

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 15.11.2017 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια- και Μαρία Μανδράκη, Μέλη

Για να εξετάσει την από 20.10.2017 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)/174/20.10.2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) V/29/20.10.2017 της Προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της με αριθ. ..../2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..... με την οποία εγκρίθηκε το από ..... πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφορών αναφορικά με τη με αριθ. ..../2017 διακήρυξη ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού του Δήμου ..... με αντικείμενο την «.....» σε πέντε (5) τμήματα, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 153.835,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτήν εγκρίθηκε το από ..... πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφορών με το οποίο παρανόμως, κατά τους ισχυρισμούς της, κρίθηκε ως αποδεκτή κατά το στάδιο ελέγχου του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης της εταιρίας με την επωνυμία «.....», της οποίας η προσφορά αφορούσε αποκλειστικά στο Τμήμα 1 της διακήρυξης με αντικείμενο την ....., ομοίως με την προσφορά της προσφεύγουσας, με

## Αριθμός απόφασης: 152/2017

αποτέλεσμα η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία να μην αποκλειστεί από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Με την από 30.10.2017 Παρέμβαση, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) /ΠΑΡ/174/30.10.2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) V/36/30.10.2017, παρεμβαίνει η εταιρία με την επωνυμία «.....», η οποία εδρεύει ....., νομίμως εκπροσωπούμενη, αιτούμενη την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και ως εκ τούτου τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ....., ποσού 600,00€, το οποίο και υπολογίζεται με βάσει τον προϋπολογισμό του τμήματος 1 της διακήρυξης με αντικείμενο ....., εκτιμώμενης αξίας 115.920,00€, πλέον ΦΠΑ 19.706,40€ και έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

2. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του 153.835,00 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι αξίας ανώτερης των 60.000 €, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 αυτού και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

3. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, στα οποία προβλέπεται ότι «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση

## Αριθμός απόφασης: 152/2017

της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή με τηλεομοιοτυπία (άρθρο 361 παρ. 1 περ. α ν. 4412/2016).....», ως εν προκειμένω, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) την 10.10.2017, οπότε και η Προσφεύγουσα έλαβε γνώση αυτής και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 20.10.2017.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της με αριθ. ....../2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ....., η οποία αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 10.10.2017, αναφορικά με την υπ' αριθ. ....../2017 Διακήρυξη για τη διενέργεια ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού με αντικείμενο την «.....» του Δήμου ....., με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 153.835,00 € χωρίς ΦΠΑ, με την οποία ανωτέρω απόφαση η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή εσφαλμένως έκανε αποδεκτή, κατά το στάδιο ελέγχου του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», την προσφορά της εταιρείας «.....», η οποία θα έπρεπε να αποκλειστεί από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, για τους λόγους που αναφέρει στην κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή, και όσον αφορά στο τμήμα 1 της Διακήρυξης, ήτοι την ....., προϋπολογισθείσας αξίας 115.920,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, ως έχουσα έννομο συμφέρον προς τούτο, ισχυρίζεται ότι η τεχνική προσφορά που υπέβαλε η μοναδική έτερη διαγωνιζόμενη για το Τμήμα 1 της Διακήρυξης εταιρία με την επωνυμία «.....» δε συμβαδίζει με τους απαιτούμενους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης. Κατόπιν τούτου, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η Προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της με αριθ. ....../2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..... με την οποία εγκρίνεται το από ..... πρακτικό κατά το μέρος που με αυτό έγινε αποδεκτή στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας η προσφορά της μοναδικής έτερης διαγωνιζόμενης εταιρίας «.....» για το Τμήμα 1 της οικείας διακήρυξης.

