

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 10.01.2018 με την εξής σύνθεση:  
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια-  
και Μαρία Μανδράκη, Μέλη

Για να εξετάσει την από 05.12.2017 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)/...../05.12.2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) V/...../05.12.2017 του ....., νόμιμου εκπροσώπου της εταιρίας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στα ....., οδός .....

Κατά της με αριθ. ....../2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ..... με την οποία εγκρίθηκε το από 20-09-2017 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας ηλεκτρονικού, δημόσιου, ανοικτού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. πρωτ. ....../2017 διακήρυξη με αντικείμενο την «Προμήθεια, Εγκατάσταση και Θέση σε λειτουργία 13 Φ/Β διασυνδεδεμένων συστημάτων σε κτίρια και εγκαταστάσεις του ....., ενδεικτικού προϋπολογισμού 208.871,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ανά ομάδα και

Της Παρεμβαίνουσας εταιρίας με την επωνυμία «.....» και με δ.τ. «.....», η οποία εδρεύει στη ....., οδός ....., νομίμως εκπροσωπούμενης

Με την Προδικαστική Προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτήν εγκρίθηκε το από 20-09-2017 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και ως εκ τούτου έγιναν αποδεκτές, κατά το στάδιο αποσφράγισης

## **Αριθμός απόφασης: 54/2018**

των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι προσφορές των εταιριών «.....» και «.....».

Με την Παρέμβασή της, η εταιρία με την επωνυμία «.....» και με δ.τ. «.....» αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και ως εκ τούτου τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω απόφασης κατά το μέρος που με την τελευταία έγινε δεκτή η προσφοράς της.

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 1.045,00€, το οποίο και υπολογίζεται με βάσει την προϋπολογισθείσα αξία της υπόψη σύμβασης ύψους 208.871,00€, χωρίς ΦΠΑ, ενώ επισυνάπτεται και εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παράβολου από την αρμόδια Υπηρεσία της Α.Ε.Π.Π.

2. Επειδή, ο προσφεύγων υποβάλλει την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή χωρίς να κάνει χρήση του τυποποιημένου προς τούτο εντύπου προδικαστικής προσφυγής, όπως απαιτεί η διάταξη του άρθρου 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016). Παρόλα αυτά, από την επισκόπηση του περιεχομένου της ασηθείσας ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. προδικαστικής προσφυγής προκύπτει ότι αυτή δεν απόσχει κατά το ουσιώδες μέρος της από τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου, γεγονός που θεραπεύει την έλλειψη χρήσης αυτού.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του 208.871,00 € χωρίς

## Αριθμός απόφασης: 54/2018

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.

4. 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 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 24.11.2017, οπότε και η Προσφεύγουσα έλαβε γνώση αυτής και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 04.12.2017.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της με αριθ. ....../2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ..... με την οποία εγκρίθηκε το από 20-09-2017 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας ηλεκτρονικού, δημόσιου, ανοικτού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. πρωτ. ....../2017 διακήρυξη με αντικείμενο την «Προμήθεια, Εγκατάσταση και Θέση σε λειτουργία 13 Φ/Β διασυνδεδεμένων συστημάτων σε κτίρια και εγκαταστάσεις του .....», ενδεικτικού προϋπολογισμού 208.871,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ανά ομάδα, με την οποία ανωτέρω απόφαση ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή εσφαλμένως έκανε αποδεκτές, κατά το στάδιο αποσφράγισης και αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», τις προσφορές των εταιριών «.....» και «.....», οι οποίες θα έπρεπε να αποκλειστούν από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, για τους λόγους που αναφέρει στην κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή. Ειδικότερα, ο προσφεύγων, ως έχων

