

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 24 Απριλίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη, Πρόεδρο και Εισηγητή, δυνάμει της με αρ. 384/03-04-2018 Πράξης του ίδιου, και τα μέλη, Μαρία Μανδράκη, που, δυνάμει της με αρ. 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, αναπληρώνει την Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη.

Για να εξετάσει την από 31-03-2018 με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 308/02-04-2018 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στον Θεσσαλονίκης, επί της οδού αρ. ... (εφεξής «προσφεύγων»), στα πλαίσια του διαγωνισμού για την «Προμήθεια εξοπλισμών παιδικής χαράς, δαπέδων ασφαλείας και αστικού εξοπλισμού για την ανακατασκευή, τη λειτουργική και αισθητική αναβάθμιση πέντε (5) παιδικών χαρών» στον Δήμο Λέρου, προϋπολογιζόμενης δαπάνης, σύμφωνα με την Σύμβαση € 165.402,00 (πλέον ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη χαμηλότερη τιμή ανά είδος, που διενεργεί ο Δήμος Λέρου (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), σύμφωνα με την με αριθμό 5752/06-12-2017 Διακήρυξη (αρ. μελέτης 64/2016) και α.α. Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ: 48728, και κατά της με αριθμό 43 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του άνω Δήμου, κατά το μέρος αυτής που ενέκρινε την συμμετοχή της εταιρείας στον διαγωνισμό για τις ομάδες της «ΠΑΙΔΙΚΗΣ ΧΑΡΑΣ» ΚΑΙ «ΔΑΠΕΔΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ», προσφυγή κοινοποιηθείσα στην ΑΕΠΠ και χρεωθείσα στο 2ο

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το από 02-04-2018 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου αυτής

κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ ΛΕΡΟΥ» που εδρεύει στην Λέρο Ν. Δωδεκανήσου, στον Πλάτανο Λέρου, τ.κ. 85400, όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής «Δήμος» ή «Αναθέτουσα Αρχή» ή «ΑΑ») και

του Παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στον Ν. Ηλείας (.....), όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής «παρεμβαίνων» ή «παρεμβαίνουσα»).

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά το σκέλος αυτής που δεν απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», διότι α) δεδομένου ότι συμμετέχει σε όλα τα άρθρα της μελέτης, εκτός του α/α 14, δεν κατέθεσε τρεις (3) συμβάσεις εκτέλεσης για κάθε ομάδα και πιο συγκεκριμένα για την ομάδα Παιδικές χαρές, αξίας 63.155,00 € (προ ΦΠΑ) τουλάχιστον εκάστη, για την ομάδα δάπεδα ασφαλείας, αξίας 14.875,00 € (προ ΦΠΑ) τουλάχιστον εκάστη, όπως αναλυτικότερα περιγράφεται στην υπό εξέταση προσφυγή, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2.2.5 περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της διακήρυξης, επομένως θα έπρεπε να γίνει δεκτή μόνον για την ομάδα αστικού εξοπλισμού και β) εκ των κατατεθειμένων εγγράφων με την προσφορά της (ΤΕΥΔ, Καταστατικό, Επιμελητήριο, Υπεύθυνη δήλωση Εγκατάστασης) σε συνδυασμό με την απουσία δήλωσής της και προσκόμισης σχετικών εγγράφων περί στήριξης της στην εμπειρία τρίτων, δεν προκύπτει η συνάφεια του επαγγέλματός της με την ικανότητα σκυροδέτησης, καθώς σύμφωνα με την με αριθμό 54/2016 Μελέτη της ΔΤΥ του Δήμου Λέρου και συγκεκριμένα στα άρθρα 2,3,4 και 5 της ομάδας δαπέδων ασφαλείας, ζητείται υπόβαση, κατασκευασμένη από σκυρόδεμα οπλισμένο, στην τιμή δε

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

του προϊόντος περιλαμβάνονται: προμήθεια του υλικού, μεταφορά και κάθε πλάγια μεταφορά, εργασίες και υλικά τοποθέτησης για την πλήρη παράδοση σε λειτουργική παράδοση του προϊόντος, επομένως, και για αυτόν τον λόγο, θα έπρεπε να γίνει δεκτή μόνον για την ομάδα αστικού εξοπλισμού.

Με το από 10-04-2018 Υπόμνημά του, κοινοποιηθέν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας αυθημερόν, που δεν φέρει τίτλο Παρέμβαση, κατ' ορθή επισκόπηση του περιεχομένου του όμως, προκύπτει ότι επιδιώκει την απόρριψη της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής και την διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι οι λόγοι που προβάλλει ο προσφεύγων στη προσφυγή του είναι απορριπτέοι, διότι 1) α) από την γραμματική και τελεολογική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 2.2.5 περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σε συνδυασμό με αυτές του άρθρου 1.3 περί περιγραφής φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης, της διακήρυξης, προκύπτει αβίαστα και αναντίλεκτα ότι οι υποψήφιοι προμηθευτές [ώ]φειλαν να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου συνολικού ύψους τουλάχιστον 50% της εκτιμώμενης αξίας με ΦΠΑ και σε καμία περίπτωση τρεις (3) συμβάσεις για κάθε ομάδα, όπως αβίαστα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρεία, καθ' ην στιγμή στον εν λόγω διαγωνισμό δεν προσδιορίζονται «ομάδες» κατηγοριών ή προϊόντων, όπως αποδεικνύεται από την παράθεση του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, 1β) περαιτέρω, αν η προσφεύγουσα εταιρεία δεν έχει προσκομίσει συμβάσεις σύμφωνα με τα όσα ισχυρίζεται, αλλά αντιθέτως με τον ίδιο τρόπο που υπελόγισε και η παρεμβαίνουσα και δέχτηκε η Επιτροπή του Δήμου, τότε εξ αντιδιαστολής (argumentum a contrario) αποδεικνύεται αφενός μεν ότι δεν υφίσταται το παραμικρό ενδεχόμενο παρερμηνείας της διατύπωσης του σχετικού άρθρου, αφετέρου δε της καταχρηστικότητας άσκησης της υπό κρίση Προσφυγής με μοναδικό σκοπό, όχι την προάσπιση των οικονομικών της δικαιωμάτων, αλλά την ματαίωση του διαγωνισμού και την συνακόλουθη βλάβη

