

**Η  
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)  
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Ιουνίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αψοκάρδου Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Ευαγγελία Μιχολίτση και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην με ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού 31.05.2018, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 500/01.06.2018 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με έδρα την ....., οδός ....., αρ. ....., ΤΚ ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΣΥΡΟΥ «ΒΑΡΔΑΚΕΙΟ ΚΑΙ ΠΡΩΙΟ», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθμ. 201/2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που αποδέχεται ως τεχνικά επαρκή την προσφορά της εταιρείας ..... και ανακηρύσσει την τελευταία ως προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης που προκηρύχθηκε με την 1/ΠΔΕ2017 Διακήρυξη, την τροποποίηση της προσβαλλόμενης άλλως την έκδοση νέας πράξης, με την οποία να ανακηρύσσεται η ίδια ως προσωρινή ανάδοχος της ως άνω σύμβασης και την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί e-παραβόλο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 645,17 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό

## **Αριθμός απόφασης: Α268/2018**

216382465958 0730 0052, αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής της Τράπεζας Πειραιώς της 31-05-2018, εκτύπωση του e-παραβόλου από την ιστοσελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων).

2.Επειδή με την υπ' αριθμ. 1/ΠΔΕ2017 Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό για την προμήθεια, εγκατάσταση και σύνδεση με το υπάρχον δίκτυο τριών (3) ψυκτικών μονάδων ονομαστικής ψυκτικής απόδοσης: 1) 250 kw, 2) 140 kw, 3) 70 kw (CPV: 42512500-3 Μέρη κλιματιστικών μηχανημάτων), εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης στο ποσό των 160.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 %, με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. 18PROC002589615/26-01-2018 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό 52303.

4. Επειδή η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 31-05-2018 στο διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, νομίμως υπογεγραμμένη, έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 η οποία κοινοποιήθηκε την 1<sup>η</sup>-06-2018 από την αναθέτουσα αρχή στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017 προέβη την 1<sup>η</sup>-06-2018 σε κοινοποίηση μέσω της «Επικοινωνίας» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην προσωρινή ανάδοχο προκειμένου να λάβει γνώση ως θιγόμενη από την αποδοχή της προσφυγής.

7. Επειδή η προσφεύγουσα θεμελιώνει, έννομο συμφέρον άμεσο προσωπικό και ενεστώς για την άσκηση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής ως μία εκ των συμμετεχουσών εταιρειών με αποδεκτές τεχνικές προσφορές στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η

συγκεκριμένη σύμβαση, καθώς η δική της οικονομική προσφορά είναι η πρώτη προσφορά κατά σειρά μειοδοσίας μετά την προσωρινή ανάδοχο, και ως εκ τούτου επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή της τεχνικής προσφοράς συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας και την ανακήρυξή της ως προσωρινής αναδόχου, επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης (πρβλ. ενδεικτικά ΣτΕ 956/95, ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», Διδικ, 2010, τ. 4, σελ. 846-7). Επομένως, νομίμως και, κατ' αρχήν, παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

9. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «[...] 2. *Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια [...]*». Επομένως, τα αιτήματα της προσφεύγουσας περί τροποποίησης της προσβαλλόμενης και έκδοσης νέας πράξης προβάλλονται απαραδέκτως δοθέντος ότι εκφεύγουν της αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ.

10. Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ισχυρίζεται τα εξής : «**ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 2.4.6 ΠΕΡ. Θ) ΤΗΣ 1/ΠΔΕ2017 ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ – ΜΗ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΜΕ ΤΙΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ, ΚΑΙ ΙΔΙΩΣ ΜΕ ΤΑ ΣΗΜΕΙΑ 3, 6 ΤΟΥ ΜΕΡΟΥΣ Α ΤΟΥ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ.**

1. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 περίπτωση θ) της Διακήρυξης (σελ. 24), η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να αποκλείει και να απορρίπτει σε κάθε περίπτωση από τη διαγωνιστική διαδικασία προσφορές που παρουσιάζουν ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

2. Σύμφωνα με το σημείο 3 «Εξασφάλιση Ποιότητας» του Μέρους Α του Παραρτήματος Ι (Τεχνικές Προδιαγραφές – Φυσικό Αντικείμενο της Σύμβασης, σελ. 38-39), τα προσφερόμενα μηχανήματα πρέπει να συμμορφώνονται με το ισχύον και εφαρμόσιμο ευρωπαϊκό νομοθετικό πλαίσιο.

3. Στο σημείο 6.5 «Γενικές Απαιτήσεις. Πιστοποιήσεις» του Μέρους Α του Παραρτήματος Ι (σελ. 41-42), ορίζεται ότι τα προσφερόμενα μηχανήματα του αναδόχου πρέπει να φέρουν σχετική πιστοποίηση CE.

