

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 11.11.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1596/14.11.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... Α.Ε.» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., οδός ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ..., ΟΤΑ α' βαθμού (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στις ..., οδός ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ. **324/2022** απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθώς και της ενσωματωμένης σε αυτήν υπ' αριθ. 272/2022 απόφασης του ίδιου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκέλος που με την άνω απόφαση κρίθηκε πλήρης και έγινε δεκτή η προσφορά των εταιρειών «....» και «...».

Με την παρέμβασή της, η άνω παρεμβαίνουσα ζητά την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 7.502,00€,

υπολογιζόμενο ως ποσοστό 0,50% επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α., δηλαδή επί του ποσού των 1.500.235,00€.

2. Επειδή στο πλαίσιο διαδικασίας, που εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ, λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, η προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την 1η/11/2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11/11/2022, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση, ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη.

3. Επειδή η προσφεύγουσα, η προσφορά της οποίας κρίθηκε αποδεκτή στον διαγωνισμό και αναδείχθηκε **οριστική ανάδοχος** θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης πράξης, ως βλαπτόμενη κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς άλλου συμμετέχοντα, στηριζόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή του, καθώς και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του. Όπως έχει ad hoc κριθεί (**πρβλ. ΣτΕ 1573/2019**) η αναγνώριση και στον (προσωρινό) ανάδοχο εννόμου συμφέροντος ν' ασκήσει επικαίρως προδικαστική προσφυγή προβάλλοντας αιτιάσεις κατά των ανθυποψήφιων του κρίνεται επιβεβλημένη όταν η διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται σε ένα μόνο στάδιο (*ήτοι εκδίδεται μία μόνο εκτελεστή διοικητική πράξη με την οποία κρίνεται το νομότυπο των κατατεθεισών προσφορών από άποψης πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και επάρκειας των τεχνικών και οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων*). Δεδομένου μάλιστα ότι, όπως έχει κριθεί, ο κίνδυνος ν' ανατραπεί το ήδη ευνοϊκό για την προσφεύγουσα αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας και η εντεύθεν προκαλούμενη σε αυτήν ζημία ως εκ του αποκλεισμού της κατόπιν άσκησης και ευδοκίμησης προδικαστικών προσφυγών με αντικείμενο τη νομιμότητα της προσφοράς της από τους ανθυποψήφιους της, είτε εκείνων των οποίων οι προσφορές έχουν γίνει ομοίως δεκτές είτε και όσων δεν έχουν οριστικώς αποκλεισθεί, είναι χρονικά, τουλάχιστον, αμεσότερος (πρβλ. **ΣτΕ 1573/2019, σκ. 10**). Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα έχει ασκήσει ήδη την με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1597/14.11.2022

προσφυγή της κατά της αποδοχής της προσφοράς της προσφεύγουσας και της ανάδειξης της ως αναδόχου, η εξέταση της οποίας εκκρεμεί ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου. Ενόψει των ανωτέρω, δεν αναιρείται το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας ν' ασκήσει επικαίρως προδικαστική προσφυγή προβάλλοντας αιτιάσεις σε σχέση με τη νομιμότητα της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, καθώς τυχόν ευδοκίμηση της ασκηθείσης από την παρεμβαίνουσα προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης με την οποία η προσφεύγουσα είχε κηρυχθεί ανάδοχος, θα είχε ως αποτέλεσμα η προσφορά της να τεθεί εκτός της διαγωνιστικής διαδικασίας, με άμεσο αποτέλεσμα την κήρυξη της παρεμβαίνουσας ως αναδόχου. Εξάλλου, όπως έχει κριθεί και από το ΔΕΕ (C-54/18 *Cooperativa Animazione Valdocco Soc. Coop.soc. Impresa Sociale Onlus κατά Consorzio Intercomunale Servizi Sociali di Pinerolo* σκ. 36) κάθε προσφέρων ο οποίος θεωρεί ότι μια απόφαση με την οποία γίνεται δεκτή η συμμετοχή ανταγωνιστή σε διαδικασία συνάψεως δημόσιας συμβάσεως είναι παράνομη και ενέχει κίνδυνο να του προκαλέσει ζημία, έχει άμεσο έννομο συμφέρον προς άσκηση προσφυγής κατά της εν λόγω αποφάσεως, ανεξαρτήτως της ζημίας που μπορεί, επιπλέον, να απορρεύσει από την ανάθεση της συμβάσεως σε άλλον υποψήφιο. Η νομολογιακή αυτή αντιμετώπιση στηρίζεται στην ανάγκη τήρησης της αρχής ασφάλειας του δικαίου στο πλαίσιο των διαγωνιστικών διαδικασιών συνάψεως δημοσίων συμβάσεων δια της παροχής αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας, η οποία υλοποιείται μέσω της υποχρεώσεως των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων να προσβάλουν επικαίρως, σε σύντομο χρονικό διάστημα, τις πράξεις που τους προξενούν ή ενδέχεται να τους προξενήσουν ζημία, προκειμένου να μην υποχρεώνεται η αναθέτουσα αρχή να επαναλάβει ολόκληρη τη διαδικασία προς θεραπεία των παραβάσεων αυτών (βλ. σκέψεις 27-28, 36-37, 40-42 της ανωτέρω C-54/18).

4. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 14/11/2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής τους.

5. Επειδή η παρεμβαίνουσα άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, στις 24/11/2022, με κατάθεση στον ηλεκτρονικό τόπο του

διαγωνισμού την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή της και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, καθώς η προσφυγή βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της.

6. Επειδή με την υπ' αριθ. 2256/2022 πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου ορίστηκε μεταξύ άλλων Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει τις απόψεις της επί της προσφυγής.

7. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΕΑΔΗΣΥ και στους συμμετέχοντες στις 29/11/2022 τις με αρ. πρωτ. **105794/28.11.2022** απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, αιτούμενη παραλλήλως την απόρριψή της. Οι άνω απόψεις της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκαν εκπρόθεσμα, δηλαδή πέραν της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 εδ. τελευταίο του ν. 4412/2016 δεκαπενθήμερης αποκλειστικής προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής, και ως εκ τούτου δεν λαμβάνονται υπόψη. Επί των άνω απόψεων και προς αντίκρουσή τους, ως και επί της ασκηθείσας παρέμβασης, η προσφεύγουσα υπέβαλε νομίμως και εντός της πενθήμερης προθεσμίας από την υποβολή τους συμπληρωματικό υπόμνημα διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 5/12/2022, του οποίου παρέλκει μεν η εξέταση κατά το μέρος του που αφορά τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, λόγω του εκπροθέσμου των τελευταίων, αλλά, αυτό λαμβάνεται υπόψη καθ' ό μέρος αντικρούει προβαλλόμενους με την παρέμβαση ισχυρισμούς, ενόψει της εφαρμοστέας στην ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ διαδικασία αρχής της αντιμωλίας (βλ. ΕΑ ΣτΕ 51/2021, ΔΕφΠειρ 43/2022).

8. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της

9. Επειδή με την υπ' αριθμό 7/36017/28.4.2022 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου της προμήθειας με τίτλο ««Προμήθεια - τοποθέτηση εξοπλισμού για την αναβάθμιση παιδικών χαρών του ...-...», με κριτήριο

κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), εκτιμώμενης αξίας 1.500.235,00€ χωρίς Φ.Π.Α. (και €1.860.291,40 με Φ.Π.Α.). Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια και τοποθέτηση εξοπλισμού για την αναβάθμιση παιδικών χαρών του ..., οι εργασίες πιστοποίησης των χώρων αυτών σύμφωνα με τα Ευρωπαϊκά Πρότυπα Ασφαλείας και την κείμενη νομοθεσία και κάποιες εργασίες αποκατάστασης υφιστάμενων υποδομών, όπως αναλυτικά αναφέρονται στην υπ' αριθ. 15/2020 μελέτη. Ο υπό προμήθεια εξοπλισμός θα πρέπει να ανταποκρίνεται στους όρους των προδιαγραφών της μελέτης, να είναι καινούριας κατασκευής, αχρησιμοποίητος, από υλικά άριστης ποιότητας και να ανταποκρίνεται στην χρήση και λειτουργία για την οποία προορίζεται. Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών και η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα, διότι η αναβάθμιση των παιδικών χαρών της μελέτης αποτελεί αυτοτελές και ενιαίο έργο και όλα τα προς προμήθεια είδη είναι απαραίτητα για την πληρότητα, ποιότητα, λειτουργικότητα, πιστοποίηση και αδειοδότηση των χώρων. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο Παράρτημα Ι (15/2020 μελέτη) της διακήρυξης, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα αυτής. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 28/4/2022, ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 4/5/2022 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό

10. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 8/6/2022 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης αυτών η 9/6/2022. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά τρεις οικονομικοί φορείς, και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και η εταιρεία ... Με την υπ' αριθ. **272/2022** απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, έγιναν δεκτές οι προσφορές και των τριών συμμετεχουσών εταιρειών και αναδείχθηκε η προσφεύγουσα προσωρινή ανάδοχος καθώς πρόσφερε τη χαμηλότερη τιμή, σύμφωνα με το κριτήριο

ανάθεσης. Δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας κατατάχθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας και τρίτη η προσφορά της εταιρείας Ακολούθως, με την υπ' αριθ. **324/2022** απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής επικυρώθηκε το Πρακτικό δικαιολογητικών κατακύρωσης και η προσφεύγουσα αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος. Κατά των άνω αποφάσεων προσωρινής και οριστικής κατακύρωσης, στρέφεται η προσφεύγουσα αιτούμενη την ακύρωσή τους, κατά το μέρος που έγινε δεκτή και κρίθηκε πλήρης η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας ...και για τους λόγους που αναπτύσσονται στην υπό εξέταση προσφυγή.

11. Επειδή, εφαρμοστέα στον επίμαχο διαγωνισμό είναι ιδίως, το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης», το άρθρο 54 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», το άρθρο 72 «Εγγυήσεις», το άρθρο 73 «Λόγοι αποκλεισμού - Εξουσιοδοτική διάταξη (άρθρο 57 παρ. 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», το άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών», το άρθρο 92 «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής», το άρθρο 94 «Περιεχόμενο φακέλου Τεχνική Προσφορά», το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ.3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» και το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του ν. 4412/2016.

12. Επειδή, περαιτέρω, εφαρμοστέα είναι τα άρθρα της διακήρυξης, όπως τα επικαλούνται τα μέρη. Άλλωστε, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες (ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011, ΣτΕ 3669/2015, 5022/2012). Ειδικότερα, τα κρίσιμα για την επίλυση της διαφοράς άρθρα διακήρυξης ορίζουν τα ακόλουθα:

«2.1.5 Εγγυήσεις: Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13) , που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη -

μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. **Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης¹⁴. Η περ. αα' του προηγούμενου εδαφίου ζ' δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων. **Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους.****

2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής: 2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ύψους 2% επί της αξίας του συνόλου του ενδεικτικού προϋπολογισμού χωρίς το Φ.Π.Α., ήτοι 30.004,70 ευρώ (τριάντα χιλιάδες τέσσερα ευρώ και εβδομήντα λεπτά) Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της

προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι έντεκα (11) μήνες άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. **Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού**

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα: Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: (α)(β) ... γ) να διαθέτουν και να προσκομίσουν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία (πιστοποιητικά) βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, όπως αναλυτικά αναφέρονται και ζητούνται στο Παράρτημα Ι (υπ' αριθμ. 15/2020 Μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών). Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. δ) να διαθέτουν και να προσκομίσουν τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, πιστοποιητικά και δείγματα όπως ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη (παρ.6.6.), καθώς και στο Παράρτημα Ι (υπ' αριθμ. 15/2020 Μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών), με τον τρόπο και στον χρόνο που προβλέπεται στο τεύχος των τεχνικών προδιαγραφών. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις θα πρέπει να καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

2.4.3.2 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ: Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο τεύχος τεχνικών προδιαγραφών του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της παρούσας 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. Συγκεκριμένα οι

οικονομικοί φορείς θα προσκομίσουν επί ποινή αποκλεισμού: **1. Αναλυτική τεχνική περιγραφή των προσφερομένων ειδών** καθώς και αναφορά σε οτιδήποτε άλλο απαιτείται για την πιστοποίηση της συμφωνίας των υλικών με τις προδιαγραφές που έχει θέσει η Υπηρεσία. Η τεχνική περιγραφή θα έχει την ίδια σειρά και αρίθμηση με το τεύχος τεχνικών προδιαγραφών. Οι οικονομικοί φορείς θα επισυνάψουν την τεχνική προσφορά ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη. Ειδικότερα στην τεχνική προσφορά για κάθε είδος θα υπάρχει:

- α. Χώρα προέλευσης - κατασκευής,
- β. Κατασκευαστικός - Προμηθευτικός Οίκος,
- γ. Τύπος ή μοντέλο προσφερομένου.

Για τα προϊόντα που κατασκευάζει ο ίδιος ο διαγωνιζόμενος απαιτείται ο χαρακτηρισμός «κατασκευής του εργοστασίου μας». **Πέραν των ανωτέρω**, οι διαγωνιζόμενοι / συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να καταθέσουν, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά τους **Τεχνικά έντυπα με απεικόνιση και περιγραφή** των επί μέρους εξοπλισμών που προσφέρουν. Ειδικότερα, για κάθε εξοπλισμό θα πρέπει να παραδίδεται **λεπτομερής περιγραφή με απεικόνιση**, συνοδευόμενη από εικονογραφημένα prospectus ή καταλόγους του κατασκευαστή που θα επαληθεύουν τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προσφερόμενου είδους (συμπ. κάτοψης με χώρο ασφαλείας και διαστάσεις, καθώς και φωτορεαλιστική απεικόνιση). Σε κάθε ένα από τα ανωτέρω αρχεία είναι υποχρεωτικό στη θέση του προσφερόμενου αντικειμένου να αναγράφεται ο κωδικός αριθμός του και να διευκρινίζεται ο τύπος που προσφέρεται με τρόπο μονοσήμαντο έτσι ώστε να μη δημιουργείται καμία αμφιβολία ως προς την ταυτότητα του προσφερόμενου είδους. 3. Ο συμμετέχων οικονομικός φορέας θα πρέπει να καταθέσει επί ποινή αποκλεισμού δείγματα υλικών των προμηθευόμενων ειδών, έως και δύο (2) εργασίμες ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στην τεχνική υπηρεσία του Δήμου (...), ενώ το αποδεικτικό παράδοσης των ειδών θα δοθεί για πρωτόκολλο. Αντίγραφο δελτίου αποστολής των κατατεθειμένων δειγμάτων προς το Δήμο καθώς και αριθμός πρωτοκόλλου κατάθεσης αυτών πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθούν στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς.

4. Υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 Ν.1599/1986) όπου ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας θα δηλώνει ότι: α. έλαβε γνώση των τοπικών συνθηκών

και απαιτήσεων της σχετικής μελέτης, β. στην προσφορά του λήφθηκε υπόψη το περιεχόμενο των Όρων, και των Τεχνικών Προδιαγραφών της παρούσας διακήρυξης και ότι τους αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα γ. **η προσφορά του ισχύει και τον δεσμεύει για (12) μήνες προσμετρούμενοι από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών του διαγωνισμού** δ. η παράδοση των ειδών θα γίνεται τμηματικά, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, σύμφωνα με τα οριζόμενα.

5. Ο συμμετέχων οικονομικός φορέας θα πρέπει να καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση (επί ποινή αποκλεισμού) ότι για κάθε εξοπλισμό που θα παραδίδεται, **θα παραδίδονται από τον κατασκευαστή/προμηθευτή** όσα αναφέρονται στην παράγραφο 6 του προτύπου EN 1176-1. Επιπλέον μετά την ολοκλήρωση όλων των εργασιών στην παιδική χαρά ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να προγραμματίσει και να ολοκληρώσει την πιστοποίηση έκαστου χώρου παιδικής χαράς, από διαπιστευμένο φορέα για το σκοπό αυτό και να παραδώσει εν συνεχεία το πιστοποιητικό στην Υπηρεσία. Διευκρινίζεται προς τους οικονομικούς φορείς πρέπει να δηλώσουν: α)β) Στην περίπτωση που ο προσφέρων **δεν θα κατασκευάσει ο ίδιος το τελικό προσφερόμενο προϊόν**, απαιτείται δήλωση του κατασκευαστή ή του εξουσιοδοτημένου αντιπροσώπου στην Ελλάδα, ότι έχει αποδεχθεί έναντι του προσφέροντος την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. **Στη δήλωση αυτή θα περιλαμβάνονται τα στοιχεία διαγωνισμού και η επωνυμία του Δήμου, καθώς και τα στοιχεία του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου γίνεται η αποδοχή της εκτέλεσης της προμήθειας**, επί ποινή αποκλεισμού. Σε περίπτωση που η δήλωση προέρχεται από τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο στην Ελλάδα, αυτή θα συνοδεύεται υποχρεωτικά, επί ποινή αποκλεισμού και από την σχετική εξουσιοδότηση του κατασκευαστή για τον συγκεκριμένο διαγωνισμό (ήτοι και η εξουσιοδότηση θα πρέπει να αναφέρει τα στοιχεία διαγωνισμού και την επωνυμία της Αναθέτουσας Αρχής), τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Οι υπεύθυνες δηλώσεις φέρουν υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης.

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).....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 είναι εναλλακτική προσφορά, 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,[...] ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016,

6.5. Δείγματα -Δειγματοληψία-Εργαστηριακές εξετάσεις: 6.5.1. Οι συμμετέχοντες θα πρέπει μαζί με την προσφορά τους να καταθέσουν επί ποινή αποκλεισμού τα κάτωθι δείγματα υλικών των προμηθευόμενων ειδών, έως και δύο (2) εργάσιμες ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στο πρωτόκολλο του Δήμου:..... 6.5.2. Τα δείγματα κατατίθενται εις απλούν (ένα τεμάχιο ανά δείγμα, λόγω μεγάλου όγκου) και θα είναι τοποθετημένα σε συσκευασία σφραγισμένη με ευκρινώς αναφερόμενα τα στοιχεία του διαγωνιζομένου. Η Υπηρεσία έχει δικαίωμα να απορρίψει όποια δείγματα δεν είναι επαρκή για την αντιπροσώπευση του προσφερόμενου εξοπλισμού είτε δεν ανταποκρίνονται στις ανωτέρω προδιαγραφές. Η Υπηρεσία είναι ο μόνος αρμόδιος για την αποδοχή των δειγμάτων. Η αξία των δειγμάτων που κατατίθενται στην επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού βαρύνει τους συμμετέχοντες και δεν καταβάλλεται. Αντίγραφο δελτίου αποστολής των κατατεθειμένων δειγμάτων προς το Δήμο καθώς και αριθμός πρωτοκόλλου κατάθεσης αυτών πρέπει επί

ποινή αποκλεισμού να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά. Για τα ανωτέρω δείγματα η Αναθέτουσα Αρχή έχει το δικαίωμα να ζητήσει την επαναυποβολή τους από τον ανάδοχο, επιλεκτικά ή συνολικά, σε οποιοδήποτε στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, πριν και μετά την παράδοση των ειδών, τμηματικά ή συνολικά, κατά την κρίση της, προς έλεγχο και επιβεβαίωση των τεχνικών και ποιοτικών χαρακτηριστικών των συμβατικών ειδών, εντός εύλογου χρονικού διαστήματος. Ο αριθμός και το είδος των δειγμάτων, καθώς και το χρονικό περιθώριο επαναυποβολής αυτών θα καθορίζεται στην σχετική έγγραφη πρόσκληση επαναυποβολής. Το κόστος των δειγμάτων που θα επαναυποβληθούν βαρύνει τον ανάδοχο και δεν καταβάλλεται.