## Αριθμός απόφασης: 152/2017

5. Επειδή, παρεμβαίνει η εταιρία με την επωνυμία «.....» με την κατάθεση της από 30.10.2017 Παρεμβάσεως, η οποία ασκείται παραδεκτώς κατ' άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017 και στη νόμιμη προθεσμία, αφού όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στην παρεμβαίνουσα εταιρία στις 23.10.2017, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η Παρέμβαση της προαναφερόμενης εταιρείας ασκήθηκε στις 30.10.2017, ενώ η παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον προς τούτο, για το λόγο ότι με τις αιτιάσεις της Προσφυγής της η προσφεύγουσα επιδιώκει την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και τον αποκλεισμό αυτής από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Αντιθέτως, η παρεμβαίνουσα με τους ισχυρισμούς της προβάλλει ότι ουδόλως έσφαλε η αναθέτουσα αρχή κάνοντας αποδεκτή κατά το στάδιο ελέγχου του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» την προσφορά της, καθώς καμία παράβαση διάταξης νόμου ή της διακήρυξης δεν εχώρησε κατά την ως άνω κρίση της αναθέτουσας αρχής, με αποτέλεσμα η παρεμβαίνουσα να προκριθεί νομίμως στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού.

6. Επειδή, ειδικότερα με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, το πιστοποιητικό που προσκόμισε η συνδιαγωνιζόμενη της εταιρία «.....» για την απόδειξη της συμμόρφωσης του προσφερόμενου είδους-τροχήλατου κάδου 1100 lt με την απαιτούμενη κατά τους όρους της διακήρυξης σειρά προτύπων ΕΛΟΤ EN 840:2012 αφορά μόνον ένα δείγμα, και όχι το σύνολο των προσφερόμενων ειδών-κάδων, με αποτέλεσμα να μη διασφαλίζεται η συμμόρφωση της σειράς παραγωγής του συνόλου των προσφερόμενων ειδών-κάδων με το ως άνω πρότυπο. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, τούτο αποδεικνύεται από το γεγονός ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης με το πρότυπο EN840:2012 της κατασκευάστριας εταιρίας του προσφερόμενου είδους, ....., το οποίο εκδόθηκε από τον οργανισμό πιστοποίησης TÜV Rheinland, όπως υποβλήθηκε από τη συνδιαγωνιζόμενη εταιρία, αναγράφει ότι: *«Το παρόν πιστοποιητικό αναφέρεται στο προαναφερόμενο προϊόν. Αυτό*

## **Αριθμός απόφασης: 152/2017**

πιστοποιεί ότι το δείγμα δοκιμής βρίσκεται σε συμφωνία με τις απαιτήσεις που αναφέρονται ανωτέρω. Το παρόν πιστοποιητικό δε συνεπάγεται αξιολόγηση της σειράς παραγωγής του προϊόντος και δεν επιτρέπει χρήση του σήματος πιστότητας της TUV Rheinland». Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι δηλώσεις δέσμευσης προμήθειας των κατασκευαστών των επί μέρους τμημάτων των κάδων απορριμμάτων που υπέβαλε με την προσφορά της η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» δεν συντάχθηκαν κατά τα απαιτούμενα στους όρους της διακήρυξης, διότι αυτές αφενός απευθύνονται προς κάθε ενδιαφερόμενο και όχι προς τον διενεργούντα τον οικείο διαγωνισμό Δήμο ..... και αφετέρου φέρουν ημερομηνία υπογραφής από τον Απρίλιο του 2017.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις προσκομισθείσες απόψεις της ισχυρίζεται ότι, το πιστοποιητικό συμμόρφωσης που προσκόμισε η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» ορθώς αφορά στη συμφωνία ενός και μόνον δείγματος του προσφερόμενου προϊόντος με το ζητούμενο από τη διακήρυξη πρότυπο και σύμφωνα με τους όρους αυτής. Και τούτο διότι, όπως εξηγεί η αναθέτουσα αρχή, σε κάθε περίπτωση η διαδικασία πιστοποίησης της συμμόρφωσης ενός οποιουδήποτε προϊόντος με ένα τυποποιημένο πρότυπο γίνεται με αντικείμενο αναφοράς ένα δείγμα δοκιμής του προϊόντος, ενώ ο έλεγχος της ποιότητας του συνόλου των παραγόμενων προϊόντων προκύπτει από τη συμμόρφωση της κατασκευάστριας εταιρίας με το εκάστοτε ζητούμενο πιστοποιητικό ISO, καθώς αυτό είναι που καθορίζει τις προδιαγραφές των διαδικασιών που πρέπει να εφαρμόζει η κατασκευάστρια εταιρία για τη διασφάλιση της ποιότητας της γραμμής παραγωγής. Πολλώ δε μάλλον, όπως η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, ούτε από το πιστοποιητικό συμμόρφωσης με το πρότυπο EN840:2012 που προσκομίζει η προσφεύγουσα προκύπτει ότι αυτό χορηγήθηκε από τον οικείο φορέα πιστοποίησης (EBETAM) κατόπιν ελέγχου όλων των παραγόμενων κάδων. Τέλος, αναφορικά με το μη νόμιμο τύπο των δηλώσεων δέσμευσης προμήθειας εκ μέρους των κατασκευαστών επί μέρους τμημάτων κάδων, τις οποίες υπέβαλε με την προσφορά της η εταιρία «.....», η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι τα επίμαχα δικαιολογητικά