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

του κοινωνικού συνόλου που θα ωφελείτο από την συγκεκριμένη προμήθεια εκ μέρους του Δήμου Λέρου, 1γ) τέλος, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε συμβάσεις και πρωτόκολλα παραλαβής-βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που υπερκαλύπτουν τις ανάγκες του διαγωνισμού, όπως συνομολογείται από την προσφεύγουσα που τις επικαλείται στην κρινομένη Προσφυγή και αναλυτικότερα περιγράφεται στο Υπόμνημα της παρεμβαίνουσας, 2) κατέθεσε τα στοιχεία εκείνα, ήτοι πιστοποιητικά και τη δήλωση, προς απόδειξη της ικανότητάς της ως υποψήφια αναδόχου για την τοποθέτηση όλων των ειδών της διακήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.2.8.2 περί Κανόνων ποιοτικής επιλογής και ιδίως περί Αποδεικτών μέσων (βλ. παρ. Β4). Καθόσον είναι αναμφισβήτητα πιστοποιημένη σύμφωνα με τα Διεθνή Πρότυπα κατά ISO 9001:2008 για «Εμπόριο, Εγκατάσταση & Τεχνική Υποστήριξη Παιδικών Χαρών, Αστικού Εξοπλισμού, Δαπέδων Ασφαλείας για Πάσης Φύσεως Τεχνικά Έργα του Δημοσίου, ΟΤΑ & ΝΠΙΔ.» και άρα έχει την επαρκή ικανότητα τοποθέτησης όλων των ειδών της διακήρυξης, κανένα δε είδος της μελέτης δεν αφορά τσιμεντόστρωση ή εργασίες τσιμεντόστρωσης, το οποίο να κοστολογείται καθεαυτό, επομένως η ικανότητα σκυροδέτησης δεν χρειάζεται να αποδεικνύεται μεμονομένα, αλλά πάντα σε συνάρτηση με την εν λόγω εργασία τοποθέτησης (π.χ. δαπέδων), όπως αυτή αποδεικνύεται αναμφισβήτητα με την πιστοποίηση ISO 9001:2008, επομένως ορθώς έγινε αποδεκτή από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού.

Στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων σώρευσε αίτημα να ανασταλεί η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας, προ της έκδοσης όμως απόφασης από το επιληφθέν Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ επί του αιτήματος αυτού, ο καθ ου δήμος, αυτεπαγγέλτως, με το με αριθ. πρωτ. 1565/05-04-2018 έγγραφό του, το οποίο κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ, ανήρτησε δε και στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, γνωστοποίησε την απόφασή του να αναστείλει την πρόοδο του διαγωνισμού και πιο συγκεκριμένα να μην προχωρήσει στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

προσφερόντων μέχρις εκδόσεως απόφασης επί της υπό εξέτασης προδικαστικής προσφυγής από την ΑΕΠΠ.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί το ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης υπέρ Ελληνικού Δημοσίου για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)» με κωδικό 198573681958 0525 0003, ποσού 827,01 Ευρώ, που αντιστοιχεί στο προβλεπόμενο ποσό παραβόλου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64), ήτοι ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται συνολικά στο ποσό των € 165.402,00 (άνευ ΦΠΑ), ποσό το οποίο πληρώθηκε και δεσμεύτηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τις προσκομισθείσες, από 26-03-2018 απόδειξη πληρωμής του και εκτύπωση του με τον πιο πάνω κωδικό e-παραβόλου σε κατάσταση «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την 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, περιέχει δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η Προσφυγή, βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης, του αντικειμένου της και της ημερομηνίας δημοσίευσής της στο

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

ΚΗΜΔΗΣ (06-12-2017), δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016 και με συνολική εκτιμώμενη αξία € 165.402,00, χωρίς ΦΠΑ και την ιδιότητα της αναθέτουσας αρχής (ΟΤΑ), δεν υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συνεπώς κατά τις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 υπάγεται στην δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της (κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

4. 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, δεδομένου ότι η ανάρτηση της προσβαλλόμενης και του Πρακτικού με Α.Π.:447/25-01-2018 της Επιτροπής διενέργειας του Διαγωνισμού για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων που ενσωματώνεται στην προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα, μέσω της διαλειτουργικότητας της επικοινωνίας την 21-03-2018 και ο προσφεύγων άσκησε την υπό εξέταση Προσφυγή με κατάθεσή της στον ίδιο ηλεκτρονικό τόπο, την 31-03-2018, ήτοι επομένως εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας και κοινοποιήθηκε την 01-04-2018 στην ΑΕΠΠ.

5. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 ο Προσφεύγων ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενος την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, κατά το σκέλος αυτής, με το οποίο δεν απέρριψε την προσφορά του έτερου οικονομικού φορέα που υπέβαλε προσφορά για την προμήθεια, ενώ θα έπρεπε να την απορρίψει, επομένως ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή κατά το σκέλος τούτο με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη,

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

εφόσον έχει υποβάλει προσφορά και, αν ήθελε αποκλειστεί ο έτερος φορέας, ο προσφεύγων ως μόνος νομίμως προσφέρων θα ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης.

6. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

7. Επειδή, περαιτέρω, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, προέκυψε ότι το Υπόμνημα του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», το οποίο με τον τίτλο, την μορφή και το περιεχόμενό του, όπως αναφέρεται στο προοίμιο της παρούσας καθ' ερμηνεία λογίζεται ως παρέμβαση, δεν κατατέθηκε ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., αλλά κοινοποιήθηκε την 10-04-2018, στην ΑΕΠΠ, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, όπως προκύπτει από το σχετικό μήνυμα που γνωστοποίησε η αρμόδια Γραμματεία της ΑΕΠΠ στο Κλιμάκιο που εξετάζει την υπό κρίση προσφυγή. Ούτε, εξάλλου, ο παρεμβαίνων επικαλείται, ούτε από τις περιστάσεις αποδεικνύεται, τεχνική αδυναμία στη λειτουργία του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η οποία να πιστοποιείται από τη Διεύθυνση Ανάπτυξης και Υποστήριξης του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, ούτε πρόκειται για περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, ώστε να θεωρηθεί ότι το Υπόμνημα - Παρέμβαση παραδεκτώς κατατέθηκε στην ΑΕΠΠ μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail) κατά το άρθρο 8 παρ.4 ΠΔ 39/2017. Λαμβανομένων υπόψη ότι α) οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή και για την ταυτότητα του νομικού λόγου και την παρέμβαση, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου, ως εκ τούτου έχουν άμεση εφαρμογή ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια Αρχή κι επομένως

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. σχετ. ΣΤΕ Ολ 876/2013) και β) ότι οι προϋποθέσεις του παραδεκτού των σχετικών ενδίκων μέσων και βοηθημάτων που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκησή τους κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΑΕΠΠ (πρβλ. ΣΤΕ 2080/2016), κατ' ακολουθίαν, το υπό εξέταση Υπόμνημα – Παρέμβαση απαραδέκτως ασκήθηκε με την κατάθεσή του, μέσω της αποστολής του με μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας, ενώπιον της ΑΕΠΠ, ενώ έπρεπε να κατατεθεί ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και να κοινοποιηθεί με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 Ν.4412/2016 και του άρθρου 7 και 8 παρ.3 ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή, με την με Α.Π.: 5752/06-12-2017 διακήρυξη του Δημάρχου Λέρου, η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ 17PROC002363020 2017-12-06) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός με σφραγισμένες προσφορές και με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή ανά είδος, εφόσον αυτό είναι σύμφωνο με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης και είναι εντός του ενδεικτικού προϋπολογισμού αυτής, για την ανάδειξη αναδόχου για την «Προμήθεια εξοπλισμού παιδικών χαρών-Ανακατασκευή και αισθητική αναβάθμιση πέντε παιδικών χαρών του Δήμου Λέρου». Η Επιτροπή διενέργειας του Διαγωνισμού, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ' αριθ. 243/19-12-2017 με ΑΔΑ:70Ο3ΩΛΓ-9Χ6 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής, διαπίστωσε ότι κατέθεσαν προσφορά δύο (2) ενδιαφερόμενοι και ειδικότερα: α) και β) Στη συνέχεια η Επιτροπή προέβη στον έλεγχο του ηλεκτρονικού και κατόπιν του φυσικού φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» που είχαν υποβάλει οι συμμετέχοντες και προέκυψε ότι ο φάκελος της εταιρείας: α) περιείχε (3) συμβάσεις προμηθειών με φορείς του Δημοσίου (Ο.Τ.Α.) του συγκεκριμένου τύπου (εξοπλισμός παιδικών χαρών), τελευταίας τριετίας, οι οποίες όμως δεν

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

συνοδεύονταν από Βεβαίωση Καλής Εκτέλεσης, ως αυτό προβλέπεται από το άρθρο 2.2.5 (α) της διακήρυξης αλλά με αντίγραφο του χρηματικού εντάλματος πληρωμής. Επίσης περιείχε τιμολόγια πώλησης αγαθών (στο ιδιωτικό τομέα), χωρίς να συνοδεύονται από τις σχετικές συμβάσεις, ως αυτό προβλέπεται στο ίδιο άρθρο, β) δεν αναγράφει, στο Τ.Ε.Υ.Δ., τους αριθμούς πρωτοκόλλου των πιστοποιητικών και προτύπων ασφαλείας, ως αυτά προβλέπονται επί ποινή αποκλεισμού στο άρθρο 2.2.8.1 της Διακήρυξης, ο δε φάκελος της εταιρείας περιείχε όλα τα ζητούμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά. Μετά ταύτα, με το με Α.Π.:447/25-01-2018 Πρακτικό της εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας για το λόγο ότι παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από την διακήρυξη (άρθρο 2.4.6.δ) και μετά την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας, της οποίας ο φάκελος της κρίθηκε ότι πληροί τους όρους της διακήρυξης και βρέθηκε αυτή να είναι και σύμφωνη με τους όρους της, την αποδοχή της. Σημειώνεται ότι η εταιρεία δεν δίδει προσφορά για το είδος με α/α 14 – Άμμος. Η Οικονομική Επιτροπή του καθ ου Δήμου όμως, αφού ζήτησε διευκρινήσεις από την εταιρεία, οι οποίες βέβαια δεν θα επέφεραν ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς της, αναφορικώς με τα όσα αναφέρονται στο με Α.Π.:447/25-01-2018 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του Διαγωνισμού, η δε εταιρεία απέστειλε το από 20-02-2018 (Α.Π.: 897/21-02-2018) υπόμνημα, με το οποίο παρέχονταν διευκρινήσεις επί της προσφοράς της, όπως της ζητήθηκε με την υπ' αριθ. 19/2018 με ΑΔΑ:6Θ7ΜΩΛΓ-6ΘΔ απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, σε αντίκρουση του οποίου η εταιρεία, της οποίας κοινοποιήθηκε η υπ' αριθ. 19/2018 με ΑΔΑ:6Θ7ΜΩΛΓ-6ΘΔ απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, απέστειλε την από 20-02-2018 (896/21-02-2018) επιστολή, με την οποία εξέφραζε τις απόψεις της, με την με αριθμό 43 Απόφαση/ 07ο πρακτικό της από 09-03-2018 συνεδρίασής της αποφάσισε α) να γίνει εν μέρει αποδεκτό το με Α.Π.:447/25-01-2018 Πρακτικό της Επιτροπής

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

διενέργειας του Διαγωνισμού για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων στον ελεγχόμενο διαγωνισμό ως προς την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας και β) να γίνει αποδεκτή και η προσφορά της εταιρείας, διότι οι διευκρινήσεις που δόθηκαν από την εν λόγω εταιρεία με το από 20-02-2018 (Α.Π.: 897/21-02-2018) υπόμνημά της, κρίνονται επαρκείς και δεν επιφέρουν ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς της, σύμφωνα με το αρ. 102 παρ. 4 του Ν. 4412/2016. Κατά της άνω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του καθ ου Δήμου και του Πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού κατά το σκέλος τους που έκριναν αποδεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» στον διαγωνισμό βάλλει η προσφεύγουσα με τους στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή της περιεχόμενους νομικούς και πραγματικούς ισχυρισμούς.