## **Αριθμός απόφασης: 54/2018**

έννομο συμφέρον, δεδομένου ότι η προσφορά του έγινε ομοίως αποδεκτή κατά το αυτό στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ισχυρίζεται ότι οι τεχνικές προσφορές που υπέβαλαν οι δύο ως άνω συνδιαγωνιζόμενες εταιρίες δε συμβαδίζουν με τους απαιτούμενους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης για τους λόγους ότι : α) στο φάκελο της τεχνικής τους προσφοράς δε περιλαμβάνονται οι απαιτούμενες επί ποινή αποκλεισμού βεβαιώσεις των κατασκευαστών των προσφερόμενων ειδών βάσει των οποίων πρέπει πιστοποιείται ο χρόνος κατασκευής τους, όχι μεγαλύτερος των δύο ετών β) από τα προσκομισθέντα τεχνικά φυλλάδια δεν προκύπτει ότι τα προσφερόμενα καλώδια συνεχούς ρεύματος πληρούν την απαιτούμενη προδιαγραφή σύμφωνα με την οποία πρέπει να καλύπτονται με προστατευτικό μανδύα για την προστασία τόσο από τρωκτικά όσο και από υπερτάσεις. Κατόπιν τούτου, με την υπό κρίση Προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης.

6. Επειδή, παρεμβαίνει η εταιρία με την επωνυμία «.....» και με δ.τ. «.....» με τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)/ΠΑΡ/...../11.12.2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης V/...../11.12.2017 Παρέμβασή της, όπως αυτή αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11.12.2017, η οποία (παρέμβαση) 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 04.12.2017, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η Παρέμβαση της προαναφερόμενης εταιρείας ασκήθηκε στις 11.12.2017, ενώ η παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον προς τούτο, για το λόγο ότι με τις αιτιάσεις της Προσφυγής του ο προσφεύγων επιδιώκει την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και τον αποκλεισμό αυτής από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

## **Αριθμός απόφασης: 54/2018**

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις προσκομισθείσες απόψεις της ισχυρίζεται ότι, οι ως άνω απαιτήσεις της διακήρυξης δεν τίθενται επί ποινή αποκλεισμού των διαγωνιζομένων. Σε κάθε δε περίπτωση, αναφορικά με τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο περί μη προσκόμισης των απαιτούμενων βεβαιώσεων περί του χρόνου κατασκευής των υπό προμήθεια ειδών, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι αμφότερες οι συνδιαγωνιζόμενες εταιρίες δεσμεύονται ως προς το χρόνο κατασκευής των υπό προμήθεια ειδών με την προσκόμιση αντίστοιχων υπεύθυνων δηλώσεων των ιδίων, ενώ αναφορικά με το δεύτερο προβαλλόμενο λόγο περί μη απόδειξης από τα τεχνικά φυλλάδια των προσφερόμενων καλωδίων συνεχούς ροής ότι αυτά φέρουν προστατευτικό μεταλλικό μανδύα, προβάλλει ότι από τις τεχνικές προσφορές αμφότερων των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών προκύπτει ότι καλύπτονται οι τιθέμενες για το συγκεκριμένο τύπο καλωδίων προδιαγραφές.

8. Επειδή, με την από 11.12.2017 Παρέμβασή της, και δη αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί μη προσκόμισης των απαιτούμενων βεβαιώσεων περί του χρόνου κατασκευής των υπό προμήθεια ειδών, η παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» προβάλλει ότι απαραίτητη προϋπόθεση για την προσκόμιση ενός εγγράφου που θα πιστοποιεί την ημερομηνία κατασκευής των υπό προμήθεια προϊόντων είναι κατ' αρχήν να λαμβάνει χώρα η κατασκευή αυτών. Υπό αυτή την έννοια, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι το εν λόγω έγγραφο θα έπρεπε κατά τους όρους της διακήρυξης να προσκομίζεται στο στάδιο παράδοσης των υπό προμήθεια ειδών προς απόδειξη ότι τα συγκεκριμένα είδη είναι καινούργια και πρόσφατης κατασκευής, όχι μεγαλύτερης των δύο ετών. Ήτοι, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, η εν λόγω απαίτηση δέον να συνιστά υποχρέωση που βαρύνει μόνον τον ανάδοχο της υπόψη σύμβασης και όχι κάθε υποψήφιο οικονομικό φορέα. Περαιτέρω, αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι από τα προσκομισθέντα τεχνικά φυλλάδια των προσφερόμενων καλωδίων συνεχούς ρεύματος δεν προκύπτει ότι αυτά φέρουν προστατευτικό μεταλλικό μανδύα, η παρεμβαίνουσα προτάσσει τα επιχειρήματα ότι η απαίτηση περί