## **Αριθμός απόφασης: 152/2017**

δεν αντιβαίνουν στους όρους της διακήρυξης, στο μέτρο που με αυτήν δεν τίθεται συγκεκριμένες απαιτήσεις ως προς τον τρόπο σύνταξης των ως άνω δηλώσεων.

8. Επειδή, με την από 30.10.2017 Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι, το συμπέρασμα της προσφεύγουσας ότι δήθεν σύμφωνα με τη διακήρυξη απαιτείται η προσκόμιση πιστοποιητικού συμμόρφωσης με το πρότυπο EN840:2012 για το σύνολο των προσφερόμενων προϊόντων-κάδων, είναι παντελώς αυθαίρετο, διότι κάτι τέτοιο δεν αναγράφεται ρητά, ούτε συνάγεται από οποιοδήποτε σημείο της διακήρυξης. Σύμφωνα με τις αιτιάσεις της παρεμβαίνουσας, ο έλεγχος μόνον δείγματος του εκάστοτε προϊόντος και η σύνταξη έκθεσης επιθεώρησης με αναφορά στο εξεταζόμενο δείγμα αποτελεί ευρεία πρακτική των φορέων που ενεργούν τέτοιες αξιολογήσεις, με σκοπό την έκδοση σχετικών πιστοποιήσεων με πρότυπα, ενώ ολόκληρη η διαδικασία πιστοποίησης με τυποποιημένα πρότυπα στηρίζεται στις εκπονηθείσες εκθέσεις αξιολόγησης ενός μόνον προϊόντος και όχι ολόκληρης της γραμμής παραγωγής. Εξάλλου, όπως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, η ποιότητα του συνόλου των παραγόμενων ειδών διασφαλίζεται με την πιστοποίηση ISO, πιστοποίηση η οποία ομοίως απαιτείται κατά τη διακήρυξη. Προς απόδειξη των ισχυρισμών της, η παρεμβαίνουσα επικαλείται και προσκομίζει το από 16-10-2017 έγγραφο του φορέα πιστοποίησης TUV Rheinland όπου αναγράφεται ότι *«Τα Πιστοποιητικά Συμμόρφωσης που εκδόθηκαν από την TUV Rheinland, βάσει των Πιστοποιητικών με αριθμούς Νο: MK 69255682 0001 και Νο : MK 69255681 0001, δηλώνουν τη συμμόρφωση των ελεγμένων προϊόντων με τα Ευρωπαϊκά Πρότυπα : EN 840-2:2012, EN 840-5:2012, EN 840-6:2012. Απαιτείται από το Ευρωπαϊκό Πρότυπο EN 840-2/5/6 να ελέγχονται δείγματα προκειμένου να δηλωθεί η συμμόρφωση με το Πρότυπο. Είναι υποχρέωση του κατασκευαστή να παράγει προϊόντα σε σειρά παραγωγής σύμφωνα με το Πιστοποιητικό Συμμόρφωσης, όχι η TUV να ελέγχει τη σειρά παραγωγής του κατασκευαστή. Εάν απαιτείται πιστοποίησης της σειράς παραγωγής τότε υπόκειται σε ένα άλλο πρότυπο, το οποίο ονομάζεται GS»*, καθιστώντας σαφές ότι η πιστοποίηση της συμμόρφωσης με το πρότυπο EN 840-2/5/6:2012 γίνεται βάσει των