9. Επειδή, περαιτέρω, στις διατάξεις του άρθρου 2.2.5 περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της διακήρυξης προβλέπεται ότι: *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου, συνολικού ύψους τουλάχιστον 50% της εκτιμώμενης αξίας με ΦΠΑ του αντίστοιχης ομάδας όπως αυτή αποτυπώνεται στο άρθρο 1.3 της παρούσας διακήρυξης, συνοδευόμενες από Βεβαιώσεις Καλής Εκτέλεσης (αν πρόκειται για δημόσιο φορέα) ή Τιμολόγια παροχής υπηρεσιών (αν αφορούν στον ιδιωτικό τομέα). β) να διαθέτουν Πιστοποιητικά συμμόρφωσης που έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα ελέγχου και πιστοποίησης για τα όργανα των παιδικών χαρών με τα οποία θα αποδεικνύεται η συμμόρφωση των προσφερόμενων ως προς τις απαιτήσεις ασφαλείας της σειράς προτύπων ΕΛΟΤ EN 1176, ΕΛΟΤ EN 71, ΕΛΟΤ EN 1177. γ) οι επιφάνειες πτώσης πρέπει να πληρούν τις προδιαγραφές της σειράς προτύπων ΕΛΟΤ EN1176, ΕΛΟΤ*

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

EN1177 και ΕΛΟΤ EN71-3 και να φέρουν έκθεση δοκιμών και πιστοποιητικό συμμόρφωσης με τα αντίστοιχα πρότυπα από αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης επί ποινή αποκλεισμού.». Στις διατάξεις του άρθρου 1.3, εξάλλου, της διακήρυξης περί του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης τη διακήρυξης προβλέπεται ότι «Ο Δήμος Λέρου συνέταξε την παρούσα μελέτη που αφορά στην προμήθεια εξοπλισμών παιδικής χαράς, δαπέδων ασφαλείας και αστικού εξοπλισμού για την ανακατασκευή, τη λειτουργική και αισθητική αναβάθμιση πέντε (5) παιδικών χαρών καθώς και την πιστοποίηση τους. ... Βασικός στόχος της συγκεκριμένης μελέτης είναι η αναδιαμόρφωση πέντε (5) χώρων με λειτουργικότητα και ασφάλεια, σύμφωνα με τις παραπάνω προϋποθέσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές. Οι παιδικές χαρές που πρόκειται να ανανεωθούν θα έχουν πλέον νέα, σύγχρονα παιχνίδια και αστικό εξοπλισμό, κατάλληλες επιφάνειες ασφαλείας και θα είναι πιστοποιημένες (σύμφωνα με την ΥΑ28492/11-05-2009/ΦΕΚ Β 931/18-05- 2009), ώστε να προσφέρουν ένα ασφαλές και δημιουργικό παιχνίδι στα παιδιά. ... Επιλέχθηκαν από τη δημοτική αρχή να ανακατασκευασθούν πέντε (5) παιδικές χαρές οι οποίες βρίσκονται σε χώρους που είναι χαρακτηρισμένοι ως παιδική χαρά ή πλατεία και πληρούν τις προϋποθέσεις καταλληλότητας του χώρου για διαμόρφωση παιδικών χαρών. ... Όλα τα όργανα παιχνιδιού και οι αντίστοιχες επιφάνειες πτώσης στις οποίες θα τοποθετηθούν, που περιγράφονται στη μελέτη, θα είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τις ισχύουσες τεχνικές προδιαγραφές (πρότυπα ΕΛΟΤ EN71, ΕΛΟΤ EN 1176, ΕΛΟΤ EN 1177, και κάθε άλλο μεταγενέστερο των παραπάνω πρότυπο που είναι τουλάχιστον ισοδύναμο με αυτά), όπως ορίζεται στην με αρ. 28492/11-5-2009 υπουργική απόφαση (ΦΕΚ 931/Β/18-5-2009) περί καθορισμού των προϋποθέσεων και των τεχνικών προδιαγραφών για την κατασκευή και την λειτουργία των παιδικών χαρών των Δήμων. ... 1. ΠΑΙΔΙΚΗ ΧΑΡΑ ΞΗΡΟΚΑΜΠΟΥ ... Ως θέμα της παιδικής χαράς έχει επιλεγεί το ΜΙΚΡΟ ΚΑΡΑΒΙ και οι εξοπλισμοί θα εξυπηρετούν για ένα τέτοιο αποτέλεσμα. Επίσης θα εγκατασταθούν κατάλληλα δάπεδα ασφαλείας καουτσούκ. Τέλος θα

