

Αριθμός απόφασης: 710 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 13 Ιουνίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή –Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) -Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 562/13-05-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην ..., οδός ... αρ. Η εν λόγω προσφυγή ασκήθηκε στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθ.: ...-09/01/2019, (ΑΔΑΜ: ... 2019-02-12), με Α/Α ΕΣΗΔΗΣ: ..., διακήρυξη Διεθνούς Ανοιχτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά μόνο βάση τιμής, για την «Προμήθεια και τοποθέτηση εξοπλισμού για την αναβάθμιση παιδικών χαρών του Δήμου ...». Το αντικείμενο της σύμβασης αφορά τις ομάδες: Α) Ομάδα Α: (Εξοπλισμός παιδικής χαράς) Β) Ομάδα Β: (Δοχεία και κάδοι απορριμμάτων) Γ) Ομάδα Γ: (Φωτιστικά σώματα με ιστούς), προϋπολογισμού πεντακοσίων είκοσι δύο χιλιάδων εξακοσίων εβδομήντα πέντε ευρώ και ενενήντα επτά λεπτών (522.675,97€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: € 421.512,88 & ΦΠΑ: € 101.163,09) της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ ...». Η ως άνω προσφυγή ασκείται κατά της με αριθ. 77/17-04-2019 απόφασης συνεδρίασης της Οικονομικής επιτροπής του Δήμου ..., η οποία αναρτήθηκε ηλεκτρονικά στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ την 30/04/2019, ως προς το σκέλος αυτής που κάνει δεκτή, στο πλαίσιο της ΟΜΑΔΑΣ Γ, την προσφορά του οικονομικού φορέα

Αριθμός απόφασης: 710 / 2019

Με την ανωτέρω Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής καταβλήθηκε το παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 600,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ...), που έχει υπολογιστεί δυνάμει της εκτιμώμενης αξίας της Ομάδας Γ του διαγωνισμού, στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, προϋπολογισμού 48.000,00 €, πλέον Φ.Π.Α. 24% και αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου.

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, περιέχει δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτως άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η ανωτέρω προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 α' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 α' του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλομένη αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 30-04-2019. Η δε προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση προσφυγή στις 10-05-2019, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την γνώση της προσβαλλομένης. Σημειώνεται ότι αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής περί εκπρόθεσμης άσκησης της προσφυγής, αφού η δεκαήμερη προθεσμία άρχεται από την επομένη της κοινοποίησης αυτής, κι εν προκειμένω την 1^η-05-2019. Ως προς την καταληκτική ημερομηνία και ώρα, ενόψει της ηλεκτρονικής κατάθεσης των Προδικαστικών Προσφυγών και της μη ύπαρξης ειδικότερης ρύθμισης ισχύει η ημεροχρονολογιακή συμπλήρωση

Αριθμός απόφασης: 710 / 2019

δεκαήμερου, ώστε ως καταληκτική θεωρείται η δέκατη ημέρα χωρίς περιορισμό λόγω ώρας.

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η εν λόγω Προσφυγή είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέταση της, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016, η οποία ανέρχεται σε ποσό 421.512,88€ €, πλέον Φ.Π.Α. 24%. Επιπροσθέτως, παραδεκτώς ασκείται ενώπιον της ΑΕΠΠ βάσει του αντικειμένου της (προμήθεια), της ημερομηνίας αποστολής της διακήρυξης για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (08-02-2019), ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π. 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).

5. Επειδή, με την ανωτέρω προσφυγή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δεν θα έπρεπε να γίνει αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα ... για την ΟΜΑΔΑ Γ και να απορριφθεί ως μη νόμιμη, ελλιπής και απαράδεκτη καθώς έχει υποβάλλει εναλλακτική προσφορά κατά παράβαση της Διακήρυξης. Ειδικότερα, ο οικονομικός φορέας ... υπέβαλε εναλλακτική προσφορά όσον αφορά το προϊόν ακροκιβώτιο ιστών της Διακήρυξης και συγκεκριμένα, στο έγγραφο «5-FINAL_TEXNIKH ΠΡΟΣΦΟΡΑ ..._SIGNED.pdf» στην σελίδα 84 αναφέρεται ως ακολούθως η περιγραφή του προσφερόμενου ακροκιβωτίου: «Ο ιστός περιλαμβάνει: βάση αγκύρωσης M16X500mm καθώς και ανάλογο ακροκιβώτιο μονό ασφαλειοαποζεύκτη το οποίο φέρει τριπλή τετραπολική κλέμμα και είναι ικανό να δέχεται καλώδιο διατομής έως 16mm². Στο έγγραφο τεχνικού φυλλαδίου που αφορά το ακροκιβώτιο με την ονομασία «... ΑΚΡΟΚΙΒΩΤΙΟΥ.pdf» ,περιγράφονται και άρα προσφέρονται εναλλακτικά δύο διαφορετικά προϊόντα - είδη ακροκιβωτίων και άρα κατά συνέπεια υπεβλήθη κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης εναλλακτική προσφορά. Πλέον συγκεκριμένα, την παραπάνω περιγραφή του προσφερομένου ακροκιβωτίου καλύπτουν τα παρακάτω