## Αριθμός απόφασης: 152/2017

αποτελεσμάτων δειγματοληπτικού ελέγχου και μόνον. Τέλος, ως προς το δεύτερο λόγο προσφυγής που αφορά στο νομότυπο των δηλώσεων προμήθειας εκ μέρους των κατασκευαστών επιμέρους τμημάτων των προσφερόμενων προϊόντων, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι και αυτός προβάλλεται αυθαίρετα και αβάσιμα εκ μέρους της προσφεύγουσας, στο μέτρο που η διακήρυξη δε θέτει σαφείς απαιτήσεις για τον τρόπο σύνταξης των επίμαχων δηλώσεων. Προς επίρρωση του ισχυρισμού της, η παρεμβαίνουσα διευκρινίζει ότι, ακόμα κι αν κατά τη διακήρυξη απαιτείται οι υπεύθυνες δηλώσεις για την εγγύηση της κατασκευής των ανταλλακτικών να προέρχονται διαζευκτικά, είτε από τον βασικό κατασκευαστή τους, είτε από τον προμηθευτή τους, η ίδια συμπεριέλαβε στο φάκελο της προσφοράς της δηλώσεις δέσμευσης τόσο των προμηθευτών όσο και των κατασκευαστών, καλύπτοντας οποιοδήποτε περιθώριο αμφιβολίας ως προς το περιεχόμενο και την πληρότητα των στοιχείων αυτών.

9. Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 54 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : *«1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών ..... 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που*

## Αριθμός απόφασης: 152/2017

έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή - όταν αυτά δεν υπάρχουν - σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β', δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά. 4. ...., 5. ...., 6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει. Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή».

10. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 56 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίζουν έκθεση δοκιμών από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί από τέτοιον οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης. Αν οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν την



## **Αριθμός απόφασης: 152/2017**

υποβολή πιστοποιητικών εκδιδόμενων από συγκεκριμένο οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης, οφείλουν να δέχονται επίσης πιστοποιητικά από άλλους ισοδύναμους οργανισμούς αξιολόγησης της συμμόρφωσης. Για τους σκοπούς της παρούσας παραγράφου, οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης είναι ένας οργανισμός ο οποίος πραγματοποιεί δραστηριότητες αξιολόγησης της συμμόρφωσης, συμπεριλαμβανομένων βαθμονομήσεων, δοκιμών, πιστοποίησης και επιθεώρησης και είναι διαπιστευμένος, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΚ) αριθμ. 765/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου».

