο πλήρης τίτλος της προσφερόμενης ομάδας ή υποομάδας (όπως αυτός αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό) και στην οποία ο νόμιμος εκπρόσωπος θα δηλώνει ότι: 1. έλαβε γνώση της υπ' αριθμ. 10/2018 μελέτης της Δ/σης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης και όλες οι τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών είναι σύμφωνες κατ' ελάχιστο με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης. ¹¹² τα είδη με τα οποία θα προμηθεύσει το Δήμο και το Ν.Π.Δ.Δ. «Ο.ΚΟΙ.Π.Α.Δ.Α.» θα είναι ίδια με αυτά του δείγματος ή με αυτά που περιγράφονται στα προσκομισθέντα φυλλάδια ή τις αναλυτικές τεχνικές περιγραφές. ¹¹³ η παράδοση των ειδών θα γίνεται σε χρόνο και τόπο που θα υποδεικνύει η αρμόδια υπηρεσία του Δήμου.»*, τα αντίστοιχα δε ορίζονται και στον όρο 5.I της Συγγραφής Υποχρεώσεων, σελ. 111 της διακήρυξης. Περαιτέρω, τόσο κατά τον όρο 10.1.2 παρ. II, όσο και το άρ. 5.II της Συγγραφής Υποχρεώσεων ορίζεται ότι «*Η κάθε προσφορά θα συνοδεύεται από τα απαραίτητα στοιχεία, ήτοι αναλυτική τεχνική περιγραφή ή τεχνικά φυλλάδια, οδηγίες χρήσης κ.λπ. για έκαστο προσφερόμενο είδος από*

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

τα οποία θα τεκμηριώνεται η συμμόρφωση του προϊόντος με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης, έτσι ώστε να είναι εφικτός ο έλεγχος από την Επιτροπή αξιολόγησης.». Επομένως, κατά τα ως άνω τα προσφερόμενα ανά τμήμα, άρα και την Ομάδα Γ θα έπρεπε να συμφωνούν στο σύνολό τους με τις εκεί ζητούμενες προδιαγραφές, η δε συμφωνία δεν αρκεί να προκύπτει απλώς από την υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος, αλλά και από τα τεχνικά φυλλάδια ή την αναλυτική τεχνική περιγραφή. Ο δε παρεμβαίνων υπέβαλε έντυπο ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ όπου αντέγραψε από τη διακήρυξη την οικεία κατάσταση των ζητούμενων ειδών της Ομάδας Γ, δηλώνοντας ότι τα τεχνικά χαρακτηριστικά τους ακολουθούν τις τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές.

7. Επειδή, όσον αφορά το είδος 4 της Ομάδας Γ “ΑΠΟΛΥΜΑΝΤΙΚΟ ΗΠΙΟ ΑΝΤΙΣΗΠΤΙΚΟ GEL ΧΕΡΙΩΝ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 1000ml”, κατά τις οικείες προδιαγραφές της σελ. 82 της διακήρυξης αυτό περιγράφηκε ως «*Αντισηπτικό υγρό καθαρισμού χεριών με αντλία με βαλβίδα σε συσκευασία 1000ml, με βάση το οινόπνευμα σε υψηλή περιεκτικότητα 70% και άνω. Χωρίς άρωμα. Χωρίς χρώμα. Πρέπει να διαθέτει άδεια από τον ΕΟΦ....*». Ο δε παρεμβαίνων υπέβαλε προσφορά για το ως άνω είδος με το προϊόν του FD41, μαζί με το οικείο δελτίο δεδομένων ασφαλείας και το τεχνικό του φυλλάδιο, εκ των οποίων δεν προκύπτει, όπως για τους ανωτέρω περι συσκευασίας όρους, παράβασης των προδιαγραφών για το ζητούμενο είδος. Από κανένα δε σημείο της διακήρυξης δεν προκύπτει υποχρέωση υποβολής άδειας από τον ΕΟΦ για το προϊόν μετά της προσφοράς, παρά μόνο τεχνικά φυλλάδια, οδηγίες χρήσης και τεχνική περιγραφή, η δε αναφορά του παραπάνω όρου 10.1.2 και της Συγγραφής Υποχρεώσεων στα οικεία σημεία τους ως προς «και τα λοιπά», ουδόλως δύναται να ερμηνευθεί ως επιβάλλουσα επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση προσκόμισης σχετικής άδειας. Ούτε το γεγονός ότι ζητείτο το προϊόν να διαθέτει αυτή την άδεια δύναται να ερμηνευθεί ως απαίτηση για υποβολή τέτοιας άδειας με την προσφορά, ο ως άνω δε ισχυρισμός του προσφεύγοντος συνίσταται σε το πρώτον διασταλτική και δημιουργική εφαρμογή των όρων της διακήρυξης προς επαύξηση των επί ποινή αποκλεισμού υποχρεώσεων των