## Αριθμός απόφασης: 54/2018

προστατευτικού μεταλλικού μανδύα αφενός δεν περιλαμβάνεται στις προδιαγραφές των εν λόγω καλωδίων, όπως αυτές αποτυπώνονται στο έντυπο του πίνακα συμμόρφωσης που καλούνται να συμπληρώσουν οι διαγωνιζόμενοι και αφετέρου αποτελεί προδιαγραφή που συγχέεται αποκλειστικά με το στάδιο εγκατάστασης των προσφερόμενων καλωδίων και όχι ιδιότητα που τα προσφερόμενα καλώδια πρέπει να φέρουν εκ της κατασκευής τους. Προς επίρρωση των ισχυρισμών της, η παρεμβαίνουσα επικαλείται ότι η συγκεκριμένη απαίτηση καλύπτεται από την προσκομισθείσα μελέτη της τεχνικής της προσφοράς, κατά το περιεχόμενο της οποίας βεβαιώνεται ότι τα προσφερόμενα καλώδια συνεχούς ρεύματος θα έχουν προστατευτικό μεταλλικό μανδύα για την προστασία τόσο από τρωκτικά όσο και από υπερτάσεις.

9. Επειδή, κατά τα οριζόμενα στη με αριθ. πρωτ. ....../2017 Διακήρυξη ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού του ..... με αντικείμενο την «Προμήθεια, Εγκατάσταση και Θέση σε λειτουργία 13 Φ/Β διασυνδεδεμένων συστημάτων σε κτίρια και εγκαταστάσεις του .....» προβλέπεται στην παράγραφο 2.4.3.2. αυτού ότι *«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 της Διακήρυξης περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα»* και στην παράγραφο 2.4.6. περίπτωση θ) ότι : *«Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλείσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης»*. Περαιτέρω, το Παράρτημα Ι της διακήρυξης με τίτλο «Τεχνικές Προδιαγραφές Μελέτης» περιέχει αναλυτικά τεχνική περιγραφή των προδιαγραφών και απαιτήσεων που

## **Αριθμός απόφασης: 54/2018**

αφορούν στην προμήθεια, εγκατάσταση και θέση σε λειτουργία των φωτοβολταϊκών συστημάτων τα οποία συνιστούν το αντικείμενο της υπόψη σύμβασης. Ειδικότερα, στο ως άνω Παράρτημα τεχνικής έκθεσης ορίζεται μεταξύ άλλων ότι « *Ο προσφέρων πρέπει να δηλώνει στην προσφορά του το εργοστάσιο, το οποίο κατασκευάζει τα προσφερόμενα υλικά. Τα προσφερόμενα είδη θα προέρχονται από εργοστάσια που έχουν διαδικασίες παραγωγής τυποποιημένες κατά το πρότυπο ISO 9001, ISO 14001 και ISO 18001 και τα πάνελ θα πρέπει να είναι πιστοποιημένα σύμφωνα με τα IEC 61215 και EN 61730. Τα είδη αυτά θα είναι καινούργια και πρόσφατης κατασκευής όχι μεγαλύτερης των δύο ετών κατά την εγκατάστασή τους. Η ημερομηνία κατασκευής τους θα πιστοποιείται με έγγραφο του κατασκευαστή. Τα προσφερόμενα υλικά πρέπει να είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές*» (σελ. 39-40 της διακήρυξης), ενώ στο τμήμα της τεχνικής έκθεσης που αφορά στις καλωδιώσεις, ορίζεται για τα υπό προμήθεια καλώδια συνεχούς ρεύματος ότι : «*Τα καλώδια θα πρέπει πέραν των γενικών απαιτήσεων να ανταποκρίνονται στα παρακάτω: Να έχουν το ελάχιστο δυνατό μήκος όδευσης με στόχο τη μείωση των ηλεκτρικών απωλειών ..... Να έχουν προστατευτικό μεταλλικό μανδύα για την προστασία τόσο από τα τρωκτικά όσο και από τις υπερτάσεις*» (σελ. 54-55 της διακήρυξης). Ως εκ τούτου, από το περιεχόμενο της ίδιας της διακήρυξης συνάγεται εναργώς ότι, η τεχνική προσφορά των διαγωνιζομένων πρέπει επί ποινή αποκλεισμού τους να συμβαδίζει με τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται στο ως άνω Παράρτημα Τεχνικής Έκθεσης, στο οποίο περιλαμβάνονται και οι αμφισβητούμενοι με την υπό κρίση προσφυγή όροι.