11. Επειδή, στη με αριθ. ....../2017 Διακήρυξη ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού του Δήμου ..... με αντικείμενο την «.....» και δη στο Παράρτημα Ι αυτής με τίτλο «Αναλυτική Περιγραφή του Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» προβλέπεται ότι τα προς προμήθεια είδη που αφορούν στο Τμήμα 1 της διακήρυξης, ήτοι οι τροχήλατοι μεταλλικοί κάδοι απορριμμάτων 1100lt , θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να έχουν κατ' ελάχιστον τα χαρακτηριστικά – τεχνικές απαιτήσεις που περιγράφονται λεπτομερώς στον παρατιθέμενο πίνακα. Μεταξύ των χαρακτηριστικών που αποτυπώνονται στον ως άνω πίνακα απαιτείται και η κατασκευή του κάδου σύμφωνα με το πρότυπο ΕΛΟΤ EN 840:2012 ως εξής : «1.3 Κατασκευή σύμφωνα με τη σειρά προτύπων ΕΛΟΤ EN 840:2012 στη νεότερη έκδοση τους (συμμόρφωση με απαιτήσεις διαστάσεων και σχεδιασμού/τεχνικά χαρακτηριστικά, απαιτήσεις επιδόσεων και μεθόδων δοκιμής και απαιτήσεις ασφάλειας και υγιεινής). Να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά η σχετική πιστοποίηση», ενώ προς συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές που ενσωματώνονται στον ως άνω πίνακα, απαιτείται επίσης η προσκόμιση πιστοποιητικών πιστοποίησης των προσφερόμενων ειδών ως εξής : «4.1 Να δοθούν τα παρακάτω πιστοποιητικά από αναγνωρισμένο οργανισμό της Ελλάδας ή του εξωτερικού στην Ελληνική γλώσσα ή σε επίσημη μετάφραση αυτής :4.1.1 Ο κατασκευαστής των κάδων πρέπει να διαθέτει πιστοποίηση κατά ISO 9001 ή ισοδύναμο αυτού και αν ο ίδιος δεν κατασκευάζει όλα τα μέρη του κάδου, πρέπει ο αντίστοιχος κατασκευαστής των επί μέρους τμημάτων,

## **Αριθμός απόφασης: 152/2017**

*όπως το μεταλλικό σώμα, το καπάκι και οι τροχοί, να είναι πιστοποιημένος και αυτός κατά ISO 9001 ή ισοδύναμο αυτού, 4.1.2 Δήλωση πιστότητας CE για όλο τον κάδο, 4.1.3 Να δοθούν τυχόν επιπλέον πιστοποιητικά σχετικά με την ποιότητα των κάδων πέρα των ανωτέρω και της πιστοποίησης EN840». Περαιτέρω, μεταξύ των όρων που αφορούν στις εγγυήσεις που πρέπει να παρέχει ο προμηθευτής, προβλέπεται η προσκόμιση εγγύησης κατασκευής των ανταλλακτικών ως εξής : «7.1.3 Εγγύηση κατασκευής ανταλλακτικών (υπεύθυνες δηλώσεις ή βεβαιώσεις από βασικούς κατασκευαστές ή τον Προμηθευτή) και διάρκεια (σε έτη) που δεσμεύεται και αναλαμβάνει ο Προμηθευτής την προμήθεια ανταλλακτικών στον Αγοραστή (υπεύθυνη δήλωση από τον Προμηθευτή)».*

12. Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη Διακήρυξη και κατ'επίκληση των ως άνω διατάξεων, εν προκειμένω απαιτείται προς απόδειξη της κατασκευής των προσφερόμενων κάδων σύμφωνα με τη σειρά προτύπων ΕΛΟΤ EN 840:2012 στη νεότερη έκδοσή τους, οι διαγωνιζόμενοι να προσκομίζουν στον υποφάκελο της τεχνικής τους προσφοράς πιστοποιητικά εκδιδόμενα από αναγνωρισμένο φορέα αξιολόγησης της συμμόρφωσης. Προς τούτο, η συνδιαγωνιζόμενη της προσφεύγουσας – παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» προσκόμισε πιστοποιητικό συμμόρφωσης της κατασκευάστριας εταιρίας των προσφερόμενων κάδων με το ως άνω πρότυπο, εκδόσεως από το φορέα πιστοποίησης TÜV Rheinland, από το σώμα του οποίου προκύπτει η πιστοποίηση του υπό δοκιμή προϊόντος ενός τροχήλατου κάδου απορριμμάτων με 4 ρόδες και επίπεδο καπάκι με το πρότυπο ΕΛΟΤ EN 840:2012.