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

προσφερόντων, πέραν των με σαφήνεια οριζομένων, προς αποκλεισμό προσφορών. Προς τούτο απαραδέκτως προβάλλεται, δεδομένης εξάλλου και της ανεπιφύλακτης αποδοχής των όρων της διακήρυξης από τον προσφεύγοντα, καθώς μια τέτοια ερμηνεία της κατά το παρόν στάδιο θα αντίκειτο στις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της τυπικότητας. Εξάλλου, και αν ακόμη υποθεθεί ότι η αναθέτουσα ζητούσε την προσκόμιση τέτοιας άδειας, ουδόλως τούτο προέκυπτε με σαφήνεια από τη διακήρυξη και επομένως, δεν δύναται να αποτελέσει λόγο αποκλεισμού προς βλάβη καλοπίστως μετέχοντα στον διαγωνισμό. Προς τούτο, ο οικείος ισχυρισμός του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί.

8. Επειδή, όσον αφορά τους υπόλοιπους ισχυρισμούς της προσφυγής, προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων για το είδος 78 προσέφερε το προϊόν MAR 320 που κατά το οικείο υποβληθέν τεχνικό του φυλλάδιο διατίθεται σε δοχεία του 1 και 4 λίτρων και όχι 3 λίτρων, όπως η διακήρυξη απαιτούσε, για το είδος 76 το προϊόν T-201 που κατά το τεχνικό του φυλλάδιο διατίθεται σε συσκευασία του 1 και 4 λίτρων και όχι των 950 χιλιοστόλιτρων κατά τα απαιτούμενα στη διακήρυξη, για το είδος 52 το προϊόν SK-300 που κατά το τεχνικό φυλλάδιο που ο παρεμβαίνων υπέβαλε διατίθεται σε συσκευασία των 72 μεζούρων και όχι των 150 κατά τα απαιτούμενα, ως προς το είδος 13 το προϊόν TD-7 που κατά το τεχνικό φυλλάδιο που υπεβλήθη διατίθεται σε δοχεία των 10-25 λίτρων και όχι των 500 γραμμαρίων και για το είδος 5 το προϊόν FD-27 που κατά το τεχνικό φυλλάδιο του διατίθεται σε δοχείο του 1 και 5 λίτρων και όχι των 750 χιλιοστόλιτρων κατά τα απαιτούμενα. Επομένως, για κανένα από τα ως άνω 5 προϊόντα δεν προκύπτει επιβεβαίωση από το τεχνικό φυλλάδιο που για έκαστο εξ αυτών υπεβλήθη της προσφοράς του στην ανά κάθε ένα ζητούμενη συσκευασία, σε πολλές δε περιπτώσεις η απόκλιση μεταξύ ζητούμενης συσκευασίας και αυτής στην οποία διατίθεται το προϊόν ήταν ιδιαίτερα ευρεία. Άρα κατά τα ανά προϊόν τεχνικά φυλλάδια, η προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν πληρούσε τις απαιτήσεις ως προς τις συσκευασίες διάθεσης των ως άνω 5 ειδών. Επιπλέον, η αιτίαση του παρεμβαίνοντος και της αναθέτουσας ότι παρά τα ως άνω, ο παρεμβαίνων ως παραγωγός δύναται να συσκευάσει τα προϊόντα του