10. 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,

## Αριθμός απόφασης: 54/2018

ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν 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). Μάλιστα, ειδικά σε σχέση με το περιεχόμενο της υποβληθείσας τεχνικής προσφοράς, όπως έχει κριθεί από τη νομολογία, οι τεχνικές προσφορές που υποβάλλουν οι υποψήφιοι πρέπει να ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές που θέτει και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού η διακήρυξη ενώ τυχόν ελλείψεις ή ουσιώδεις αποκλίσεις τους δεν αναπληρώνονται από τη γενική δήλωση των υποψηφίων περί συμμόρφωσής τους με τους όρους της διακήρυξης (ΣΤΕ Ασφ 883/08, ΔΕφΑΘ 980/13).

11. Επειδή, αναφορικά με τον όρο που προβλέπεται στην παράγραφο 2.2.7. της διακήρυξης και στο Παράρτημα Ι σελ. 40 αυτής, ήτοι σχετικά με την πιστοποίηση του χρόνου κατασκευής των προσφερόμενων ειδών με έγγραφο του κατασκευαστή, η παρεμβαίνουσα εταιρία υπέβαλε γραπτό αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή ζητώντας να της διευκρινιστεί εάν *«Απαιτείται κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, η προσκόμιση κάποιου εγγράφου σχετικά με αυτή την απαίτηση από τους διαγωνιζόμενους ή εάν η απαίτηση αφορά μόνο στον ανάδοχο;»* ενώ με το με αριθ. πρωτ. 40969/05-09-2017 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής επί του ως άνω ερωτήματος, η τελευταία απάντησε ότι *«Αφορά σε έγγραφο του κατασκευαστή στο οποίο θα δεσμεύεται ότι τα είδη αυτά θα είναι καινούργια και πρόσφατης κατασκευής όχι μεγαλύτερης των δύο ετών κατά την εγκατάστασή τους»*. Ως εκ τούτου, παρότι η αναθέτουσα αρχή με την ως άνω απάντησή της δεν προσδιορίζει σαφώς το χρόνο που κατά τα οριζόμενα στη διακήρυξη οφείλουν οι διαγωνιζόμενοι ή ο ανάδοχος να προσκομίζουν σχετικό έγγραφο για την απόδειξη της απαίτησης περί του χρόνου κατασκευής των υπό προμήθεια ειδών, η απάντησή της καταδεικνύει

## Αριθμός απόφασης: 54/2018

ως κρίσιμο στοιχείο τη δέσμευση του κατασκευαστή των προσφερόμενων ειδών ως προς την πλήρωση της επίμαχης απαίτησης, δέσμευση η οποία συνιστά στοιχείο προαπόδειξης των απαράβατων όρων της διακήρυξης που λαμβάνει χώρα κατά το στάδιο αποσφράγισης των φακέλων των τεχνικών προσφορών. Ο δε ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι, σύμφωνα με το απαντητικό έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, αυτονοήτως συνάγεται ότι η προσκόμιση βεβαίωσης περί του χρόνου κατασκευής των υπό προμήθεια ειδών ανάγεται σε υποχρέωση του αναδόχου για το λόγο ότι ο μέγιστος χρόνος κατασκευής των προσφερόμενων ειδών προσδιορίζεται σε σχέση με την εγκατάστασή τους, και τούτο λαμβάνοντας υπόψη τη φράση που περιέχεται στην απάντηση περί *«πρόσφατης κατασκευής όχι μεγαλύτερης των δύο ετών κατά την εγκατάστασή τους»* δεν ευσταθεί, καθότι η επίμαχη απαίτηση είναι διατυπωμένη ακριβώς με χρήση της ίδια φράσης και στο κείμενο της υπόψη διακήρυξης, με αποτέλεσμα η απάντηση της αναθέτουσας αρχής απλώς να επαναλαμβάνει στο σημείο τούτο τον όρο της διακήρυξης, χωρίς καμία περαιτέρω νοηματική προσθήκη. Ο δε ισχυρισμός που διατυπώνει με τις προσκομισθείσες απόψεις της η αναθέτουσα αρχή ότι η επίμαχη απαίτηση καλύπτεται με την προσκόμιση σχετικής υπεύθυνης δήλωσης εκ μέρους των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων αναιρείται από το περιεχόμενο του ως άνω απαντητικού εγγράφου, στο οποίο γίνεται ξεκάθαρα αναφορά σε έγγραφο του κατασκευαστή. Σε κάθε περίπτωση, ακόμα κι αν ήθελε υποθεθεί ότι, κατ'εσφαλμένη εκτίμηση του περιεχομένου του ως άνω απαντητικού εγγράφου, συνήχθη ως κρίσιμος χρόνος απόδειξης της εν λόγω απαίτησης ο χρόνος υποβολής της προσφοράς των διαγωνιζόμενων, τούτο θα είχε φροντίσει να επισημάνει ιδιαιτέρως η αναθέτουσα αρχή με τις προσκομισθείσες απόψεις της, από το περιεχόμενο των οποίων ουδόλως συνάγεται ότι η επίμαχη απαίτηση αφορά μόνον στον ανάδοχο της υπόψη σύμβασης.