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

τοποθετηθούν καθιστικά και κάδοι απορριμμάτων. ... 2. ΠΑΙΔΙΚΗ ΧΑΡΑ ΚΟΚΚΑΛΗΣ ... Ως θέμα της παιδικής χαράς έχει επιλεγεί το ΞΥΛΙΝΟ ΣΥΝΘΕΤΟ πολλαπλών δραστηριοτήτων και οι εξοπλισμοί θα εξυπηρετούν για ένα τέτοιο αποτέλεσμα. Επίσης θα εγκατασταθούν κατάλληλα δάπεδα ασφαλείας καουτσούκ. Τέλος θα τοποθετηθούν καθιστικά και κάδοι απορριμμάτων. ... 3. ΠΑΙΔΙΚΗ ΧΑΡΑ ΛΑΚΚΙΟΥ ... Ως θέμα της παιδικής χαράς έχει επιλεγεί το ΝΑΥΑΓΙΟ και οι εξοπλισμοί θα εξυπηρετούν για ένα τέτοιο αποτέλεσμα. Επίσης θα εγκατασταθούν κατάλληλα δάπεδα ασφαλείας καουτσούκ. Τέλος θα τοποθετηθούν καθιστικά και κάδοι απορριμμάτων. ... 4. ΠΑΙΔΙΚΗ ΧΑΡΑ ΠΑΝΤΕΛΙΟΥ ... Ως θέμα της παιδικής χαράς έχει επιλεγεί το ΚΑΪΚΙ ή παρεμφερές και οι εξοπλισμοί θα εξυπηρετούν για ένα τέτοιο αποτέλεσμα. Επίσης θα εγκατασταθεί ποταμίσις άμμος σε κατάλληλο πάχος ως δάπεδο ασφαλείας στους χώρους πτώσης των εξοπλισμών. Τέλος θα τοποθετηθούν καθιστικά και κάδοι απορριμμάτων. ... 5. ΠΑΙΔΙΚΗ ΧΑΡΑ ΠΑΤΕΛΟΥ ... Ως θέμα της παιδικής χαράς έχει επιλεγεί το ΜΙΚΡΟ ΧΩΡΙΟ ή παρεμφερές και οι εξοπλισμοί θα εξυπηρετούν για ένα τέτοιο αποτέλεσμα. Επίσης θα εγκατασταθεί ποταμίσις άμμος σε κατάλληλο πάχος ως δάπεδο ασφαλείας στους χώρους πτώσης των εξοπλισμών. Τέλος θα τοποθετηθούν καθιστικά και κάδοι απορριμμάτων.... Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 193.520,34 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: € 165.402,00 ΦΠΑ : 28.118,34). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε εκατόν είκοσι (120) ημέρες. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α της παρούσας διακήρυξης και συγκεκριμένα επισυνάπτεται η με Α.Μ 64/2016 μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος, Δόμησης & Τεχνικών Υπηρεσιών Δήμου Λέρου.» Στο παράρτημα Α' της διακήρυξης περιλαμβάνεται η με Α.Μ. 64/2016 μελέτη που περιλαμβάνει το τεύχος της Τεχνικής Έκθεσης, η οποία επαναλαμβάνει όσα αναφέρονται και στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης, Το Τιμολόγιο – Τεχνικές Προδιαγραφές στο προοίμιο του οποίου προβλέπεται: «ΓΕΝΙΚΑ (επί ποιη

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

αποκλεισμού): **ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΙ ΠΑΙΔΙΚΗΣ ΧΑΡΑΣ**: Οι εξοπλισμοί παιδικής χαράς (επί ποινή αποκλεισμού) θα πρέπει να φέρουν πιστοποίηση EN 1176:2008 και ο κατασκευαστής αυτών να έχει πιστοποίηση ISO 9001 και ISO 14001. Είναι δε, απαραίτητο (επί ποινή αποκλεισμού) οι εξοπλισμοί να συνοδεύονται με προσπέκτους, αναλυτικό σχέδιο (όψη, κάτοψη), αναλυτικό manual εγκατάστασης με πλήρη κωδικοποίηση των εξαρτημάτων τους και οδηγίες συντήρησής τους από τον κατασκευαστή τους. **ΔΑΠΕΔΑ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΚΑΟΥΤΣΟΥΚ**: Τα δάπεδα ασφαλείας από καουτσούκ (επί ποινή αποκλεισμού) θα πρέπει να φέρουν πιστοποίηση EN1177:2008 & EN71-3 και ο κατασκευαστής αυτών να έχει πιστοποίηση ISO 9001 και ISO 14001. **ΑΣΤΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ (ΚΑΔΟΙ, ΠΑΓΚΑΚΙΑ)**: Ο κατασκευαστής αυτών (επί ποινή αποκλεισμού) να έχει πιστοποίηση ISO 9001 και ISO 14001.» Κατόπιν, περιγράφονται αναλυτικά οι ζητούμενοι εξοπλισμοί παιδικής χαράς, τα ζητούμενα δάπεδα ασφαλείας και οι αστικοί εξοπλισμοί. Στις διατάξεις του άρθρου 2.2.8, άλλωστε της διακήρυξης περί κανόνων απόδειξης ποιοτικής επιλογής προβλέπεται ότι: «2.2.8.1 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. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Β, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. ... 2.2.8.2 Αποδεικτικά μέσα Α ... Β1 ... Β.3. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) Τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου, συνολικού ύψους τουλάχιστον 50% της εκτιμώμενης αξίας με ΦΠΑ του αντίστοιχης ομάδας όπως αυτή αποτυπώνεται στο άρθρο 1.3 της παρούσας

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

διακήρυξης , συνοδευόμενες από Βεβαιώσεις Καλής Εκτέλεσης (αν πρόκειται για δημόσιο φορέα) ή Τιμολόγια παροχής υπηρεσιών (αν αφορούν στον ιδιωτικό τομέα), κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας. β) Πιστοποιητικά συμμόρφωσης που έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα ελέγχου και πιστοποίησης για τα όργανα των παιδικών χαρών με τα οποία θα αποδεικνύεται η συμμόρφωση των προσφερόμενων ως προς τις απαιτήσεις ασφαλείας της σειράς προτύπων ΕΛΟΤ EN 1176, γ) Έκθεση δοκιμών και πιστοποιητικό συμμόρφωσης με τα πρότυπα ΕΛΟΤ EN1176, ΕΛΟΤ EN1177 και ΕΛΟΤ EN71-3 από αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης επί ποινή αποκλεισμού για τις επιφάνειες πτώσης.». Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.3 της διακήρυξης περί Περιεχομένων Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» προβλέπεται ότι: «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα Β), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Α της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Ο υποψήφιος Ανάδοχος οφείλει να καταθέσει επί ποινή αποκλεισμού με την Τεχνική Προσφορά του τα κάτωθι έγγραφα: - Υπεύθυνη Δήλωση Α του κατασκευαστή ή εισαγωγέα ή αντιπροσώπου ότι θα