13. Επειδή, κατόπιν εκτιμήσεως των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, ανακύπτει το ερώτημα εάν οι διαδικασίες πιστοποίησης που διενεργούν οι αρμόδιοι προς τούτο φορείς σε εθνικό και ευρωπαϊκό επίπεδο καταλαμβάνουν τον έλεγχο της συμμόρφωσης με το πρότυπο του συνόλου των προσφερόμενων εκ μέρους του διαγωνιζομένου προϊόντων ή ενός δείγματος δοκιμής αυτών. Τούτο απαντάται σαφώς στη διάταξη του άρθρου 56 του Ν.

## **Αριθμός απόφασης: 152/2017**

4412/2016, από την οποία σε συνδυασμό με τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, συνάγεται ότι η πιστοποίηση, ως μια διαδικασία με την οποία ένα τρίτο πρόσωπο εγγυάται γραπτώς ότι το υπό προμήθεια προϊόν συμμορφώνεται με καθορισμένες απαιτήσεις, βασίζεται στα αποτελέσματα μετρήσεων και δοκιμών, ελέγχων και επιθεωρήσεων σε δείγμα του υπό προμήθεια προϊόντος, καθώς θα ήταν πρακτικά αδύνατον, κατά το στάδιο που πιστοποιείται η κατασκευάστρια εταιρία ως προς την κατασκευή του εκάστοτε είδους με συγκεκριμένες απαιτήσεις και σύμφωνα με συγκεκριμένα πρότυπα, να ελέγχονται και να πιστοποιούνται ένα προς ένα όλα τα προϊόντα της σειράς παραγωγής της κατασκευάστριας εταιρίας. Γι' αυτό και, όπως ορθώς επισημαίνει η παρεμβαίνουσα, κατόπιν πιστοποίησης της συμμόρφωσης των προϊόντων της κατασκευάστριας εταιρίας με συγκεκριμένο πρότυπο, είναι ευθύνη του κατασκευαστή να παράγει τα προϊόντα σε σειρά παραγωγής σύμφωνα με το Πιστοποιητικό Συμμόρφωσης.

14. Επειδή, πέραν της συμμόρφωσης με το πρότυπο EN 840:2012, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διακήρυξη απαιτείται και η συμμόρφωση της κατασκευάστριας εταιρίας των υπό προμήθεια ειδών με το πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας κατά ISO 9001 ή ισοδύναμο αυτού. Ως εκ τούτου, κρίσιμο στοιχείο για τη διασφάλιση της ποιότητας του συνόλου των παραγόμενων ειδών αποτελεί η συμμόρφωση της κατασκευάστριας εταιρίας με εγκεκριμένο σύστημα ποιότητας για την παραγωγή, την τελική επιθεώρηση και τις δοκιμές των παραγόμενων προϊόντων κατά το ως άνω πρότυπο ISO, πιστοποιητικό το οποίο περιλαμβάνεται στην τεχνική προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης-παρεμβαίνουσας εταιρίας, χωρίς να αμφισβητείται από την προσφεύγουσα.

15. Επειδή, προς επίρρωση των ανωτέρω, στο σώμα των πιστοποιητικών συμμόρφωσης με το πρότυπο ΕΛΟΤ 840:2012 που προσκομίζουν αμφότερες οι διαγωνιζόμενες εταιρίες αναγράφεται ως αντικείμενο επιθεώρησης ένας τροχήλατος μεταλλικός κάδος απορριμμάτων με επίπεδο πλαστικό καπάκι χωρητικότητας 1100lt. Μάλιστα, ειδικά στο

## Αριθμός απόφασης: 152/2017

πιστοποιητικό συμμόρφωσης του EBETAM που προσκομίζει η προσφεύγουσα αναγράφεται ρητά ότι ως άνω φορέας πιστοποίησης πιστοποιεί ότι ο τύπος του προσφερόμενου προϊόντος πληροί τις κατά το πρότυπο του ΕΛΟΤ 840:2012 απαιτήσεις, καθιστώντας σαφές ότι η πιστοποίηση αφορά στον τύπο του υπό επιθεώρηση προϊόντος και όχι στο σύνολο των προσφερόμενων ειδών παραγωγής.