13. Επειδή η προσφεύγουσα με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής της προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας μη νομίμως και κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού έγινε δεκτή, και τούτο διότι υπέβαλε δείγμα προϊόντος, το οποίο προέρχεται από κατασκευαστή διαφορετικό από αυτόν που δηλώθηκε στην προσφορά της. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα άρθρα 2.4.3.2 και 6.5 της διακήρυξης ισχυρίζεται ότι για το **με αριθ. 22 προϊόν** με τίτλο «...» η παρεμβαίνουσα προσέφερε το προϊόν με κωδικό «...», το οποίο δηλώνει ότι κατασκευάζει η ίδια στο εργοστάσιό της, ενώ από τον επιτόπιο έλεγχο των δειγμάτων της 7^{ης}/11/2022, παρουσία της Επιτροπής του διαγωνισμού, διαπιστώθηκε, *κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας πάντοτε*, ότι το δείγμα που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα είναι προϊόν της αλλοδαπής εταιρίας «...», όπως προκύπτει από τα διακριτικά «ταμπελάκια» που είναι βιδωμένα πάνω στο σώμα του εξοπλισμού και την συσκευασία του συγκεκριμένου αντικειμένου. Προς επίρρωση των ισχυρισμών της, η προσφεύγουσα επισυνάπτει στην προσφυγή φωτογραφίες του επίμαχου προϊόντος με διακριτική σήμανση της άνω εταιρείας. Σύμφωνα με το προπαρατεθέν άρθρο 6.5 της διακήρυξης, οι προσφέροντες πρέπει να προσκομίσουν δείγματα των προϊόντων τους, μεταξύ των οποίων ζητείται και το ακόλουθο: «....**Δείγμα πολυαιθυλενίου ή ολόκληρου ελατηρίου LDPE με ενσωματωμένο στον πυρήνα του μηχανισμό φωτισμού λαμπτήρων LED, ο οποίος θα ενεργοποιείται με την κίνηση, σε πλήρη λειτουργία...**». Όπως προκύπτει από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς της, η παρεμβαίνουσα, για το υπ' αριθ. 22 είδος του Τεύχους Τεχνικών Προδιαγραφών με τίτλο «**Παιχνίδι ελατηρίου διπλής κατεύθυνσης**

χρήσης» προσφέρει το προϊόν με κωδικό «...», το οποίο δηλώνει ότι κατασκευάζει η ίδια. Συναφώς, στην τεχνική της προσφορά υπέβαλε την με ημερομηνία 7/6/2022 Υπεύθυνη Δήλωση (βλ. αρχείο με ονομασία ΥΔ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ – ΤΕΧΝΙΚΗΣ_s.pdf), στην οποία δηλώνει μεταξύ άλλων ότι: «Ο προσφερόμενος εξοπλισμός που αντιστοιχεί στα άρθρα 2, 4, 5, 7 έως και 15, **17 έως και 39**, 42 έως και 48, 50 έως και 55, 57 έως και 62, 67 έως και 72, 78 έως και 82, 86, 89, 90, 102 έως και 105, 117 και 118 κατασκευάζεται από το εργοστάσιο μας (...). Τόπος εγκατάστασης: ... Τ.Κ., Ελλάδα...». Επιπλέον, με την τεχνική της προσφορά, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε το υπ' αριθ. **C.032.14.004_10 πιστοποιητικό**, εκδοθέν την 6/6/2022 από τον φορέα ..., στο οποίο περιλαμβάνονται όλα τα ελατήρια κατασκευής της παρεμβαίνουσας και ρητά αναφέρεται ως Μονάδα Παραγωγής: ..., ..., ...και ως κάτοχος του Πιστοποιητικού η εταιρεία (βλ. το αρχείο με τίτλο «18-36 ΤΑΛΑΝΤΕΥΟΜΕΝΑ-ΕΠΙΚ.pdf»). Τα ανωτέρω επιβεβαιώνονται και από το έγγραφο των Τεχνικών Περιγραφών που συμπεριέλαβε η παρεμβαίνουσα στην προσφορά της, όπου επίσης δηλώνεται η παρεμβαίνουσα ως κατασκευάστρια του επίμαχου είδους με αριθ. 22. Υπό τα δεδομένα αυτά, αποδεικνύεται εξ εγγράφων, νομίμως υποβληθέντων, ότι η παρεμβαίνουσα είναι η κατασκευάστρια του επίμαχου τελικού προϊόντος, ενώ οι αντίθετοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι στο δείγμα που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα υπάρχουν «μεταλλικά ταμπελάκια» της εταιρείας «...» δεν συνεπάγονται άνευ ετέρου ούτε αποδεικνύουν ότι η ως άνω εταιρεία τυγχάνει κατασκευάστρια του προϊόντος. Τούτο, πρωτίστως, διότι η παρεμβαίνουσα, εξ εγγράφων νομίμως υποβληθέντων (ακόμη και τρίτων φορέων), αποδεικνύει ότι είναι η κατασκευάστρια του τελικού προϊόντος με κωδικό ... που προσφέρει για το είδος με αριθ. 22. Το γεγονός άλλωστε ότι τυχόν εξαρτήματα του παραγόμενου προϊόντος ενδεχομένως κατασκευάζονται από άλλη εταιρεία δεν αναιρεί το πραγματικό γεγονός ότι κατασκευάστρια του τελικού προϊόντος είναι η ίδια η παρεμβαίνουσα, το οποίο άλλωστε πιστοποιείται και από το προσαχθέν πιστοποιητικό τρίτου φορέα και συγκεκριμένα το πιστοποιητικό της εταιρείας Περαιτέρω, στο με ημερομηνία 15.11.2022 έγγραφο που προσκομίζει η παρεμβαίνουσα (υπό Σχετικό 1) με θέμα «Ηλεκτρονικός Ανοιχτός Δημόσιος Διαγωνισμός πέραν των ορίων για την «Προμήθεια - εγκατάσταση εξοπλισμού για ...του Δήμου ...» - (Αναγνωριστικό

Προμήθειας: ..., Αναγνωριστικό Έργου: .../2020, Αναγνωριστικό Συστήματος: ...και προθεσμία υποβολής αιτήσεων προσφοράς 8 Ιουνίου 2022, στις 14:30)» της εταιρείας ... δηλώνονται τα τελικά προϊόντα που παράγονται από την άνω εταιρεία και προκύπτει ότι επίμαχο προϊόν με κωδικό «PE-LPLUS» δεν συμπεριλαμβάνεται σε αυτά. Ενόψει των ανωτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι το υποβληθέν δείγμα για το υπ' αριθ. 22 προϊόν δεν είναι κατασκευής της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι αλλά και ως αναπόδεικτοι. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας στο πλαίσιο του υπόψη λόγου ότι η παρεμβαίνουσα παρέλειψε να προσκομίσει δήλωση αποδοχής προμήθειας από την ... για το προϊόν, ως και πιστοποιητικό συμμόρφωσης EN 1176 είναι απορριπτέοι ως ερειδόμενοι επί εσφαλμένης προϋπόθεσης. Και τούτο διότι ως έγινε δεκτό ανωτέρω, κατασκευάστρια του τελικού προϊόντος είναι η ίδια η προσφεύγουσα. Τέλος, ο υπόψη πρώτος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος, σύμφωνα με όσα γίνονται δεκτά στην παρούσα σκέψη και κατά το σκέλος του που στρέφεται κατά της εταιρείας «...». Τούτο διότι αβασίμως και αναποδείκτως η προσφεύγουσα προβάλλει ότι μη νομίμως προσκόμισε η ... το ίδιο προϊόν δηλώνοντας ως κατασκευάστρια εταιρεία την ..., καθώς εκ των εγγράφων που η τελευταία προσκομίζει αποδεικνύεται κατασκευάστρια του επίμαχου προσφερόμενου προϊόντος. Άρα, **ο πρώτος λόγος** της προσφυγής, στρεφόμενος κατά της παρεμβαίνουσας, καθώς και κατά της εταιρείας ... είναι απορριπτέος ως αβάσιμος αλλά και ως αναπόδεικτος.