4. Σύμφωνα με την Οδηγία 2009/125/EK (Οδηγία «Eco Design», βλ. άρθρο 5, σελ. 7 και αριθμ.23, σελ. 3), τα συνδεδεμένα με την ενέργεια προϊόντα, προκειμένου να διατίθενται νόμιμα εντός της ευρωπαϊκής αγοράς, πρέπει να συμμορφώνονται με την οδηγία 2009/125/EK και φέρουν την ειδική σήμανση CE. Αυτή δίδεται από αρμόδιο εθνικό φορέα και πιστοποιεί τη συμμόρφωση των προϊόντων με τους κανόνες τόσο της συγκεκριμένης Οδηγίας, όσο και των μέτρων εφαρμογής, δηλαδή των εφαρμοστικών αυτής κανόνων (οδηγιών και κανονισμών που ισχύουν ενιαία για όλα τα κράτη-μέλη της ΕΕ), οι οποίοι με τη σειρά τους καθορίζουν εξειδικευμένα τις τεχνικές προδιαγραφές που πρέπει να διακρίνουν την εκάστοτε κατηγορία προϊόντων. Συνεπώς, η συμμόρφωση των προϊόντων με τα ειδικά μέτρα εφαρμογής, όπως ισχύουν, και συνακόλουθα η έγκυρη σήμανση CE, αποτελεί ουσιαστική και απαραίκλιτη προϋπόθεση για τη νόμιμη διάθεση στην ευρωπαϊκή αγορά των προϊόντων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ως άνω νομοθετικού πλαισίου.

5. Η δήλωση συμμόρφωσης και η πιστοποίηση CE πρέπει να αναγράφουν το νομοθετικό πλαίσιο στο οποίο συμμορφώνονται, δηλαδή τόσο την Οδηγία 2009/125/EK, όσο και τις εφαρμοστικές αυτής (μέτρα εφαρμογής), όπως προκύπτει από την παράγραφο 3 του άρθρου 5 και το Παράρτημα VI παράγραφος 4 της Οδηγίας 2009/125/EK.

6. Μεταξύ των ως άνω μέτρων εφαρμογής της Οδηγίας 2009/125/EK, ειδικά ως προς τα συνδεδεμένα με την ενέργεια προϊόντα θέρμανσης αέρα και τα ψυκτικά μηχανήματα, περιλαμβάνεται και ο ευρωπαϊκός Κανονισμός 2016/2281 της Επιτροπής, ο οποίος δημοσιεύθηκε στην επίσημη εφημερίδα της ΕΕ την 20.12.2016 και προβλέπει ειδικές τεχνικές προδιαγραφές για τα

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

διατιθέμενα στην ευρωπαϊκή αγορά ψυκτικά προϊόντα, οι οποίες ισχύουν δεσμευτικά από την 01.01.2018 (βλ. άρθρο 3, αριθμ. 2, στοιχείο ii), σελ. 8).

Σημειώνεται δε, ότι σύμφωνα με το ευρωπαϊκό δίκαιο, οι Κανονισμοί έχουν άμεση και αυτόματη ισχύ στο εσωτερικό των κρατών-μελών, χωρίς να απαιτείται ενσωμάτωσή τους στο εσωτερικό δίκαιο καθενός με ειδική νομοθετική διαδικασία.

7. Ειδικότερα, όπως ορίζεται στον Πίνακα 3 της παραγράφου 2 του Παραρτήματος II του εν λόγω Κανονισμού: Από την 01.01.2018 η ενεργειακή απόδοση της εποχιακής ψύξης χώρου για ψύκτες αέρα-νερού με ονομαστική ψυκτική ισχύ < 400 kW, όταν κινούνται από ηλεκτροκινητήρα, δεν μπορεί να είναι μικρότερη από την ελάχιστη ενεργειακή απόδοση  $\eta_{s,c} \geq 149\%$ .

8. Περαιτέρω, στον ανωτέρω κανονισμό καθορίζεται με ειδικό μαθηματικό τύπο ο τρόπος υπολογισμού του εποχιακού βαθμού ενεργειακής απόδοσης των ψυκτικών προϊόντων (συντελεστής SEER), καθώς και ο επιτρεπόμενος βαθμός απόκλισης από αυτόν. Ομοίως, η πρόβλεψη και η συμμόρφωση των προϊόντων με τα ανωτέρω εφαρμόζεται δεσμευτικά από την 01.01.2018.

9. Εν προκειμένω, η προσφορά της ανακηρυχθείσας ως προσωρινής αναδόχου, εταιρείας ..... περιλαμβάνει τα μηχανήματα (κατασκευής της εταιρείας .....):

α) Ψύκτης .....

β) Ψύκτης .....

γ) Ψύκτης .....

10. Περαιτέρω, η ίδια εταιρεία περιλαμβάνει στο φάκελο τεχνικής προσφοράς της την από 20.04.2016 δήλωση συμμόρφωσης CE (αρχείο με την ονομασία «CE.pdf») και την από 17.11.2016 πιστοποίηση συμμόρφωσης (αρχείο με την ονομασία «Certification303\_2008.pdf»).

11. Τα δύο ως άνω αρχεία (δήλωση συμμόρφωσης και πιστοποίηση CE) είναι παρωχημένα, καθότι φέρουν ως ημερομηνίες έκδοσης την 20.04.2016 και την 17.11.2016 αντίστοιχα.

Περαιτέρω, τα εν λόγω έγγραφα αναγράφουν ως εφαρμοζόμενο νομοθετικό πλαίσιο αποκλειστικά τις ευρωπαϊκές οδηγίες και κανονισμούς 2006/42/CE, 2014/30/UE, 2014/35/UE, 2014/68/EU, ενώ ουδόλως

## **Αριθμός απόφασης: Α268/2018**

αναγράφουν την Οδηγία 2009/125/EK και τον Κανονισμό 2016/2281 και τις εφαρμοστικές διατάξεις.