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

στις απαιτούμενες συσκευασίες, δεν μπορεί να άρει την ως άνω έλλειψη. Τούτο διότι με αυτόν τον τρόπο, ο παρεμβαίνων, καίτοι η διακήρυξη ουδόλως αρκείτο στην εκ μέρους του δήλωση συμμόρφωσης με τις προδιαγραφές, αλλά απαιτούσε τεκμηρίωση αυτής με οικεία έγγραφα της προσφοράς του, εν τέλει με τα υποβληθέντα τεχνικά του φυλλάδια, όχι απλά δεν απέδειξε την πλήρωση της προδιαγραφής περί συσκευασίας κάθε επιμέρους προϊόντος, αλλά περαιτέρω απέδειξε τη μη πλήρωση αυτής για τα ως άνω 5 προϊόντα, με την παρέμβαση του επιχειρεί μεταβολή της προσφοράς του, κατά τρόπο που, αίροντας τις σαφείς αναγραφές των εξ αυτού προσκομισθέντων τεχνικών φυλλαδίων, πληροί τις οικείες προδιαγραφές. Περαιτέρω, ναι μεν η προσκομισθείσα τεχνική προσφορά του κατ' αντιγραφή της διακήρυξης αναφέρει τα είδη ως ζητούνται, πλην όμως το περιεχόμενο αυτής, όπως και της ως άνω δηλώσεώς του, αναιρείται από το ίδιο το περιεχόμενο των τεχνικών φυλλαδίων. Εξάλλου, κατά τον ίδιο τον ισχυρισμό της παρέμβασής του, όντως τα τεχνικά του φυλλάδια είναι ορθά, αλλά αυτός θα αλλάξει τη συσκευασία των προϊόντων του, ώστε να καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Με τον τρόπο αυτό όμως, αναιρεί τη δεσμευτικότητα των αποδεικτικών απαιτήσεων της διακήρυξης, που ανεπιφύλακτα απεδέχθη με τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό, ουδόλως δε προσέβαλε τους όρους περί των απαιτούμενων συσκευασιών ανά είδος. Υπό την ίδια ως άνω λογική δε, θα δύνατο να επικαλεστεί ότι ως παραγωγός δύναται κατά την εκτέλεση και να παρασκευάσει το προϊόν με τον τρόπο που το απαιτεί η αναθέτουσα, καίτοι τα τεχνικά φυλλάδια του θα αποδείκνυαν άλλες ελλείψεις, εκτός της συσκευασίας, με αποτέλεσμα εν τέλει, κατά την ως άνω απορριπτέα σε κάθε περίπτωση, αιτίαση, να αίρεται κάθε αποδεικτική αξία των ίδιων των εγγράφων που προσκομίζει, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας και της τυπικότητας (υπό την αντίστροφη δε λογική, θα δύνατο άλλος μετέχων ή η αναθέτουσα να επικαλούνται ότι δεν μπορεί να τα παρασκευάσει ή συσκευάσει με τον ζητούμενο τρόπο, καίτοι τα τεχνικά του φυλλάδια θα αποδείκνυαν πλήρη συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης). Συνεπώς, η προσφορά του παρεμβαίνοντος παρέβη τις παραπάνω προδιαγραφές για έκαστο εκ των ως άνω 5 ειδών, η παράβαση έστω και μίας και έστω για ένα εξ αυτών, αρκεί για την εν όλω απόρριψη της