Αριθμός απόφασης: 710 / 2019

ακροκιβώτια του ως άνω τεχνικού φυλλαδίου : Στην σελίδα 3 του αρχείου παρουσιάζεται το μοντέλο ακροκιβωτίου σειράς ... (για διάμετρο ιστού Φ101-Φ186) το οποίο με βάση τις διαστάσεις του μπορεί να τοποθετηθεί εντός του προσφερόμενου ιστού (διάμετρος ιστού Φ102) από τον Οικονομικό φορέα. Παράλληλα στην σελίδα 4, στο ίδιο ως άνω έγγραφο τεχνικού φυλλαδίου εναλλακτικά μπορεί να τοποθετηθεί εντός του προσφερόμενου ιστού από τον Οικονομικό φορέα και το μοντέλο ακροκιβωτίου σειράς ... (για διάμετρο ιστού min 89mm) .

6. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς αυτή συμμετέχει στον υπό κρίση διαγωνισμό κι επιδιώκει ν' αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας σε περίπτωση που γίνει δεκτή η προσφυγή της.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις με αριθ. πρωτ.: .../14-05-2019 απόψεις της στην Α.Ε.Π.Π.

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.4 Κατάρτιση – Περιεχόμενο Προσφορών του τεύχους της Διακήρυξης του έργου αναφέρεται ρητά : «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών : *Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά Ομάδα. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές*». Επίσης στην παρ. δ του άρθρου 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών του τεύχους της Διακήρυξης του έργου αναφέρεται ρητά : «*Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α)..... β)..... γ)..... δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ή η οποία δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις που ορίζονται στη παρούσα Διακήρυξη,*».

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης: « 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 Τεχνικές

Αριθμός απόφασης: 710 / 2019

Προδιαγραφές (Μελέτη) 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. Δηλαδή:

α) Πλήρης τεχνική περιγραφή για κάθε υπό προμήθεια είδος, η οποία θα συνοδεύεται από τεχνικά φυλλάδια ή prospectus κ.α. από τα οποία θα προκύπτουν και θα επαληθεύονται τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προς κάθε προσφερόμενο είδους σύμφωνα με την παρούσα .../2018 μελέτη. Στα ανωτέρω προαναφερόμενα έντυπα, θα πρέπει απαραίτητως να αναγράφεται ο κωδικός αριθμός κάθε είδους. Θα πρέπει επιπλέον να διευκρινίζεται ο τύπος του προσφερόμενου είδους. Σε κάθε ένα από τα παραπάνω έντυπα είναι υποχρεωτικό να αναγράφεται ο κωδικός του προσφερόμενου είδους και να διευκρινίζεται ο τύπος που προσφέρεται. Αναλυτικότερα στην τεχνική προσφορά θα περιλαμβάνει: □ Τύπος ή εμπορική ονομασία ή μοντέλο προσφερόμενου είδους. □ Κατασκευαστικός - Προμηθευτικός Οίκος. □ Χώρα προέλευσης – κατασκευής[...].

10. Επειδή, σύμφωνα με την Ειδική Συγγραφή-Τεχνικές Προδιαγραφές της διακήρυξης, 2.3 Αναλυτική περιγραφή & τεχνικά χαρακτηριστικά, 21. ΦΩΤΙΣΤΙΚΟ ΣΩΜΑ ΜΕ ΙΣΤΟ [...]Το φωτιστικό σώμα θα περιλαμβάνει κωνικό κυκλικό σιδηροϊστό ύψους 3 μέτρων και πάχους 3mm και κωνικότητας 14mm/m. Η διάμετρος της βάσης του ιστού θα πρέπει να είναι Φ102 ενώ της κορυφής Φ60. Ο ιστός θα πρέπει να περιλαμβάνει: □ βάση αγκύρωσης M16X500mm καθώς και ανάλογο ακροκιβώτιο μονό ασφαλειοαποζεύκτη το οποίο φέρει τριπλή τετραπολική κλέμμα και είναι ικανό να δέχεται καλώδιο διατομής έως 16mm². □ θυρίδα 300x62mm για τοποθέτηση ακροκιβωτίου με κλειδαριά ασφαλείας η οποία θα πρέπει να διαθέτει ανοξειδωτή βίδα και τριγωνική υποδοχή □ πλάκα έδρασης 310x310x10mm με οπές σε διάταξη 235x235mm[...].

11. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς του ανωτέρω οικονομικού φορέα και ειδικότερα το ηλεκτρονικό

Αριθμός απόφασης: 710 / 2019

αρχείο με τίτλο «5-FINAL_TΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ..._SIGNED.pdf», σελίδα 84, αυτός προσέφερε φωτιστικό σώμα που «περιλαμβάνει κωνικό κυκλικό σιδηροϊστό ύψους 3 μέτρων και πάχους 3mm και κωνικότητας 14mm/m. Η διάμετρος της βάσης του ιστού είναι Φ102 ενώ της κορυφής Φ60. Ο ιστός περιλαμβάνει: • βάση αγκύρωσης M16X500mm καθώς και ανάλογο ακροκιβώτιο μονό ασφαλειοαποζεύκτη το οποίο φέρει τριπλή τετραπολική κλέμμα και είναι ικανό να δέχεται καλώδιο διατομής έως 16mm²[...].».

12. Επειδή, στην ανωτέρω τεχνική περιγραφή του ακροκιβωτίου δεν προσδιορίζεται μεν ο κωδικός του προσφερόμενου προϊόντος-γεγονός πάντως που δεν θίγεται με την κρινόμενη προσφυγή κι, επομένως δεν μπορεί να εξεταστεί αυτεπαγγέλτως- όπως αποτυπώνεται στο αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο, πλην, όμως, το προσφερόμενο προϊόν περιγράφεται με σαφήνεια, ώστε από την μελέτη των τεχνικών φυλλαδίων που αφορούν τον ιστό και το ακροκιβώτιο και, ειδικότερα, τα αρχεία με τίτλο «...-ΙΣΤΟΣ» και «...-ΑΚΡΟΚΙΒΩΤΙΟΥ.pdf» με ευχέρεια προκύπτει ότι πρόκειται για το ακροκιβώτιο με κωδικό ... της εταιρείας ..., αφού μόνο αυτό αντιστοιχεί σε βάση ιστού Φ102 και κορυφής Φ60, με βάση αγκύρωσης M16X500mm ώστε μόνο αυτό προκύπτει ως το «ανάλογο ακροκιβώτιο». Συνεπώς, αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι «[...]την παραπάνω περιγραφή του προσφερομένου ακροκιβωτίου καλύπτουν τα παρακάτω ακροκιβώτια του ως άνω τεχνικού φυλλαδίου :Στην σελίδα 3 του αρχείου παρουσιάζεται το μοντέλο ακροκιβωτίου σειράς ... (για διάμετρο ιστού Φ101-Φ186) το οποίο με βάση τις διαστάσεις του μπορεί να τοποθετηθεί εντός του προσφερόμενου ιστού (διάμετρος ιστού Φ102) από τον Οικονομικό φορέα. Παράλληλα στην σελίδα 4 ,στο ίδιο ως άνω έγγραφο τεχνικού φυλλαδίου εναλλακτικά μπορεί να τοποθετηθεί εντός του προσφερόμενου ιστού από τον Οικονομικό φορέα και το μοντέλο ακροκιβωτίου σειράς ... (για διάμετρο ιστού min 89mm)». Προς τούτο αρκεί η απλή επισκόπηση του τεχνικού φυλλαδίου της κατασκευάστριας εταιρείας σε συνδυασμό με την επισκόπηση του τεχνικού φυλλαδίου του ιστού, στα οποία παραπέμπει η τεχνική περιγραφή, κάνοντας λόγο για «ανάλογο (εννοείται, του περιγραφόμενου ιστού), ακροκιβώτιο».

Αριθμός απόφασης: 710 / 2019

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ως ισχυρίζεται και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, το γεγονός ότι στο προσκομιζόμενο τεχνικό φυλλάδιο εκτός από το ακροκιβώτιο που αναφέρεται στην Τεχνική προσφορά της επιχείρησης ..., αναφέρονται και άλλα ακροκιβώτια που κατασκευάζει η εταιρεία, δεν σημαίνει ότι είναι εναλλακτική πρόσφορα, αφού η επιχείρηση ... προδιαγράφει ρητά στην Τεχνική της προσφορά συγκεκριμένο ακροκιβώτιο το οποίο πληροί τις προδιαγραφές της μελέτης.

14. Επειδή, επομένως, η προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα

15. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης θα πρέπει να διαταχθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου ποσού 600,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ...).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 13 Ιουνίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 02-07-2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ελένη Κασίκα