12. Επειδή, ενόψει όσων αναλυτικά εκτίθενται ως άνω, και κυρίως λαμβάνοντας υπόψη τους όρους της υπόψη διακήρυξης σε συνδυασμό με το περιεχόμενο του ως άνω απαντητικού εγγράφου της αναθέτουσας αρχής

## Αριθμός απόφασης: 54/2018

συνάγεται ότι, στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης που λαμβάνει χώρα κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων απαιτείται, για την πλήρωση του όρου της διακήρυξης κατά τον οποίον προβλέπεται *«τα προσφερόμενα είδη να είναι καινούργια και πρόσφατης κατασκευής όχι μεγαλύτερης των δύο ετών κατά την εγκατάστασή τους. Η ημερομηνία κατασκευής τους θα πιστοποιείται με έγγραφο του κατασκευαστή»*, να προσκομίζεται η έγγραφη δέσμευση του κατασκευαστή προς τούτο. Αντιθέτως, η γενική δήλωση των υποψηφίων περί συμμόρφωσής τους με τους όρους της διακήρυξης ή περί συμμόρφωσης της τεχνικής προσφοράς τους με τις τιθέμενες κατά τη διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές, στις οποίες συγκαταλέγεται και η επίμαχη, δε συνιστά επαρκές αποδεικτικό στοιχείο. Ως εκ τούτου, τόσο η υπεύθυνη δήλωση που προσκομίζει η παρεμβαίνουσα με την οποία δηλώνει ότι: *«Όλα τα προσφερόμενα είδη θα είναι καινούργια και πρόσφατης κατασκευής όχι μεγαλύτερης των δύο ετών κατά την εγκατάστασή τους. Η ημερομηνία κατασκευής τους θα πιστοποιηθεί με έγγραφο του κατασκευαστή»* όπως και η υπεύθυνη δήλωση που προσκομίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» με την οποία δηλώνει ότι : *«Όλα τα υλικά που θα χρησιμοποιηθούν στο κάθε φ/β σύστημα, θα είναι καινούργια, πρόσφατης κατασκευής και όχι μεγαλύτερης των δύο (2) ετών κατά την εγκατάστασή τους»* δεν δύναται να αναπληρώσουν την επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης περί δεσμεύσεως του κατασκευαστή των προσφερόμενων ειδών σχετικά με το χρόνο κατασκευής τους. Συνεπώς, γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί απορρίψεως των προσφορών των ως άνω συνδιαγωνιζόμενων εταιριών για τον πρώτο ως άνω λόγο.