14. Επειδή με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι το προσκομισθέν δείγμα «*Τμήμα κολώνας εξαγωνικής διατομής*» της παρεμβαίνουσας δεν συμφωνεί με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθ. 15/2020 μελέτης διότι, σύμφωνα με τις φωτογραφίες που η προσφεύγουσα επισυνάπτει στην προσφυγή και τις μετρήσεις στις οποίες προέβη, το υλικό HDPE δεν αποτελεί επικάλυψη και δεν *συναρμόζεται ομοιόμορφα* με τον εσωτερικό σωλήνα, αλλά αντιθέτως αφήνει πλήθος διάκενων μεταξύ του υλικού HDPE και του εσωτερικού σωλήνα. Οι εν λόγω αιτιάσεις της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν ως ερειδόμενες επί εσφαλμένης προϋπόθεσης. Τούτο διότι στο προπαρατεθέν **άρθρο 6.5** της διακήρυξης, όπου προβλέπονται τα δείγματα υλικών που οι προσφέροντες οφείλουν επί ποινή αποκλεισμού να προσκομίσουν για το επίμαχο υλικό

προβλέπονται τα ακόλουθα «.....Τμήμα κολώνας εξαγωνικής διατομής 115x115mm και μήκους 1,00m κατ' ελάχιστο, πλευράς εξαγώνου περίπου 58mm, από γαλβανισμένο σιδηροσωλήνα Φ88,9 πάχους 3mm **με επικάλυψη HDPE** πάχους 5mm. Το υλικό επικάλυψης θα είναι ενιαίας διατομής χωρίς ενώσεις και κολλήσεις. Επίσης η διαδικασία παραγωγής αυτού θα διασφαλίζει την **ομοιόμορφη συναρμογή του με τον εσωτερικό σωλήνα**». Άρα, όπως βασίμως προβάλλει η παρεμβαίνουσα, από την ρητή διατύπωση του άνω άρθρου της διακήρυξης το υλικό HDPE θα πρέπει να «**συναρμόζει ομοιομόρφα**» και όχι να εφάπτεται απόλυτα, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Σε κάθε περίπτωση η παρεμβαίνουσα προσκομίζει (υπό Σχετικό 2) την από 24/11/2022 βεβαίωση της εταιρείας «...Α.Ε.», εκ του περιεχομένου της οποίας προκύπτει ότι το επίμαχο υλικό **συναρμόζει ομοιόμορφα** με τον εσωτερικό πυρήνα, καθώς διαθέτει σταθερό πάχος περιμετρικά, όπως απαιτείται από τους όρους της διακήρυξης, δηλαδή η κάθε πλευρά του εξαγώνου που δημιουργεί η επικάλυψη, συναρμόζει σταθερά και ομοιόμορφα περιμετρικά στον εσωτερικό πυρήνα, ώστε είναι πλήρως σύμφωνο με τις απαιτήσεις του διαγωνισμού. Οι αιτιάσεις, τέλος της προσφεύγουσας, στο πλαίσιο του υπόψη λόγου της προσφυγής, ότι δεν υπήρχε ευκρινής σήμανση στις συσκευασίες των δειγμάτων της παρεμβαίνουσας και τούτο της προκάλεσε σύγχυση είναι απορριπτέες ως αλυσιτελώς προβαλλόμενες καθώς ουδόλως προκύπτει ότι η προσφεύγουσα εμποδίστηκε εξ αυτού του λόγου να ελέγξει τα δείγματα της ανταγωνίστριας εταιρείας, επιπλέον δε προβάλλεται όλως αορίστως αλλά και αναποδείκτως. Ο υπόψη λόγος αφορά και την εταιρεία ..., καθώς η προσφεύγουσα προσάπτει την ίδια ακριβώς πλημμέλεια και στην προσφορά της εταιρείας αυτής. Σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην παρούσα σκέψη και για τους ίδιους ακριβώς λόγους που απορρίφθηκαν οι οικείες αιτιάσεις για την παρεμβαίνουσα, πρέπει να απορριφθούν και κατά το μέρος τους που στρέφονται κατά της ... ΑΒΕΤΑ. Ενόψει, των ανωτέρω ο **δεύτερος** λόγος της προσφυγής, στρεφόμενος κατά της παρεμβαίνουσας, καθώς και κατά της εταιρείας ... είναι απορριπτέος.

15. Επειδή με τον **τρίτο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι μη νόμιμη και

μη σύμφωνη με τις απαιτήσεις του άρθρου 2.4.3.2 που επιβάλλει την προσκόμιση με την τεχνική προσφορά και **τεχνικών εντύπων με απεικόνιση και περιγραφή των επιμέρους εξοπλισμών** (συνοδευόμενη από prospectus ή κατάλογο του κατασκευαστή). Ειδικότερα, η προσφεύγουσα επάγεται ότι για τα είδη των άρθρων 2, 4, 5, 7 έως και 15, 17 έως και 39, 42 έως και 48, 50 έως και 55, 57 έως και 62, 67 έως και 72, 78 έως και 82, 86, 89, 90, 102 έως και 105, 117 και 118 που η παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι κατασκευάζονται από το εργοστάσιο της (...), έχει προσκομίσει **κατάλογο με απλή απεικόνιση και κωδικούς**, χωρίς καμία αναλυτική περιγραφή του καθενός (παρά την επί ποινή αποκλεισμού ρητή απαίτηση της διακήρυξης). Επίσης, για τα προσφερόμενα είδη των άρθρων 6, 16, 41, 115 και 116 κατασκευής του εργοστασίου ..., προσκομίσθηκε από την ... το αρχείο “CEMER.rar” που περιέχει τα ηλεκτρονικά αρχεία “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ CF 11-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ CF 22-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ DGHS 101 - ΜΕΤ ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ GGJS 1021-ΕΠΙΚ”, και “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ GGWS1003-ΜΕΤΑΦ”. Ωστόσο, σε κανένα από τα ως άνω αρχεία δεν τίθεται περιγραφή των προϊόντων, παρά μόνο η απεικόνιση, διαστάσεις και ο κωδικός του καθενός, με αποτέλεσμα να μην μπορεί να γίνει επαλήθευση των τεχνικών χαρακτηριστικών των προσφερομένων ειδών. Η ίδια ακριβώς πλημμέλεια εντοπίζεται, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, και όσον αφορά το προσφερόμενο είδος του άρθρου 56 κατασκευής του εργοστασίου “...”, καθώς στον προσκομισθέντα κατάλογο (αρχείο με ονομασία “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ RTM 1001.pdf”) δεν υπάρχει καμία περιγραφή του προϊόντος παρά μόνο απλή απεικόνιση, με αποτέλεσμα να μην μπορεί να γίνει επαλήθευση των τεχνικών χαρακτηριστικών του. Τέλος, η προσφεύγουσα προσάπτει την ίδια πλημμέλεια και στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ..., ισχυριζόμενη ότι στα προσπέκτους των προσφερόμενων ειδών των εταιρειών ... , ... που υπέβαλε η εταιρεία ... εμφανίζονται μόνο εικόνες και κωδικοί και κάποιες διαστάσεις και καθόλου περιγραφές. Σύμφωνα με τον προπαρατεθέντα όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, στον οποίο καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, ορίζεται ότι οι προσφέροντες πρέπει να υποβάλλουν αναλυτική τεχνική περιγραφή των προσφερόμενων ειδών, η οποία θα έχει την ίδια σειρά και αρίθμηση με το τεύχος τεχνικών προδιαγραφών. Περαιτέρω, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να προσκομίσουν