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

προσφοράς του στην Ομάδα Γ, ουδόλως δε οι παραπάνω παραβάσεις αίρονται από την υπεύθυνη δήλωση και την τεχνική προσφορά του, οι οποίες όχι απλά δεν επιβεβαιώνονται ούτε απλά μένουν ασαφείς και αναπόδεικτες, αλλά και με σαφήνεια αντικρούονται από τα οικεία φυλλάδια που ο ίδιος προσκόμισε, ενώ εξάλλου ουδέποτε με την προσφορά του δήλωσε όσα το πρώτον με την παρέμβασή του αναφέρει περί του ότι θα συσκευάσει τα προϊόντα σε άλλη συσκευασία από την αναφερόμενη στα τεχνικά φυλλάδια και ότι τα τελευταία δεν θα έπρεπε να λαμβάνονται υπόψη ως προς το ειδικότερο ζήτημα της συσκευασίας. Εξάλλου, ουδόλως ο παρεμβαίνων δύναται να προβάλει τέτοιον ισχυρισμό παραδεκτώσ ενώπιον της ΑΕΠΠ, αφού συνιστά επί της ουσίας αλλαγή και προσθήκη επί όσων προκύπτουν από τα ίδια τα έγγραφα της προσφυγής του, η δε ΑΕΠΠ ουδόλως είναι αρμόδια για την αξιολόγηση προσφορών, αλλά για την εξέταση της νομιμότητας της κρίσης της αναθέτουσας επί της αξιολόγησης των προσφορών βάσει των υποβληθέντων με την προσφορά (ή τυχόν διευκρινίσεων που συννόμως υπεβλήθησαν κατά την αξιολόγηση), στοιχείων. Και τούτο, ανεξαρτήτως ότι ουδόλως ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος αποδεικνύεται ούτε είναι βέβαιος ούτε δύναται κατά το παρόν στάδιο και στο πλαίσιο εξέτασης της παρέμβασής του να αναζητηθούν οι προθέσεις του ως προς την εκ μέρους του εκτέλεση της σύμβασης, προς αντίκρουση στοιχείων που προκύπτουν από τα ίδια τα έγγραφα της προσφοράς του. Πάντως, ουδόλως προκύπτει από την περιγραφή του είδους με α/α 13 ΕΝΙΣΧΥΤΙΚΟ ΠΛΥΣΗΣ, ότι κατά τη διακήρυξη έπρεπε αποκλειστικώς να προσκομιστεί προϊόν σε σκόνη, ούτε δε αυτό δύναται να συναχθεί από την αναφορά της συσκευασίας του σε γραμμάρια, αφού εξάλλου τα γραμμάρια συνιστούν μονάδα μέτρησης βάρους και όχι όγκου, όπως τα λίτρα, και επομένως, σε καμία περίπτωση δεν αποκλείεται να αφορούν υγρό προϊόν, απορρίπτεται δε ο οικείος ισχυρισμός της προσφυγής. Κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, και κατ' αποδοχή των οικείων 5 ισχυρισμών της προσφυγής ως προς τις συσκευασίες των ως άνω 5 προσφερόμενων προϊόντων προς κάλυψη των 5 ως άνω ζητούμενων ειδών, η απόκλιση επί έστω και μίας προδιαγραφής επί ενός εκ των οποίων, αρκούσε για τον αποκλεισμό της προσφοράς, η προσφορά του

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

παρεμβαίνοντας προκύπτει ως απορριπτέα, η δε προσβαλλομένη καθ' ο μέρος την έκρινε ως αποδεκτή, τυγχάνει ακυρωτέα.

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προσφυγή. Να απορριφθεί η Παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος στην Ομάδα Γ του διαγωνισμού.

10. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το παράβολο ποσού 600,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 332/2018 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής, καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» στην Ομάδα Γ του διαγωνισμού για την "ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΕΥΠΡΕΠΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΕΙΔΩΝ ΥΓΙΕΙΝΗΣ ΚΑΙ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑ».

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ.

Αριθμός Απόφασης: 1126/2018

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 14 Δεκεμβρίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΓΓΕΛΙΚΗ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΚΟΚΚΑΛΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