12. Κατά τις ημερομηνίες έκδοσης των παραπάνω εγγράφων (20.04.2016 και 17.11.2016), ο Κανονισμός 2016/2281 δεν είχε ακόμα δημοσιευθεί. Κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της εταιρείας ..... ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού (22.02.2018), ο ως άνω Κανονισμός είχε δημοσιευθεί και ήδη τεθεί σε άμεση και δεσμευτική εφαρμογή από την 01.01.2018. Ενόψει αυτών των μεταγενέστερων εξελίξεων, η εταιρεία ..... θα έπρεπε να έχει προσκομίσει δήλωση συμμόρφωσης και πιστοποίηση CE με πρόσφατη ημερομηνία έκδοσης οι οποίες να έχουν επικαιροποιηθεί, να εναρμονίζονται με το ως άνω ευρωπαϊκό νομοθετικό πλαίσιο και να αναγράφουν την Οδηγία 2009/125/EK και ιδίως τον κανονισμό 2016/2281 που έχει υποχρεωτική ισχύ για την Ευρωπαϊκή ένωση από 1.1.18.

13. Ενόψει των ανωτέρω, η δήλωση συμμόρφωσης και η πιστοποίηση CE που προσκόμισε η εταιρεία ..... δεν πληρούν τις προϋποθέσεις της ευρωπαϊκής νομοθεσίας ως προς το ουσιαστικό και τυπικό τους περιεχόμενο, και ως εκ τούτου δεν είναι έγκυρες.

Συνεπώς, τα καλυπτόμενα από αυτές ψυκτικά προϊόντα δεν επιτρέπεται να διατίθενται νόμιμα στην ευρωπαϊκή αγορά.

14. Σε επίρρωση των ανωτέρω, οι ψύκτες υπό β) και γ) παραπάνω δεν ικανοποιούν τις τεχνικές προδιαγραφές ελάχιστης ενεργειακής απόδοσης της εποχιακής ψύξης χώρου και συντελεστή SEER, όπως εκτέθηκαν παραπάνω. Ειδικότερα, από την ιστοσελίδα του ευρωπαϊκού οργανισμού Eurovent, για τα συγκεκριμένα μοντέλα κλιματιστικών, προκύπτει ότι:

α) η τιμή ελάχιστης ενεργειακής απόδοσης της εποχιακής ψύξης χώρου δεν αναγράφεται καθόλου στον πίνακα τεχνικών στοιχείων,

β) ο συντελεστής SEER ομοίως δεν αναγράφεται καθόλου στον πίνακα τεχνικών στοιχείων.

γ) τα εν λόγω μηχανήματα διακρίνονται ως διαγραμμένα - «deleted» από το σύστημα πιστοποίησης Eurovent.

15. Συνημμένα υποβάλλεται πρόσφατη εκτύπωση/printscreens της ιστοσελίδας Eurovent, όπου εμφανίζονται τα εν λόγω μηχανήματα (σειρές 6

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

και 9). Προς διευκόλυνση, ενσωματώνουμε στην παρούσα το κρίσιμο σημείο της ιστοσελίδας, για το οποίο επισημαίνουμε:

(ακολουθεί η εικόνα της ιστοσελίδας)

α) τον αριθμό πιστοποιητικού *Diploma Nr.:* 96.01.096, ο οποίος αναφέρεται και στις αναφορές απόδοσης προϊόντος (*Product Performance Report*) που προσκομίστηκαν από την εταιρεία ..... (αρχεία «.....\_EUROVENT.pdf» και «.....\_EUROVENT.pdf» του φακέλου τεχνικής προσφοράς),

β) την ένδειξη «DEL : DELETED» που δηλώνει τη διαγραφή των προϊόντων που ακολουθούν από το πιστοποιητικό και

γ) τα τεχνικά στοιχεία που εμφανίζονται στον πίνακα ειδικά για τα μοντέλα ..... και ..... (6η και 9η σειρά) που αναφέρονται στους συγκεκριμένους ψύκτες που περιλήφθηκαν στην προσφορά της εταιρείας ....., όπου δεν αναφέρεται ο συντελεστής ελάχιστης ενεργειακής απόδοσης της εποχιακής ψύξης χώρου, ούτε ο συντελεστής SEER.

16. Αντίθετα, ως προς το προσφερόμενο μηχάνημα υπό α) (....., σειρά .....), στη συνημμένη πρόσφατη εκτύπωση/printscreens της ιστοσελίδας Eurovent, προκύπτει τόσο ο συντελεστής ελάχιστης ενεργειακής απόδοσης της εποχιακής ψύξης χώρου (152%) όσο και ο συντελεστής SEER (3,80), οι οποίοι αμφότεροι πληρούν τους όρους της ευρωπαϊκής νομοθεσίας. Προς διευκόλυνση ενσωματώνεται στην παρούσα το κρίσιμο σημείο της ιστοσελίδας:

(ακολουθεί η εικόνα της ιστοσελίδας)

17. Η ως άνω διαγραφή των προϊόντων σύμφωνα με το σύστημα πιστοποίησης Eurovent και η παντελής έλλειψη των παραπάνω υποδεικνυόμενων απαραίτητων τεχνικών στοιχείων επιβεβαιώνουν την τεχνική ακαταλληλότητα των συγκεκριμένων μοντέλων κλιματιστικών και τη μη συμμόρφωσή τους με το εφαρμοστέο ευρωπαϊκό νομοθετικό πλαίσιο.

18. Ενόψει των ανωτέρω, οι προσφερόμενοι ψύκτες ....., ..... και ..... (κατασκευής της εταιρείας .....) δεν φέρουν έγκυρη δήλωση συμμόρφωσης και πιστοποίηση CE και ταυτόχρονα δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές της ευρωπαϊκής νομοθεσίας. Ως εκ τούτου, δεν επιτρέπεται να διατίθενται στην ευρωπαϊκή αγορά.