13. Επειδή, αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι από τα τεχνικά φυλλάδια των προσφερόμενων καλωδίων δεν αποδεικνύεται ότι αυτά φέρουν προστατευτικό μανδύα για προστασία από τρωκτικά και υπερτάσεις, από την επισκόπηση των φακέλων των τεχνικών προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών προκύπτει ότι αμφότερες οι εταιρίες προσκόμισαν

## Αριθμός απόφασης: 54/2018

εντός του φακέλου της τεχνικής τους προσφοράς τεχνική έκθεση σχετικά με την υλοποίηση του αντικειμένου της υπόψη σύμβασης, το περιεχόμενο της οποίας συμμορφώνεται με την ως άνω απαίτηση. Εξάλλου, σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν ορίζεται ότι η ως άνω προδιαγραφή αποδεικνύεται αποκλειστικά από τα τεχνικά φυλλάδια των προσφερόμενων καλωδίων. Μάλιστα, λαμβανομένου υπόψη ότι με τον επίμαχο όρο της διακήρυξης διατυπώνεται μια προδιαγραφή την οποία, σύμφωνα με τους κανόνες της κοινής πείρας και λογικής, δε φέρουν κατ'ανάγκη εκ της κατασκευής τους τα συγκεκριμένα καλώδια, αλλά δύναται να τηρεί ο ανάδοχος κατά το χρόνο εγκατάστασης των σχετικών καλωδιώσεων, η συμμόρφωση προς αυτήν αρκεί να αποδεικνύεται και από το περιεχόμενο των σχετικών τεχνικών εκθέσεων. Ως εκ τούτου, στο μέτρο που στην τεχνική έκθεση που προσκομίζει η παρεμβαίνουσα αναγράφεται ότι : *«Καλώδια Σ.Ρ. : Τα καλώδια Σ.Ρ. κατασκευάζονται από την εταιρία Lapp Kabel. Τα καλώδια, πέραν των γενικών απαιτήσεων, θα ανταποκρίνονται στα παρακάτω: ..... Θα έχουν προστατευτικό μεταλλικό μανδύα για την προστασία τόσο από τα τρωκτικά όσο και από τις υπερτάσεις»* και στην τεχνική έκθεση που προσκομίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» αναγράφεται ότι : *«Καλώδια Σ.Ρ. : Τα καλώδια πέραν των γενικών απαιτήσεων ανταποκρίνονται στα παρακάτω: ..... • θα εγκατασταθούν εντός μεταλλικών σχαρών όδευσης για την προστασία τόσο από τα τρωκτικά όσο και από τις υπερτάσεις»*, γίνεται δεκτό ότι οι τεχνικές προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών συμμορφώνονται με την επίμαχη απαίτηση, αβάσιμα δε προβάλλεται ο δεύτερος λόγος προσφυγής.

14. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο λόγος περί απορρίψεως των προσφορών αφενός της παρεμβαίνουσας - συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....» και με δ.τ. «.....» και αφετέρου της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....» διότι στο φάκελο των τεχνικών προσφορών τους δε συμπεριέλαβαν το απαιτούμενο κατά τα ανωτέρω έγγραφο κατασκευαστή των προσφερόμενων ειδών, ενώ αβάσιμα προβάλλεται ο λόγος ότι οι ως άνω τεχνικές προσφορές δε συμμορφώνονται

## **Αριθμός απόφασης: 54/2018**

επιπλέον με την απαίτηση τα καλώδια συνεχούς ρεύματος να φέρουν προστατευτικό μεταλλικό μανδύα.

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

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..... ) πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 Ν.4412/2016, άρθρο 5 παρ. 5 ΠΔ. 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την υπό κρίση Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. .... /2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ..... με την οποία εγκρίθηκε το από 20-09-2017 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας ηλεκτρονικού, δημόσιου, ανοικτού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. πρωτ. .... /2017 διακήρυξη με αντικείμενο την «Προμήθεια, Εγκατάσταση και Θέση σε λειτουργία 13 Φ/Β διασυνδεδεμένων συστημάτων σε κτίρια και εγκαταστάσεις του .....», ενδεικτικού προϋπολογισμού 208.871,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ανά ομάδα, κατά το μέρος που με αυτήν γίνονται δεκτές οι προσφορές των εταιριών «.....» και «.....» και δ.τ. «.....», για τον ως άνω προβαλλόμενο πρώτο λόγο.

Απορρίπτει την Παρέμβαση της εταιρίας με την επωνυμία «.....» και δ.τ. «.....» αναφορικά με την υπό κρίση Προσφυγή.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 1.045,00 ευρώ.

**Αριθμός απόφασης: 54/2018**

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 10 Ιανουαρίου 2018 και εκδόθηκε στις 23 Ιανουαρίου 2018.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Βασιλική Κ. Μπάκου**