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

δύναται να συντηρεί τα όργανα ετησίως και να προμηθεύει τα επί μέρους ανταλλακτικά έτσι ώστε τα όργανα να συνεχίζουν να πληρούν τις προδιαγραφές EN 1176, σύμφωνα με την Υ.Α. 28492/11-05-2009 (ΦΕΚ Β 931/18-05-2009, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και να διασφαλίζεται η ασφαλής λειτουργία του παιδότοπου καθ' όλη την διάρκεια της προσφερόμενης εγγύησης, τουλάχιστον για πέντε χρόνια. - Υπεύθυνη Δήλωση Β ότι σε περίπτωση που κηρυχθεί ανάδοχος, θα προσκομίσει: α) Τεύχος καθορισμού των ποιοτικών στοιχείων των υλικών του νέου εξοπλισμού που εγκαθίσταται, σύμφωνα με το πρότυπο ΕΛΟΤ EN 1176-1:2008 (πιστοποιητικά συμμόρφωσης εξοπλισμού, προκαταρκτικές πληροφορίες κατασκευαστή/προμηθευτή, πληροφορίες εγκατάστασης και συναρμολόγησης, οδηγίες λειτουργίας αν απαιτούνται, πληροφορίες για τον έλεγχο και τη συντήρηση, και ότι άλλο στοιχείο απαραίτητο για την συμπλήρωση του φακέλου εκάστης παιδικής χαράς,) β) Σχέδιο γενικής διάταξης σε κατάλληλη κλίμακα όπως θα διαμορφωθεί η κάθε παιδική χαρά μετά την ολοκλήρωση της προμήθειας. (Ο Δήμος θα του παραχωρήσει αρχικό σχέδιο τοπογραφικής αποτύπωσης κάθε χώρου), Υπεύθυνη Δήλωση Γ ότι σε περίπτωση που κηρυχθεί ανάδοχος, θα προσκομίσει α) Βεβαίωση ότι η τοποθέτηση και θεμελίωση κάθε οργάνου έγινε σύμφωνα με τις οδηγίες και τις προδιαγραφές του κατασκευαστή, β) σχέδια με διαστασιολογημένα τα θεμέλια των οργάνων ως κατασκευάστηκαν και γ) όσα αναφέρονται στην παράγραφο 6 του προτύπου ΕΛΟΤ EN 1176-1. Τεχνικά έντυπα με απεικόνιση και περιγραφή των επί μέρους οργάνων που προτείνονται για τις παιδικές χαρές. Υπεύθυνη Δήλωση Δ στην οποία θα αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.» Περιλαμβάνει εξάλλου και τον φάκελο οικονομικής προσφοράς με περιεχόμενο οριζόμενο στις διατάξεις του άρθρου 2.4.4. της διακήρυξης. Τέλος, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.6 της διακήρυξης περί λόγων απόρριψης προσφορών προβλέπεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει,

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, 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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.»

10. Επειδή, κατά την έννοια των πιο πάνω διατάξεων, και σε σχέση με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των διαγωνιζομένων, τον τρόπο απόδειξής της και τα σχετικά δικαιολογητικά που θα έπρεπε να προσκομίσουν στον φάκελο δικαιολογητικών – τεχνικής προφοράς τους οι διαγωνιζόμενοι, συνάγεται ότι, μολονότι στο οικείο άρθρο περί φυσικού αντικείμενου και στο Παράρτημα Α' της διακήρυξης περιγράφεται ότι η προμήθεια του ελεγχόμενου διαγωνισμού αφορά τις κατηγορίες ή ομάδες εξοπλισμών παιδικής χαράς, δαπέδων ασφαλείας και αστικού εξοπλισμού για την ανακατασκευή, τη λειτουργική και αισθητική αναβάθμιση πέντε (5) παιδικών χαρών, καθώς και την

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

πιστοποίηση τους, δεν περιλαμβάνεται ειδική και σαφής μνεία ούτε των ειδών που κάθε κατηγορία ή ομάδα περιλαμβάνει, ούτε προϋπολογιζόμενης δαπάνης κάθε κατηγορίας ή ομάδας χωριστά, ούτε δίδεται η δυνατότητα προσφοράς για τα είδη κάθε κατηγορίας ή ομάδας χωριστά, απεναντίας επιβάλλεται η υποβολή προσφοράς ανά είδος για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών, σε οποιαδήποτε κατηγορία ή ομάδα (εξοπλισμών παιδικής χαράς, δαπέδων ασφαλείας και αστικού εξοπλισμού) και αν ήθελε θεωρηθεί ότι ανήκουν. Ενόψει των ως άνω διατυπώσεων της διακήρυξης, όπως βάσιμα υποστηρίζει και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της (αρ. πρωτ. 1654/05-04-2018 έγγραφό της), οι διαγωνιζόμενοι ώφειλαν κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της δημοπρατούμενης σύμβασης (εξοπλισμών παιδικής χαράς, δαπέδων ασφαλείας και αστικού εξοπλισμού), νοούμενου ως μία ομάδα, συνολικού ύψους τουλάχιστον 50% της εκτιμώμενης αξίας με ΦΠΑ της παρούσας διακήρυξης, δηλαδή τρεις αντίστοιχες συμβάσεις με συνολικό αντάλλαγμα ίσο με ποσοστό 50% της προϋπολογιζόμενης αξίας του συνόλου της σύμβασης, ήτοι 165.402,00 €, δηλαδή συνολικά 82.701 € πλέον ΦΠΑ και όχι τρεις τουλάχιστον συμβάσεις προμηθειών συνολικής εκτιμώμενης αξίας ίσης με το 50% της προϋπολογισθείσας αξίας κάθε κατηγορίας/ομάδας, ούτε και πολύ περισσότερο τρεις συμβάσεις, έκαστη εκ των οποίων να έχει εκτιμώμενη αξία ίση με το 50% της προϋπολογισθείσας αξίας κάθε κατηγορίας/ομάδας. Τ' αντίθετα δε υποστηριζόμενα από τον προσφεύγοντα είναι αβάσιμα. Ούτε, εξάλλου ώφειλαν οι διαγωνιζόμενοι με την προσφορά τους να προσκομίσουν και τις σχετικές τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών, συνοδευόμενες από Βεβαιώσεις Καλής Εκτέλεσης ή Τιμολόγια παροχής υπηρεσιών, ανάλογα, σύμφωνα με τα ανωτέρω, καθώς αρκούσε η σχετική μνεία στο ΤΕΥΔ τους και τα σχετικά αποδεικτικά ώφειλαν να τα προσκομίσουν είτε μετά από σχετικό αίτημα της αναθέτουσας αρχής είτε κατά το στάδιο της κατακύρωσης. Ούτε, τέλος, απαιτείτο να αναφέρονται ποια είναι τα προϊόντα που έχουν προσφερθεί