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

*Κατ' επέκταση, η τεχνική προσφορά της εταιρείας ..... δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, όπως αυτές καθορίζονται ειδικότερα στο σημείο 3 (Φυσικό Αντικείμενο) και στο σημείο 6 (Γενικές Απαιτήσεις – Πιστοποίηση).*

*Ως ελλιπής και αποκλίνουσα από τους όρους και τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης πρέπει να απορριφθεί στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία, κατ' εφαρμογή του όρου 2.4.6 περίπτωση θ) της Διακήρυξης».*

11.Επειδή την 6-06-2018 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το υπ' αριθμ. πρωτ. 6091/5-06-2018 έγγραφό της με τις απόψεις της σχετικά με το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας, το οποίο και απέστειλε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Περαιτέρω, την 8-06-2018 απέστειλε με τον ίδιο τρόπο τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής (ΑΔΑ: 7ΧΘΣ469Η2Ο-61Ζ).

12. Επειδή στις απόψεις της επί του αιτήματος αναστολής η αναθέτουσα αρχή αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: «*σας ενημερώνουμε ότι η αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας δεν μας βρίσκει σύμφωνους καθώς η άμεση εγκατάσταση των ψυκτικών μονάδων του επίμαχου διαγωνισμού είναι σημαντική για την λειτουργία του κλιματισμού στο Νοσοκομείου και του κτιρίου ΚΕΦΙΑΠ.*

*Επισημαίνουμε ότι στο κτίριο ΚΕΦΙΑΠ η κεντρική ψυκτική μονάδα είναι εκτός λειτουργίας ενώ η υπάρχουσα εγκατάσταση του Νοσοκομείου δεν είναι σίγουρο πως θα μπορέσει να αντιμετωπίσει τα θερμικά φορτία του καλοκαιριού».*

13. Επειδή στις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής η αναθέτουσα αρχή αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: «*1) από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης (σελ. 38-39 ζητείται η κατασκευή του μηχανήματος να συμφωνεί με τους παρακάτω ευρωπαϊκούς κανονισμούς: «Οδηγία μηχανολογικού εξοπλισμού 98/372/CE, τροποποιημένη», «Οδηγία χαμηλής τάσης 73/23/EEC, τροποποιημένη» καθώς και την «Οδηγία ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας 89/336/EEC, τροποποιημένη». Επιπλέον, πρέπει να συμφωνεί με τις εφαρμόσιμες προτάσεις των ευρωπαϊκών κανονισμών και συγκεκριμένα την «Ασφάλεια του ηλεκτρικού εξοπλισμού στα βιομηχανικά μηχανήματα : EN*



## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

60204-1 ». Επιπλέον στις Γενικές Απαιτήσεις του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ I ζητείται CE. Ως εκ τούτου από την επιτροπή έγινε έλεγχος συμμόρφωσης των προσφορών μόνο ως προς τα παραπάνω και τις τροποποιήσεις τους (2006/42/EK, 2006/95/EK, 93/68/EK, 2004/108/CE 2014/30/EE). Από τον έλεγχο προέκυψε ότι, όπως αναφέρεται και στον πίνακα συμμόρφωσης της εταιρείας ....., τα παραπάνω προκύπτει ότι πληρούνται από τις παραπομπές στα αρχεία: ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΓΧΕΙΡΙΔΙΟ ..... σελ. 2, 4 & 6, ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΓΧΕΙΡΙΔΙΟ ..... σελ. 4 '1 SERIES' και το αρχείο CE.

Δεδομένου ότι η δήλωση συμμόρφωσης EE (Declaration of conformity) εκδίδεται από τον κατασκευαστή πριν από τη διάθεση προϊόντος στην αγορά, το να φέρει ημερομηνία 2016 δεν μας φαίνεται παρωχημένο. Άλλωστε και η αντίστοιχη δήλωση του προσφεύγοντος για την προσφερόμενη ψυκτική τύπου ..... 1)..... (αρχείο προσφοράς 90678 με τίτλο "CE WinPack-7.pdf") φέρει ημερομηνία 2014.

2. Όσον αφορά τα πιστοποιητικά EUROVENT, τα οποία υποβλήθηκαν για την πλήρωση του όρου 1 (συνδυαστικά με τον 3.1) του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ I και συγκεκριμένα προς απόδειξη της απόδοσης των προσφερόμενων μηχανών δεν προκύπτει από πουθενά ότι τα υποβαλλόμενα πιστοποιητικά δεν ήταν έγκυρα κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς.

3. Όσον αφορά στην απαίτηση συμμόρφωσης με τον κανονισμό 2016/2281, επισημαίνουμε ότι δεν ζητείται στην διακήρυξη».