προς απόδειξη πλήρωσης των τιθέμενων τεχνικών απαιτήσεων **τεχνικά φυλλάδια με απεικόνιση και περιγραφή των επιμέρους εξοπλισμών που προσφέρουν**. Τα απαιτούμενα τεχνικά φυλλάδια εξειδικεύονται στο άρθρο 2.4.3.2 είτε ως εικονογραφημένα prospectus είτε ως κατάλογοι του κατασκευαστή που θα επαληθεύουν τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προσφερόμενου είδους. Από τη γραμματική ερμηνεία του άνω όρου της διακήρυξης προκύπτει ότι η απόδειξη πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών επιτυγχάνεται με την προσκόμιση διαζευκτικώς είτε καταλόγου του κατασκευαστή είτε εικονογραφημένων prospectus, ενώ αμφότερα τα άνω αποδεικτικά έγγραφα πρέπει να περιέχουν τόσο απεικόνιση όσο και λεκτική περιγραφή των προσφερόμενων ειδών, ώστε να καθίσταται εφικτή η επαλήθευση των τεχνικών χαρακτηριστικών του προσφερόμενου είδους. Από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι υπέβαλε τον φάκελο με ονομασία «...gar», στον οποίο περιλαμβάνονται ιδίως τα αρχεία: 1) η αναλυτική περιγραφή των προϊόντων, ήτοι το αρχείο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ..._s.pdf», 2) τα αρχεία με τίτλους “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ..._s.pdf”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ CF 11-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ CF 22-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ DGHS 101 - ΜΕΤ ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ GGJS 1021-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ GGWS1003-ΜΕΤΑΦ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ RTM 1001.pdf” και 3) το εγχειρίδιο συντήρησης XPER-001 MANUAL_s.pdf”. Στο μεν αρχείο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ..._s.pdf», το οποίο αποτελεί την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας, αποτυπώνονται κατά την απαίτηση του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης τα προσφερόμενα είδη και τα τεχνικά χαρακτηριστικά αυτών, με απεικόνιση και λεκτική διατύπωση, σύμφωνα με τη σειρά και την αρίθμηση του τεύχους τεχνικών προδιαγραφών. Ωστόσο, οι Κατάλογοι των προϊόντων (πρβλ. ηλεκτρονικά αρχεία με τίτλους “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ..._s.pdf”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ CF 11-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ CF 22-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ DGHS 101 - ΜΕΤ ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ GGJS 1021-ΕΠΙΚ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ GGWS1003-ΜΕΤΑΦ”, “ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ RTM 1001.pdf”) που η παρεμβαίνουσα προσκομίζει εμπεριέχουν μόνον απεικόνιση, κωδικό προϊόντος και διαστάσεις χωρίς καμία λεκτική διατύπωση, ώστε να επαληθεύονται τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Πλην όμως και λαμβανομένου υπόψη του γεγονότος ότι η παρεμβαίνουσα έχει συμπεριλάβει απεικόνιση και λεπτομερή περιγραφή των

προϊόντων που προσφέρει στην τεχνική της προσφορά, η εν λόγω διαπιστωθείσα πλημμέλεια δεν άγει άνευ ετέρου στον αποκλεισμό της, αλλά είναι θεραπεύσιμη κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 της διακήρυξης. Τούτο διότι η κλήση της σε διευκρίνιση δεν συνιστά τροποποίηση της προσφοράς της, ενώ αναντίρρητα πρόκειται για στοιχεία και δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικώς εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με την προθεσμία υποβολής των προσφορών. Άλλωστε, στα προσκομισθέντα έγγραφα της τεχνικής της προσφοράς, προσδιορίζονται συγκεκριμένα και μονοσήμαντα τα προϊόντα τα οποία έχει προσφέρει στον διαγωνισμό και τα ειδικότερα χαρακτηριστικά αυτών, ώστε η κατ' ουσίαν επανάληψη των επιμέρους χαρακτηριστικών τους δεν συνιστά πρόδηλη και μείζονα μεταβολή της προσφοράς. Στο μέτρο που οι άνω πλημμέλειες προβάλλονται και για την τεχνική προσφορά της ... γίνεται δεκτό, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ότι οι άνω αποκλίσεις από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης είναι θεραπεύσιμες και μπορούν να διευκρινιστούν κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Ενόψει των ανωτέρω, ο **τρίτος** λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός και δη κατά το μέρος που η αναθέτουσα αρχή έκανε άνευ ετέρου δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας ... και χωρίς προηγούμενη κλήση τους προς παροχή διευκρινίσεων, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

16. Επειδή με τον **τέταρτο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα άρθρα 1.5 και 2.4.3.2. παρ. 4γ και 5β της διακήρυξης, προβάλλει ότι η υποβληθείσα από την παρεμβαίνουσα με ημερομηνία 23/5/2022 δήλωση αποδοχής προμήθειας του κατασκευαστικού οίκου «...» δεν πληροί τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης και τούτο διότι αναφέρει ότι ισχύει μέχρι τις 31/10/2022, δηλαδή για χρονικό διάστημα μικρότερο από το απαιτούμενο από τη διακήρυξη. Οι εν λόγω αιτιάσεις της προσφεύγουσας είναι απορριπτέες ως μη ερειδόμενες στη διακήρυξη και τούτο διότι δεν προβλέπεται στη διακήρυξη χρόνος ισχύος της δήλωσης του κατασκευαστικού οίκου. Ο χρόνος ισχύος του άρθρου 2.4.3.2 παρ. 4γ της διακήρυξης αφορά κατά τη ρητή του διατύπωση τον χρόνο ισχύος των προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και δεν αναφέρεται στις δηλώσεις που συνυποβάλλονται για τους κατασκευαστικούς οίκους των