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

και τοποθετηθεί, ώστε να αξιολογηθεί ότι περιλαμβάνονται σε κάθε κατηγορία/ομάδα χωριστά, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Ομοίως, για την καταλληλότητα για την συμμετοχή, την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και την καταλληλότητα της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων δεν απαιτείτο η προσκόμιση δικαιολογητικού για την απόδειξη συνάφειας του επαγγέλματος του διαγωνιζόμενου με την ικανότητα σκυροδέτησης, ούτε η ικανότητα αυτή, όπως αορίστως περιγράφεται κατά τα άλλα στην προσφυγή, απαιτείτο να δηλώνεται ότι υπάρχει στο πρόσωπο των διαγωνιζόμενων, άλλως να στηρίζονται στις ικανότητες τρίτων για την ικανότητα αυτή. Απαιτείτο μόνον να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα, συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας, επομένως, μεταξύ άλλων, και με την προμήθεια και εγκατάσταση συναφών ειδών με το δημοπρατούμενο και να έχουν πιστοποιηθεί, άλλως να στηρίζονται στις ικανότητες τρίτων, στην εγκατάσταση και τεχνική υποστήριξη εξοπλισμού παιδικής χαράς, δαπέδων ασφαλείας και αστικού εξοπλισμού, συναφώς δε και να προσκομίσουν, κατά τους όρους της διακήρυξης, το αντίστοιχο πιστοποιητικό εγγραφής στο οικείο Επιμελητήριο και το αντίστοιχο πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας.

11. Επειδή, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων (βλ. ΕΑ ΣτΕ Ολομ. 136/2013, ΕΑ ΣτΕ 862/2010, 53/2011). Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (ΕΑ ΣΤΕ 382/2015 και 384/2015).

12. Ενόψει των στις αμέσως ανωτέρω σκέψεις (σκ. 10 και 11) γενομένων δεκτών, η αναθέτουσα αρχή νομίμως έκανε δεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία στον διαγωνισμό και οι δύο λόγοι της υπό εξέταση προσφυγής πρέπει να απορριφθούν. Και τούτο, διότι, από την επισκόπηση της προσφοράς του εν λόγω φορέα στον ελεγχόμενο διαγωνισμό (86153), προκύπτουν ότι: Α) στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε έχει δηλώσει ότι έχει εκτελέσει τις κάτωθι συμβάσεις: το 2015, Προμήθεια οργάνων παιδικής χαράς ΔΠΣ Κοπανακίου, αξίας 5.539,92 €, με αναθέτουσα αρχή τον Φορέα Κοιν. Προστασίας- Αλληλεγγύης- Αθλητισμού Δήμου Τριφυλίας, το 2016, Βελτίωση και αναβάθμιση παιδικών χαρών και αστικού εξοπλισμού Δήμου Ζαχάρως, αξίας 111.228,00 €, το έτος 2016, Επισκευή και συντήρηση παιδικής χαράς στο ΝΒΝΕ/ΘΑΝ, αξίας 36.900€, με αναθέτουσα αρχή το Πολεμικό Ναυτικό (ΠΟΝ), το έτος 2016, Προμήθεια οργάνων και απαραίτητου εξοπλισμού για την πιστοποίηση παιδότοπων Δήμου Καλαμάτας, αξίας 48.612,96 €, το έτος 2016, Ανακαίνιση και επισκευή παιδικής χαράς ΘΑΥΝ στο πλαίσιο αναβάθμισης κοινόχρηστων υποδομών ΝΒ Κανελλόπουλος 2016, αξίας 38.130,00 €, με αναθέτουσα αρχή το Πολεμικό Ναυτικό (ΠΟΝ), το έτος 2017, Παιδική Χαρά Αιτωλικού, αξίας 26.610,40 €, με αναθέτουσα αρχή τον Δήμο Ιερής πόλης Μεσολογγίου, το έτος 2017, Παρεμβάσεις για την πιστοποίηση της Β' παιδικής χαράς Καλαβρύτων, αξίας 4.898,00 € και το έτος 2017, Προμήθεια και εγκατάσταση παιδικής χαράς του παιδικού σταθμού του ΟΚΠΑΠ ΔΗΘ, αξίας 19.762,50 €, με αναθέτουσα αρχή τον Ο.Κ.Π.Α.Κ.Π. Δήμου Θέρμου, επομένως υπερκάλυπτε το συνολικό προβλεπόμενο ποσοστό 50% της αξίας της