16. Επειδή, τούτων δοθέντων, δεν ευσταθεί ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης με το πρότυπο ΕΛΟΤ 840:2012 που προσκόμισε η μοναδική έτερη διαγωνιζόμενη «.....» φέρει ελάττωμα εκ του γεγονότος ότι πιστοποιείται η συμμόρφωση ενός μόνο δείγματος δοκιμής με το ως άνω πρότυπο, και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος ο πρώτος λόγος προσφυγής.

17. Επειδή, αναφορικά με τη βασιμότητα του ισχυρισμού της προσφεύγουσας ότι η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης της εταιρίας πρέπει να απορριφθεί για τον επιπρόσθετο λόγο ότι, οι δηλώσεις δέσμευσης προμήθειας των κατασκευαστών των επί μέρους τμημάτων των κάδων απορριμμάτων που προσκόμισε με την προσφορά της η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» μη νομίμως απευθύνονται προς κάθε ενδιαφερόμενο, αντί για τον διενεργούντα τον οικείο διαγωνισμό Δήμο ....., και φέρουν ημερομηνία υπογραφής από τον Απρίλιο του 2017, κρίσιμο είναι να εξεταστεί η συμφωνία του τύπου και του περιεχομένου των ως άνω δηλώσεων με τα οριζόμενα στη οικεία διακήρυξη.

18. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν

## **Αριθμός απόφασης: 152/2017**

τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

19. Επειδή, κατά τα οριζόμενα στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης και αναφορικά με το Τμήμα Ι του αντικειμένου της σύμβασης, τροχήλατοι κάδοι απορριμμάτων 1100 λίτρων, μεταξύ άλλων απαιτείται και εγγύηση κατασκευής των ανταλλακτικών, με την προσκόμιση σχετικής υπεύθυνης δήλωσης εκ μέρους των βασικών κατασκευαστών ή του προμηθευτή των ανταλλακτικών και επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή για τον προσδιορισμό της διάρκειας σε έτη που δεσμεύεται και αναλαμβάνει την προμήθεια ανταλλακτικών προς τον αγοραστή. Ήτοι, σύμφωνα με τη διακήρυξη, η εγγύηση κατασκευής των ανταλλακτικών δύναται να προσκομίζεται διαζευκτικά είτε από τους βασικούς κατασκευαστές τους, είτε από τον προμηθευτή τους (οικονομικό φορέα), με την πρόσθετη υποχρέωση του προμηθευτή (οικονομικός φορέας) να δηλώνει το διάστημα για το οποίο δεσμεύεται και αναλαμβάνει την προμήθεια των προσφερόμενων ειδών προς τον αγοραστή, χωρίς καμία περαιτέρω διατύπωση ως προς τον τρόπο σύνταξης και την ημεροχρονολογία έκδοσης των ως άνω δηλώσεων.

20. Επειδή, ως εκ τούτου, κρίσιμο είναι, είτε να υφίσταται δήλωση της κατασκευάστριας εταιρίας σχετικά με την εγγύηση κατασκευής των προσφερόμενων ειδών, είτε να υφίσταται δήλωση του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα-προμηθευτή προς τον αγοραστή (αναθέτουσα αρχή) με το ίδιο ως άνω περιεχόμενο, με την πρόσθετη υποχρέωση ο οικονομικός φορέας-προμηθευτής να εγγυάται το χρονικό διάστημα για το οποίο αναλαμβάνει τη συγκεκριμένη προμήθεια προς τον αγοραστή (αναθέτουσα αρχή).