προϊόντων. Ειδικότερα, στο άρθρο 2.4.3.2 παρ. 4γ προβλέπεται ότι ο οικονομικός φορέας θα προσκομίσει επί ποινή αποκλεισμού υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει, μεταξύ άλλων, ότι «*η προσφορά του ισχύει και τον δεσμεύει για (12) μήνες προσμετρούμενοι από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών του διαγωνισμού*». Σε συμμόρφωση προς την άνω απαίτηση, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την από 7/6/2022 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της, με την οποία δήλωσε, μεταξύ άλλων, ότι «*Η προσφορά μας ισχύει και μας δεσμεύει για δώδεκα (12) μήνες τουλάχιστον, προσμετρούμενοι από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών του διαγωνισμού*». Περαιτέρω, δεδομένου ότι η παρεμβαίνουσα δήλωσε ότι «*Ο προσφερόμενος εξοπλισμός που αντιστοιχεί στα άρθρα 110 έως και 114 κατασκευάζεται από τον κατασκευαστικό οίκο Τόπος εγκατάστασης: ..., ..., ...*» προσηκόντως και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.3.2 παρ. 5β της διακήρυξης συνυπέβαλε την με ημερομηνία 23/5/2022 δήλωση αποδοχής προμήθειας του κατασκευαστικού οίκου «...». Το γεγονός ότι στην τελευταία αυτή δήλωση του κατασκευαστικού οίκου δηλώνεται ότι ισχύει μέχρι 31/12/2022 δεν καθιστά απορριπτέα την προσφορά της παρεμβαίνουσας, ούτε μπορεί να τεθεί ζήτημα παραβίασης του όρου 2.4.3.2. παρ. 4γ της διακήρυξης, δεδομένου ότι από κανέναν όρο της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι οι δηλώσεις των κατασκευαστών θα πρέπει να ισχύουν για ίσο χρόνο με αυτόν της ισχύος των προσφορών. Η προσφεύγουσα επαναλαμβάνει τις ίδιες αιτιάσεις και για την προσφορά της ..., για την οποία ισχύουν όσα και ανωτέρω έγιναν δεκτά αναφορικά με την προσφορά της παρεμβαίνουσας. Άρα, ο **τέταρτος λόγος** της προσφυγής, στρεφόμενος κατά της παρεμβαίνουσας, καθώς και κατά της εταιρείας ... είναι απορριπτέος ως μη ερειδόμενος στη διακήρυξη και ως αβάσιμος.

17. Επειδή με τον **πέμπτο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει επιμέρους αποκλίσεις των προσφερόμενων από την παρεμβαίνουσα ειδών σε σχέση με τους όρους και τις τεχνικές απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης. Οι φερόμενες αποκλίσεις στην τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας αφορούν τα είδη των άρθρων **6** «Σύνθετο Θεματικό Όργανο ...ή αντίστοιχο», **7** «Σύνθετο Όργανο Νηπίων – Παιδιών ...», **17** «Θεματικό Σπιτάκι Νηπίων ... ή αντίστοιχο», **8** «Θεματικό Όργανο

Παιδιών ...», **10** «Σύνθετο Όργανο με Τσουλήθρα και Γερανό» και **42** «Πάνελ Δραστηριοτήτων ... ή αντίστοιχο». Ωστόσο, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας που αφορούν αποκλίσεις των προαναφερόμενων ειδών είναι απορριπτέες ως αλυσιτελώς προβαλλόμενες, κατ' αποδοχή των οικείων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Τούτο διότι στο άρθρο 1.8 του Τεύχους των Τεχνικών Προδιαγραφών (Παράρτημα Ι) προβλέπεται ότι *«Τα είδη που περιλαμβάνονται στην παρούσα μελέτη θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να είναι απολύτως σύμφωνα με τις ισχύουσες Τεχνικές Προδιαγραφές, ως προς τον τύπο και το πλήθος των δραστηριοτήτων που προσφέρουν, το πλήθος χρηστών που απασχολούν, τις ηλικιακές ομάδες στις οποίες απευθύνονται και τα υλικά κατασκευής, κατ' ελάχιστο»*. Επομένως, δεδομένου ότι κανένα από τα χαρακτηριστικά, τα οποία ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν διαθέτουν τα προσφερόμενα από την παρεμβαίνουσα είδη, δεν συνιστούν τεχνική προδιαγραφή που αφορά τον τύπο και το πλήθος των δραστηριοτήτων που προσφέρουν, το πλήθος των χρηστών που απασχολούν, τις ηλικιακές ομάδες στις οποίες απευθύνονται και τα υλικά κατασκευής, προκύπτει ότι η έλλειψη ή τυχόν απόκλιση, ακόμη και αληθείς υποτιθέμενες, δεν άγουν στον αποκλεισμό της παρεμβαίνουσας. Η προσφεύγουσα επαναλαμβάνει τις ίδιες αιτιάσεις και για την προσφορά της ..., για την οποία ισχύουν όσα και ανωτέρω έγιναν δεκτά αναφορικά με την προσφορά της παρεμβαίνουσας. Άρα, ο υπόψη **πέμπτος** λόγος της προσφυγής κατά της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας ... πρέπει να απορριφθεί ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος και μη ερειδόμενος στη διακήρυξη.

18. Επειδή με τον **έκτο λόγο** της προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η με ημερομηνία 7/6/2022 Υπεύθυνη Δήλωση της παρεμβαίνουσας και τα εκεί αναφερόμενα περί σφαλμάτων μέτρησης και αποκλίσεων έχουν καταστήσει την προσφορά της αόριστη και ασαφή, διότι καταδεικνύουν ότι η παρεμβαίνουσα δεν είναι βεβαία για τις διαστάσεις των προϊόντων που προσφέρει. Στο Τεύχος Τεχνικών Περιγραφών και συγκεκριμένα στον όρο 1.8 αυτού προβλέπεται ότι: *«Τα είδη που περιλαμβάνονται στην παρούσα μελέτη θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να είναι απολύτως σύμφωνα με τις ισχύουσες Τεχνικές Προδιαγραφές, ως προς τον τύπο και το πλήθος των δραστηριοτήτων που προσφέρουν, το πλήθος χρηστών που απασχολούν, τις ηλικιακές ομάδες στις οποίες απευθύνονται και*