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

δημοπρατούμενης σύμβασης, ήτοι συνολικά 82.701 € πλέον ΦΠΑ και τον αριθμό των τουλάχιστον τριών συμβάσεων εντός της τριετίας. Ο εν λόγω φορέας, εξάλλου, εκ περισσού στο στάδιο αυτό προσκόμισε και τις σχετικές συμβάσεις που αναφέρει στο ΤΕΥΔ που προσκόμισε, από τις οποίες και υπό την εκδοχή ότι απαιτείτο να έχει εκτελέσει τρεις τουλάχιστον συμβάσεις προμηθειών συνολικής εκτιμώμενης αξίας ίσης με το 50% της προϋπολογισθείσας αξίας για κάθε κατηγορία/ομάδα, προκύπτει ότι υπερκαλύπτει και το ποσοστό αυτό ανά κατηγορία/ομάδα, όπως η προϋπολογιζόμενη αξία αυτής προσδιορίζεται από τον ίδιο τον προσφεύγοντα στην προσφυγή του (δηλαδή 63.155,00 € για τον εξοπλισμό παιδικών χαρών, 14.875,00 € για τα δάπεδα ασφαλείας και 2.990,00 € για τον αστικό εξοπλισμό), καθώς σε αυτές περιλαμβάνεται αντικείμενο που σχετίζεται με τον εξοπλισμό παιδικών χαρών, συνολικής αξίας 98.309,00 €, με τα δάπεδα ασφαλείας, συνολικής αξίας 42.652,50 €, και με τον αστικό εξοπλισμό, συνολικής αξίας 25.574,00 €. Αλυσιτελώς, δε, προβάλλεται η ασάφεια σχετικά με το αντικείμενο της σύμβασης του φορέα με το Πολεμικό Ναυτικό, για την οποία, κατά την ρητή πρόβλεψη της διακήρυξης αρκούσε πλέον της σύμβασης η προσκόμιση μόνον βεβαίωσης καλής εκτέλεσης, μιας και πρόκειται για Σύμβαση με δημόσιο φορέα. Αν, παρόλα αυτά, απαιτείτο να αρθεί η ασάφεια σε σχέση με το κατ' ιδίαν αντικείμενο κάθε σύμβασης, και εν προκειμένω της επίμαχης σύμβασης με από το Πολεμικό Ναυτικό, ενόψει της ασάφειας που στην σκέψη 10 της παρούσας έγινε δεκτό ότι δημιουργούν οι επίμαχοι όροι της διακήρυξης, που επομένως δεν μπορούν να ερμηνευθούν, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών, σε βάρος του φορέα με την επωνυμία, συνακόλουθα, προ του αποκλεισμού του, θα έπρεπε προηγουμένως να παρασχεθεί σε αυτόν η δυνατότητα να συμπληρώσει τα τυχόν μη επαρκή δικαιολογητικά του (πρβλ. ΣΤΕ 423.424. 425/2011). Την δυνατότητα αυτή, μάλιστα, ώφειλε να παράσχει η αναθέτουσα αρχή στον φορέα με την επωνυμία και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

μέτρου κρίσης, δεδομένου ότι διευκρινίσεις και συμπληρώσεις η αναθέτουσα αρχή ζήτησε και έλαβε από τον προσφεύγοντα, παρά την εισήγηση της Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού για αποκλεισμό του, επί των δικαιολογητικών περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητάς του και επί των απαντήσεων που είχε περιλάβει στο ΤΕΥΔ του, όπως αναφέρεται στο ενσωματωμένο στην προσβαλλόμενη Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και προκύπτει από τα έγγραφα 1) την υπ' αριθ. 19/2018 με ΑΔΑ:6Θ7ΜΩΛΓ-6ΘΔ απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του καθ ου Δήμου, με την οποία ζητήθηκαν διευκρινίσεις από την προσφεύγουσα 2) το Α.Π.:875/16-02-2018 έγγραφο, με το οποίο η Επιτροπή διενέργειας του Διαγωνισμού καλούσε την προσφεύγουσα να παράσχει τις σχετικές διευκρινίσεις και 3) το από 20-02-2018 (Α.Π.: 897/21-02-2018) υπόμνημα, με το οποίο η προσφεύγουσα παρέσχε τις διευκρινήσεις που της ζητήθηκαν, τα οποία γνωστοποιήθηκαν στην ΑΕΠΠ με τα από 26-04-2017 μηνύματα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας από τον καθ ου Δήμο, ύστερα από το από 13-04-2018 Αίτημά μας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 12 παρ. 3 π.δ. 39/2017. Από την επισκόπηση των εγγράφων αυτών συνάγεται ότι, μετά από σχετικό αίτημα συμπληρώσεων ελλειπόντων στοιχείων, ο προσφεύγων συμπλήρωσε τις τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών με φορείς του Δημοσίου (Ο.Τ.Α.) που είχε προσκομίσει με τα σχετικά πρωτόκολλα παράδοσης παραλαβής που δεν είχε προσκομίσει και τα τιμολόγια πώλησης αγαθών (στο ιδιωτικό τομέα) που είχε προσκομίσει με τις σχετικές συμβάσεις που δεν είχε προσκομίσει, κυρίως, όμως, υπέβαλε πίνακα με δήλωση των αριθμών πρωτοκόλλου των πιστοποιητικών και προτύπων ασφαλείας που δεν είχε περιλάβει στο υποβληθέν ΤΕΥΔ του, ως ώφειλε, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.2.8.1 της Διακήρυξης και, μετά ταύτα, με την προσβαλλόμενη, η προσφορά του έγινε δεκτή. Β) στο Πιστοποιητικό εγγραφής του στο οικείο Επιμελητήριο που υπέβαλε, στα αντικείμενα δραστηριότητάς του περιλαμβάνονται και οι κατασκευές αθλητισμού και αναψυχής (α/α 13), περαιτέρω, δε, προσκόμισε το

Αριθμός Απόφασης 352 / 2018

απαιτούμενο από το άρθρο 2.2.8.2 Β4 της διακήρυξης, πιστοποιητικό ISO 9001:2008, από το οποίο προκύπτει ότι έχει πιστοποιηθεί κατά ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2008 μεταξύ άλλων και για την ποιότητα στην εγκατάσταση και την τεχνική υποστήριξη Παιδικών Χαρών, αστικού εξοπλισμού, δαπέδων ασφαλείας για πάσης φύσεως τεχνικά έργα του δημοσίου, Ο.Τ.Α. & Ν.Π.Ι.Δ., επομένως πληρούσε τις διατάξεις της διακήρυξης περί καταλληλότητας για την συμμετοχή και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στις σκέψεις 9 και 10 της παρούσας.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, ομοίως και η παρέμβαση, σύμφωνα με το αιτιολογικό.

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

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη την 24-04-2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 07-05-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 2^{ΟΥ} ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