21. Επειδή, σε συμμόρφωση με τα οριζόμενα ως άνω, η συνδιαγωνιζόμενη-παρεμβαίνουσα εταιρία «.....», παρά την ως άνω διαζευκτική απαίτηση, προσκόμισε αφενός υπεύθυνες δηλώσεις των

## **Αριθμός απόφασης: 152/2017**

κατασκευαστών των επιμέρους τμημάτων των κάδων, κατά το περιεχόμενο των οποίων οι τελευταίοι εγγυώνται την κατασκευή των επιμέρους τμημάτων των κάδων και δηλώνουν ρητώς τη δέσμευσή τους να προμηθεύουν τα συγκεκριμένα είδη (τμήματα των κάδων) στη συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» για διάρκεια τουλάχιστον 10 ετών, σε περίπτωση που αυτή αναδειχθεί ανάδοχος δημόσιας σύμβασης με το αυτό αντικείμενο, και αφετέρου υπεύθυνη δήλωση εκ μέρους του νόμιμου εκπροσώπου της ίδιας της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....», όπου η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία, απευθυνόμενη προς την αναθέτουσα αρχή, παρέχει εγγύηση κατασκευής των ανταλλακτικών για 10 έτη και δεσμεύεται και αναλαμβάνει την προμήθεια ανταλλακτικών για 10 έτη έναντι της αναθέτουσας αρχής.

22. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, γίνεται δεκτό ότι οι δηλώσεις που προσκόμισε η συνδιαγωνιζόμενη - παρεμβαίνουσα εταιρία συμβαδίζουν με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και πληρούν κατά το περιεχόμενό τους τους όρους που τίθενται σε αυτήν. Και τούτο διότι, και μόνον από το περιεχόμενο της υπεύθυνης δήλωσης που απευθύνει η ίδια η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» προς την αναθέτουσα αρχή καλύπτονται οι όροι της διακήρυξης σχετικά με την εγγύηση κατασκευής των ανταλλακτικών και τη δέσμευση για την προμήθεια αυτών για διάστημα 10 ετών. Περαιτέρω, η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση φέρει ημερομηνία υπογραφής την 28.08.2017, και όχι τον Απρίλιο του 2017, ήτοι σε κοντινό χρονικό διάστημα προς την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας την 30.08.2017, ενώ στην κριθείσα περίπτωση η σύμπτωση του χρόνου υπογραφής της υπεύθυνης δήλωσης με το χρόνο υποβολής της προσφοράς της δεν κρίνεται αναγκαία, στο μέτρο που η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση δεν περιέχει δηλώσεις σχετικά με την προσωπική κατάσταση της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας, αλλά αφορά μόνον στην τεχνική της προσφορά, αλλά και από το ίδιο το περιεχόμενό της προσδιορίζεται ως έναρξη ισχύος των εγγυήσεων η ημερομηνία οριστικής ποσοτικής και ποιοτικής παραλαβής των προμηθευόμενων ειδών. Σε κάθε περίπτωση, οι επιπλέον προσκομισθείσες δηλώσεις δέσμευσης εκ μέρους των κατασκευαστών επιμέρους τμημάτων των

**Αριθμός απόφασης: 152/2017**

προμηθευόμενων ειδών αποδεικνύουν την ύπαρξη ενεργούς συνεργασίας μεταξύ των κατασκευαστριών εταιριών και της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....». Ως εκ τούτου, δεν καταλείπεται κανένα περιθώριο αμφιβολίας ως προς την κάλυψη των απαιτούμενων κατά τη διακήρυξη όρων, ούτε μπορεί βάσιμα να υποστηριχθεί ότι οι εν λόγω δηλώσεις συντάχθηκαν κατ' απόκλιση από τα οριζόμενα στη διακήρυξη.

23. Επειδή, κατ'ακολουθία, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα Παρέμβαση.

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την υπό κρίση Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση της εταιρία με την επωνυμία «.....».

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 15 Νοεμβρίου 2017 και εκδόθηκε στις 23 Νοεμβρίου 2017.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Βασιλική Κ. Μπάκου**