14. Επειδή σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2016/2281 της Επιτροπής της 30ής Νοεμβρίου 2016 «σχετικά με την εφαρμογή της οδηγίας 2009/125/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου για τη θέσπιση πλαισίου για τον καθορισμό απαιτήσεων οικολογικού σχεδιασμού όσον αφορά τα συνδεδεμένα με την ενέργεια προϊόντα, συγκεκριμένα όσον αφορά τα προϊόντα για θέρμανση αέρα, τα ψυκτικά προϊόντα, τους ψύκτες διεργασιών υψηλής θερμοκρασίας και τις μονάδες ανεμιστήρα-στοιχείου» προβλέπεται ότι: «[...] Άρθρο 3 Απαιτήσεις οικολογικού σχεδιασμού και χρονοδιάγραμμα: 1.Οι απαιτήσεις οικολογικού σχεδιασμού όσον αφορά τα προϊόντα για θέρμανση αέρα, τα ψυκτικά προϊόντα, τις μονάδες ανεμιστήρα-στοιχείου και τους ψύκτες υψηλής θερμοκρασίας καθορίζονται στο παράρτημα

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

II. 2. Στο ακόλουθο χρονοδιάγραμμα καθορίζεται η έναρξη εφαρμογής για κάθε απαίτηση οικολογικού σχεδιασμού:

α) Από την 1η Ιανουαρίου 2018: i) τα προϊόντα για θέρμανση αέρα συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 1) στοιχείο α) και σημείο 5)· ii) τα ψυκτικά προϊόντα συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 2) στοιχείο α) και σημείο 5)· iii) οι ψύκτες διεργασιών υψηλής θερμοκρασίας συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 3) στοιχείο α) και σημείο 5)· iv) οι μονάδες ανεμιστήρα-στοιχείου συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 5).

β) Από τις 26 Σεπτεμβρίου 2018: i) τα προϊόντα για θέρμανση αέρα και τα ψυκτικά προϊόντα συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 4) στοιχείο α) του παραρτήματος II.

γ) Από την 1η Ιανουαρίου 2021: i) τα προϊόντα για θέρμανση αέρα συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 1) στοιχείο β)· ii) τα ψυκτικά προϊόντα συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 2) στοιχείο β)· iii) οι ψύκτες διεργασιών υψηλής θερμοκρασίας συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 3) στοιχείο β)· iv) τα προϊόντα για θέρμανση αέρα συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις που καθορίζονται στο παράρτημα II σημείο 4) στοιχείο β). 3. Οι μετρήσεις και οι υπολογισμοί σχετικά με τη συμμόρφωση προς τις απαιτήσεις οικολογικού σχεδιασμού εκτελούνται σύμφωνα με τις απαιτήσεις του παραρτήματος III [...]

2. Ενεργειακή απόδοση της εποχιακής ψύξης χώρου των ψυκτικών προϊόντων: α) Από την 1η Ιανουαρίου 2018 η ενεργειακή απόδοση της εποχιακής θέρμανσης χώρου των ψυκτικών προϊόντων δεν είναι μικρότερη από τις τιμές του πίνακα 3:

Πίνακας 3

Πρώτη βαθμίδα για την ελάχιστη ενεργειακή απόδοση της εποχιακής ψύξης χώρου των ψυκτικών προϊόντων, εκφρασμένη σε %

$\eta_{s,h}^{(*)}$

Ψύκτες αέρα-νερού με ονομαστική ψυκτική ισχύ < 400 kW, όταν κινούνται από ηλεκτροκινητήρα

149

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

Ψύκτες αέρα-νερού με ονομαστική ψυκτική ισχύ $\geq 400$ kW, όταν κινούνται από ηλεκτροκινητήρα	161
Ψύκτες νερού/άλμης-νερού με ονομαστική ψυκτική ισχύ $< 400$ kW, όταν κινούνται από ηλεκτροκινητήρα	196
Ψύκτες νερού/άλμης-νερού με ονομαστική ψυκτική ισχύ $\geq 400$ kW και $< 1\ 500$ kW, όταν κινούνται από ηλεκτροκινητήρα	227
Ψύκτες νερού/άλμης-νερού με ονομαστική ψυκτική ισχύ $\geq 1\ 500$ kW, όταν κινούνται από ηλεκτροκινητήρα	245
Ψύκτες δροσισμού αέρα-νερού, όταν κινούνται από κινητήρα εσωτερικής καύσης	144
Κλιματιστικά αέρα-αέρα, κινούμενα από ηλεκτροκινητήρα, πλην κλιματιστικών δώματος	181
Κλιματιστικά δώματος	117
Κλιματιστικά αέρα-αέρα, κινούμενα από κινητήρα εσωτερικής καύσης	157

(\*) Πρέπει να δηλώνεται στους σχετικούς πίνακες κατά το παρόν παράρτημα και στην τεχνική τεκμηρίωση, με στρογγυλοποίηση στο πρώτο δεκαδικό ψηφίο...[.....]».

15. Επειδή σύμφωνα με την Οδηγία 2009/125/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 21ης Οκτωβρίου 2009 «για τη θέσπιση πλαισίου για τον καθορισμό απαιτήσεων οικολογικού σχεδιασμού όσον αφορά τα συνδεδόμενα με την ενέργεια προϊόντα» προβλέπεται ότι: «[...] (23) Τα συνδεδόμενα με την ενέργεια προϊόντα που συνάδουν με τις απαιτήσεις οικολογικού σχεδιασμού οι οποίες καθορίζονται στα μέτρα εφαρμογής της παρούσας οδηγίας θα πρέπει να φέρουν τη σήμανση «CE» και συναφή πληροφοριακά στοιχεία, προκειμένου να μπορούν να διατίθενται στην εσωτερική αγορά και να κυκλοφορούν ελεύθερα. Η αυστηρή επιβολή των μέτρων εφαρμογής είναι απαραίτητη, ώστε να διασφαλίζεται η μείωση του περιβαλλοντικού αντικτύπου των συνδεδόμενων με την ενέργεια προϊόντων που υπόκεινται στη ρύθμιση και να εξασφαλίζεται ο θεμιτός ανταγωνισμός [...]. Άρθρο 2 Ορισμοί: Για τους σκοπούς της παρούσας οδηγίας ισχύουν οι ακόλουθοι ορισμοί: [...] 3) «Μέτρα εφαρμογής»: μέτρα που εκδίδονται σύμφωνα με την παρούσα οδηγία και τα οποία θεσπίζουν απαιτήσεις οικολογικού σχεδιασμού για συγκεκριμένα προϊόντα ή για ορισμένες

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

περιβαλλοντικές πτυχές τους· 4) «Διάθεση στην αγορά»: κυκλοφορία, για πρώτη φορά, ενός προϊόντος στην κοινοτική αγορά, με στόχο τη διανομή ή τη χρήση του στην Κοινότητα, είτε έναντι αντιτίμου είτε δωρεάν και ανεξάρτητα από την τεχνική πώλησης· [.....] Άρθρο 5 Σήμανση και δήλωση συμμόρφωσης CE: 1. Πριν από τη διάθεση στην αγορά ή/και τη θέση σε λειτουργία ενός προϊόντος που καλύπτεται από μέτρα εφαρμογής, τοποθετείται στο προϊόν η σήμανση CE και εκδίδεται δήλωση συμμόρφωσης CE, με την οποία ο κατασκευαστής ή ο εξουσιοδοτημένος αντιπρόσωπός του διασφαλίζει και δηλώνει ότι το προϊόν έχει συμμορφωθεί με όλες τις σχετικές διατάξεις του ισχύοντος μέτρου εφαρμογής. 2. Η σήμανση CE αποτελείται από τα αρχικά «CE», όπως ορίζεται στο παράρτημα III. 3. Η δήλωση συμμόρφωσης CE περιλαμβάνει τα στοιχεία που ορίζονται στο παράρτημα VI και παραπέμπει στο κατάλληλο μέτρο εφαρμογής 4. Η τοποθέτηση στο προϊόν σημάτων που ενδέχεται να παραπλανήσουν τους χρήστες ως προς την έννοια ή τη μορφή της σήμανσης CE απαγορεύεται. 5. Τα κράτη μέλη δύνανται να απαιτούν, όσον αφορά τις πληροφορίες που πρέπει να παρέχονται σύμφωνα με το μέρος 2 του παραρτήματος I, να είναι διατυπωμένες στην ή τις επίσημες γλώσσες τους, όταν το προϊόν φθάνει στον τελικό χρήστη. Τα κράτη μέλη επιτρέπουν επίσης την παροχή των εν λόγω πληροφοριών σε μία ή περισσότερες άλλες επίσημες γλώσσες των θεσμικών οργάνων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Κατά την εφαρμογή του πρώτου εδαφίου, τα κράτη μέλη λαμβάνουν ιδίως υπόψη:

α) τη δυνατότητα παροχής των πληροφοριών με εναρμονισμένα σύμβολα ή αναγνωρισμένους κωδικούς ή άλλα μέτρα και

β) το είδος των χρηστών που προβλέπεται να χρησιμοποιήσουν το προϊόν και το είδος των πληροφοριών που πρέπει να παρέχονται [...].  
ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI Δήλωση συμμόρφωσης CE (κατά το άρθρο 5 παράγραφος 3): Η δήλωση συμμόρφωσης CE πρέπει να περιέχει τα ακόλουθα στοιχεία:

1. Ονοματεπώνυμο και διεύθυνση του κατασκευαστή ή του εξουσιοδοτημένου αντιπροσώπου του.

2. Περιγραφή του μοντέλου, επαρκή για τη σαφή αναγνώρισή του.

3. Ανάλογα με την περίπτωση, τα στοιχεία των εφαρμοζόμενων εναρμονισμένων προτύπων.

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

4. Ανάλογα με την περίπτωση, τα άλλα τεχνικά πρότυπα και προδιαγραφές που χρησιμοποιήθηκαν.

5. Ανάλογα με την περίπτωση, τα στοιχεία άλλης κοινοτικής νομοθεσίας που προβλέπει την τοποθέτηση της σήμανσης CE και

6. Στοιχεία ταυτότητας και υπογραφή του προσώπου που έχει το δικαίωμα να δεσμεύει τον κατασκευαστή ή τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπό του [...].».

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.[...].

17. Επειδή το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει τα εξής : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών.

2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:

α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής,

β) την προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών από την αρμόδια υπηρεσία, τη διεύθυνση και τον τρόπο υποβολής τους,

γ) το όνομα, τη διεύθυνση, τον αριθμό τηλεφώνου και τηλεομοιοτυπικού μηχανήματος (FAX), τη διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail) της υπηρεσίας που διενεργεί τον διαγωνισμό, καθώς και τον αρμόδιο υπάλληλο της υπηρεσίας αυτής,

δ) τα αρμόδια όργανα για την αποσφράγιση των προσφορών, την ημερομηνία, την ώρα και λοιπές πληροφορίες που σχετίζονται με την

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

αποσφράγιση (π.χ. τόπος αποσφράγισης), καθώς και τα πρόσωπα που δικαιούνται να συμμετέχουν στην διαδικασία,

ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους,

στ) το είδος της διαδικασίας,

ζ) την πηγή χρηματοδότησης και τον τρόπο πληρωμής,

η) το νόμισμα της προσφερόμενης τιμής,

θ) τις προϋποθέσεις αναπροσαρμογής του τιμήματος μετά την κατακύρωση, εφόσον κρίνεται ότι απαιτείται τέτοιος όρος, σύμφωνα και με την παρ. 10,

ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις τον τύπο, τα ποσοστά, το νόμισμα, το χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, όλους τους σχετικούς όρους αυτών, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται,

ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,

ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,

ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59,

ιδ) τη δυνατότητα υποβολής εναλλακτικών προσφορών,

ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87

ιστ) τη διάρκεια ισχύος των προσφορών,

ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής,

ιθ) οποιοσδήποτε τροποποιήσεις με τη μορφή σαφών, ακριβών και κατηγορηματικών ρητρών αναθεώρησης, συμπεριλαμβανομένων, ενδεχομένως ρητρών αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεων, κατά το άρθρο 132,

κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),

κα) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης,

κβ) όλες τις αναγκαίες πληροφορίες σχετικά με τον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της σύμβασης,

κγ) τη διαδικασία πρόσβασης των υποψηφίων και προσφερόντων στα δικαιολογητικά, στις τεχνικές και οικονομικές προσφορές, υπό την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 70 και στην κείμενη νομοθεσία, [...]

3. Τα έγγραφα της σύμβασης συντάσσονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα και προαιρετικά και σε άλλες γλώσσες, συνολικά ή μερικά. Σε περίπτωση ασυμφωνίας μεταξύ των τμημάτων των εγγράφων της σύμβασης που έχουν συνταχθεί σε περισσότερες γλώσσες, επικρατεί η ελληνική έκδοση [...].»

18. Επειδή το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπει 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. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές,

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες. Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις.

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 πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που 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. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής



## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο». 5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές. 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. 7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61. 8. Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων μπορούν να εγκρίνονται προδιαγραφές και κανονισμοί που αναφέρονται στον τρόπο κατασκευής των έργων και στην

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

ποιότητα, στον τρόπο σύνθεσης και επεξεργασίας, στη χρήση και στον έλεγχο των υλικών κατασκευής των έργων. Με την απόφαση αυτή μπορεί να ορίζεται αν οι θεσπιζόμενες προδιαγραφές είναι υποχρεωτικές σε κάθε περίπτωση ή ισχύουν προαιρετικά ή ισχύουν ως ελάχιστα όρια. 9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ».

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. 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 τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...]».

20. Επειδή οι σχετικοί όροι της διακήρυξης ορίζουν τα εξής : «2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» [...] 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 Ι 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 καθώς και πίνακα συμμόρφωσης όπως προβλέπεται στο Παράρτημα ΙΙ. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που

προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν [.....] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών: Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, 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 προσωρινού αναδόχου) 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 παρούσας 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, [.....] θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [.....]. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) [.....] 3. Εξασφάλιση ποιότητας

1. Η απόδοση του μηχανήματος και τα τεχνικά χαρακτηριστικά μετριοούνται και πιστοποιούνται από διεθνείς οργανισμούς.

2. Η κατασκευή του μηχανήματος συμφωνεί με τους ευρωπαϊκούς κανονισμούς :

3. Οδηγία μηχανολογικού εξοπλισμού 98/372/CE, τροποποιημένη

4. Οδηγία χαμηλής τάσης 73/23/EEC, τροποποιημένη

5. Οδηγία ηλεκτρομαγνητικής συμβατότητας 89/336/EEC, τροποποιημένη

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

6. Συμφωνεί επίσης και με τις εφαρμόσιμες προτάσεις των ευρωπαϊκών κανονισμών :

7. Ασφάλεια του ηλεκτρικού εξοπλισμού στα βιομηχανικά μηχανήματα : EN 60204-1

8. Η μονάδα σχεδιάζεται, κατασκευάζεται και ελέγχεται σε εργοστάσιο παραγωγής με πιστοποίηση ποιότητας κατά ISO 9001.

9. Κάθε ψυκτικό συγκρότημα στο εργοστάσιο υφίσταται πλήρη έλεγχο καλής λειτουργίας (run test) προ παραδόσεως [...]. 6. ΓΕΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ

1. Προϋποθέσεις εγκατάστασης: ο εξοπλισμός θα πρέπει να εγκατασταθεί και να παραδοθεί σε πλήρη λειτουργία. Δηλαδή να συνδεθεί στο υφιστάμενο δίκτυα.

Ψύκτης Νο 1 Ονομαστικής ψυκτικής απόδοσης 250 Kw : αποσύνδεση και απομάκρυνση παλαιού ψύκτη και εν συνεχεία τοποθέτηση, εγκατάσταση και παράδοση σε πλήρη λειτουργία του νέου (ενδεικτικά επιπλέον υλικά που θα απαιτηθούν για την παραπάνω εργασία: 2 βάνες, και 2 ταυ).

Ψύκτης Νο 2 Ονομαστικής ψυκτικής απόδοσης 140 Kw : παραλληλισμός με τον υφιστάμενο ψύκτη (ενδεικτικά επιπλέον υλικά που θα απαιτηθούν για την παραπάνω εργασία: 2 βάνες, 1 φίλτρο, 2 ταυ και σωλήνας στην διατομή των σωλήνων του ψύκτη).

Ψύκτης Νο 3 Ονομαστικής ψυκτικής απόδοσης 70 Kw : αποσύνδεση και απομάκρυνση παλαιού ψύκτη και εν συνεχεία τοποθέτηση, εγκατάσταση και παράδοση σε πλήρη λειτουργία του νέου

2. Εγγύηση : τουλάχιστον 2 έτη

3. Προϋποθέσεις συμμετοχής τεχνική και οικονομική επάρκεια : μια τουλάχιστον αντίστοιχη σύμβαση και κύκλος εργασιών στο ύψος του προϋπολογισμού της διακήρυξης

4. Συντήρηση: ύπαρξη ανταλλακτικών για τουλάχιστον 15 χρόνια

5. Πιστοποιήσεις: CE

6. Χρόνος παράδοσης και εγκατάστασης μονάδων: 90 ημέρες [.....]».

21. Επειδή κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

22. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

23. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

24. Επειδή, όπως αναφέρεται ρητώς στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 και παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία (ΕΑ ΣτΕ Β' Τμ. 1135/2010), οι όροι διακήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση σύμβασης δημόσιας προμήθειας πρέπει να μην παραβιάζουν τις θεμελιώδεις αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των επιχειρηματιών (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166,

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

25. Επειδή στο σημ. 74 του Προοιμίου της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ ορίζεται ότι: «Οι τεχνικές προδιαγραφές που καθορίζονται από τους αγοραστές του Δημοσίου πρέπει να επιτρέπουν το άνοιγμα των δημόσιων προμηθειών στον ανταγωνισμό καθώς και την επίτευξη των στόχων βιωσιμότητας. Για τον σκοπό αυτό, θα πρέπει να είναι δυνατή η υποβολή προσφορών που αντικατοπτρίζουν την ποικιλία των προτύπων για τεχνικές λύσεις και των τεχνικών προδιαγραφών στην αγορά...Κατά συνέπεια, οι τεχνικές προδιαγραφές θα πρέπει να καταρτίζονται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται ο τεχνητός περιορισμός του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που να ευνοούν έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, αντικατοπτρίζοντας βασικά χαρακτηριστικά των αγαθών, υπηρεσιών ή Έργων που παρέχονται συνήθως από τον οικονομικό φορέα αυτό. Η κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών ως προς τις λειτουργικές απαιτήσεις και τις απαιτήσεις εκτέλεσης επιτρέπει εν γένει την επίτευξη του ανωτέρω στόχου με τον καλύτερο δυνατό τρόπο....».

26. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

*Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».*

27. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

28. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των - κατ' ελάχιστον -

## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

29. Επειδή για την οριστική κρίση επί του παραδεκτού αλλά και της βασιμότητας των ισχυρισμών της προσφεύγουσας που αφορούν στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, λόγω και του τεχνικού τους χαρακτήρα, οι οποίοι δεν πιθανολογούνται ως προδήλως απαράδεκτοι ή/και αβάσιμοι, απαιτείται ενδελεχής εξέταση του σχηματισθέντος φακέλου σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και νομολογία καθώς και, ενδεχόμενη περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων.

30. Επειδή, εν προκειμένω, προϋπόθεση παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον τεκμαιρόμενη από την ιδιότητα της αιτούσας ως προτιθέμενης να συμμετάσχει πλην όμως αποκλειόμενης λόγω των όρων της Διακήρυξης - και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

31. Επειδή α) η υπό κρίση προσφυγή δεν παρίσταται προδήλως απαράδεκτη β) ενδέχεται να υφίσταται βλάβη της αιτούσας από τους όρους της Διακήρυξης γ) οι λόγοι της υπό κρίση προσφυγής δεν παρίστανται καταρχήν προδήλως αβάσιμοι και συνεπώς υφίσταται κάποιου βαθμού πιθανολόγηση ευδοκίμησης τους δεδομένου ότι η οριστική απόφαση περί της βασιμότητας της προσφυγής χρήζει περαιτέρω εξέτασης λόγω της τεχνικής φύσης των θιγόμενων με τους εν θέματι προβαλλόμενους λόγους ζητημάτων και δ) δεν υφίσταται, από την πλευρά της αναθέτουσας αρχής επίκληση συγκεκριμένης ζημίας, που ανάγεται στο πεδίο του υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος ως προς την ανάγκη έγκαιρης ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής



## Αριθμός απόφασης: Α268/2018

διαδικασίας παρά μόνο η αόριστη αναφορά στο ότι η εν λόγω προμήθεια θεωρείται σημαντική και ότι δεν είναι σίγουρο αν η υπάρχουσα εγκατάσταση θα μπορούσε να αντιμετωπίσει τα θερμικά φορτία του καλοκαιριού, ενώ ταυτόχρονα δεν υπάρχει επίκληση ζημίας από κάποιον τρίτο που να αποδεικνύει έννομο συμφέρον, ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων του, ήτοι σε σχέση περιοριστικώς με την χορήγηση προσωρινών μέτρων.

32. Επειδή, επομένως, από τη στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν προκύπτει αναμφίβολα ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων δεν είναι περισσότερες από τα οφέλη της προσφεύγουσας.

33. Επειδή, το μόνο πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο κατά τα ως άνω, είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση αποφάσεως επί της υπό κρίσης προσφυγής από την ΑΕΠΠ. Η αναστολή αυτή, προς τον σκοπό της διαφάνειας της διαδικασίας για τους τρίτους ενδιαφερόμενους, την πληροφόρηση των διαδίκων και τον προγραμματισμό της αναθέτουσας δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία πλην εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία.

34. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

35. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να δίνει δεκτό.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Αναστέλλει τη διαγωνιστική διαδικασία έως την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11 Ιουνίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος  
Ειρήνη Ε. Αψοκάρδου**

**Η Γραμματέας  
Μαρία Μανώλογλου**