τα υλικά κατασκευής, κατ' ελάχιστο. **Αποκλίσεις:** Σε περίπτωση που οι αποδεκτές αποκλίσεις στον χώρο ασφαλείας, οδηγούν σε αύξηση του χώρου αυτού σε σχέση με τις αναφερόμενες στην μελέτη διαστάσεις, ο ανάδοχος θα υποχρεούται σε αντίστοιχη αύξηση στην ποσότητα των υλικών (άμμος/βότσαλο) και δαπέδων προστασίας από πτώση (πλακιδίων και χυτών), χωρίς επιπλέον οικονομική επιβάρυνση προς τον Δήμο. Επιπλέον, σε περίπτωση που οι αποδεκτές αποκλίσεις στο ύψος πτώσης των εξοπλισμών, οδηγούν σε αύξηση του ύψους αυτού σε σχέση με το αναγραφόμενο στην μελέτη, αυτό θα συνεπάγεται και την αντίστοιχη αύξηση του πάχους διάστρωσης του προσφερόμενου υλικού προστασίας από πτώση (άμμος/βότσαλο, πλακίδια δαπέδου, χυτό δάπεδο), ώστε οι επιφάνειες απορρόφησης κραδασμών να πληρούν τις απαιτήσεις του ύψους πτώσης των εξοπλισμών, χωρίς επιπλέον οικονομική επιβάρυνση προς τον Δήμο. **Για τα ανωτέρω, ο συμμετέχων θα πρέπει να δεσμεύεται με σχετική υπεύθυνη δήλωσή του, επί ποινή αποκλεισμού. Αποκλίσεις πέραν των αναφερόμενων επιτρεπτών ορίων δεν θα γίνονται αποδεκτές και οι προσφορές θα απορρίπτονται ως απαράδεκτες...».** Η παρεμβαίνουσα σε πλήρη συμμόρφωση προς τον ανωτέρω όρο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης υπέβαλε την από **7/6/2022 Υπεύθυνη Δήλωση**, το περιεχόμενο της οποίας έχει ως εξής: «...Τα προσφερόμενα από την εταιρεία μας είδη είναι απολύτως σύμφωνα με τις ισχύουσες Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης, ως προς τον τύπο και το πλήθος των δραστηριοτήτων που προσφέρουν, το πλήθος χρηστών που απασχολούν, τις ηλικιακές ομάδες στις οποίες απευθύνονται και τα υλικά κατασκευής, κατ' ελάχιστο. Αποκλίσεις: Όλες οι διαστάσεις των προσφερόμενων παιχνιδιών και λοιπών ειδών της μελέτης, καθώς και των χώρων ασφαλείας **δεν υπερβαίνουν τις επιτρεπτές αποκλίσεις της τάξης του $\pm 10\%$, όπως επίσης και $\pm 10\%$ στις διαστάσεις των επί μέρους στοιχείων** (διατομές, πάχη υλικών, μήκη επιμέρους στοιχείων, κλπ), **συμπεριλαμβανομένων και των κατατεθειμένων δειγμάτων, τα οποία αντιστοιχούν σε επιμέρους στοιχεία των εξοπλισμών.** Οι αποκλίσεις στο μέγιστο ύψος πτώσης των παιχνιδιών δεν υπερβαίνουν το επιτρεπτό ποσοστό $\pm 10\%$, αντιστοίχως. Σε περίπτωση που οι αποδεκτές αποκλίσεις στον χώρο ασφαλείας, οδηγούν σε αύξηση του χώρου αυτού σε σχέση με τις αναφερόμενες στην μελέτη διαστάσεις, εφόσον

κηρυχθούμε ανάδοχοι θα προβούμε σε αντίστοιχη αύξηση στην ποσότητα των υλικών (άμμος/βότσαλο) και δαπέδων προστασίας από πτώση (πλακιδίων και χυτών), χωρίς επιπλέον οικονομική επιβάρυνση προς τον Δήμο. Επιπλέον, σε περίπτωση που οι αποδεκτές αποκλίσεις στο ύψος πτώσης των εξοπλισμών, οδηγούν σε αύξηση του ύψους αυτού σε σχέση με το αναγραφόμενο στην μελέτη, αυτό θα συνεπάγεται και την αντίστοιχη αύξηση του πάχους διάστρωσης του προσφερόμενου υλικού προστασίας από πτώση (άμμος/βότσαλο, πλακίδια δαπέδου, χυτό δάπεδο), ώστε οι επιφάνειες απορρόφησης κραδασμών να πληρούν τις απαιτήσεις του ύψους πτώσης των εξοπλισμών, χωρίς επιπλέον οικονομική επιβάρυνση προς τον Δήμο. Όπου στην προσφορά μας, στα κατατεθειμένα δείγματα και λοιπά αρχεία, αναφέρονται διαστάσεις επιμέρους στοιχείων (πάχη, διατομές, κλπ), ενδέχεται να υπάρχει η προβλεπόμενη κατασκευαστική απόκλιση – απόκλιση μέτρησης από την αναγραφόμενη διάσταση, γνωστή επιστημονικά και ως σφάλμα μέτρησης. Κάθε μέτρηση ενός φυσικού μεγέθους χαρακτηρίζεται από μία αβεβαιότητα που ονομάζουμε σφάλμα, το οποίο αναγράφεται με τη μορφή: *Τιμή ± αβεβαιότητα*. Άρα, η άνω Υπεύθυνη Δήλωση της παρεμβαίνουσας τελεί σε πλήρη συμμόρφωση προς τον προπεριγραφέντα όρο 1.8 των Τεχνικών Προδιαγραφών, το περιεχόμενο του οποίου αναπαράγει, και ουδόλως δύναται να συναχθεί ότι οι αναφερόμενες αποκλίσεις, κινούμενες εντός των πλαισίων της διακήρυξης, καθιστούν την προσφορά της παρεμβαίνουσας ασαφή ή αόριστη. Κατόπιν των ανωτέρω, ο **έκτος** λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

19. Επειδή, τέλος, με τον **έβδομο λόγο** της προσφυγής, η προσφεύγουσα αμφισβητεί την εγκυρότητα της ηλεκτρονικής εγγυητικής επιστολής συμμετοχής εκδόσεως ΤΜΕΔΕ, που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα για την συμμετοχή της στο διαγωνισμό. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η επίμαχη εγγυητική δεν *φέρει έγκυρη ηλεκτρονική υπογραφή*, καθώς αφενός μεν στο παράθυρο «Signature Properties», εμφανίζεται η ένδειξη “Signature validity is UNKNOWN”, πράγμα που σημαίνει ότι η εγκυρότητα της υπογραφής είναι άγνωστη (δηλαδή δεν επιβεβαιώνεται) και “Signing time is from the clock on the signer’s computer”, δηλαδή η ώρα της υπογραφής είναι από το ρολόι του Η/Υ του υπογράφοντος. Περαιτέρω, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, όταν επιλέγεται το πεδίο «Show

Signer's Certificate» και στη συνέχεια το πεδίο «Summary», εμφανίζεται η ένδειξη «The selected certificate has errors: Not time valid», που σημαίνει ότι δεν υπάρχει έγκυρος χρόνος του πιστοποιητικού υπογραφής. Οι προβαλλόμενες αιτιάσεις της προσφεύγουσας στο πλαίσιο του υπόψη λόγου είναι απορριπτικές ως αβάσιμες και τούτο διότι από κανέναν όρο της διακήρυξης δεν απαιτείται οι εγγυήσεις συμμετοχής να είναι επί ποινή απόρριψης της προσφοράς ψηφιακά υπογεγραμμένες (**πρβλ. ΑΕΠΠ 1213/2021**). Ειδικότερα: Στο άρθρο **2.1.5. της διακήρυξης** ορίζεται ότι: «Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/2016 (Α'13) , που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. **Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε.** ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Η περ. αα'

του προηγούμενου εδαφίου ζ' δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων. **Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους**». Περαιτέρω, στον **2.2.2 όρο της διακήρυξης** προβλέπεται ότι: «2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ύψους 2% επί της αξίας του συνόλου του ενδεικτικού προϋπολογισμού χωρίς το Φ.Π.Α., ήτοι 30.004,70 ευρώ (τριάντα χιλιάδες τέσσερα ευρώ και εβδομήντα λεπτά)..... Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι έντεκα (11) μήνες άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. **Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού...**». Σύμφωνα δε με τον υπ' αριθμόν **2.4.3. όρο της διακήρυξης**: «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ) και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης...». Από τους προδιαληφθέντες όρους της διακήρυξης, προκύπτει ότι με την προσφορά υποβάλλονται ηλεκτρονικά, εντός του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής, επί ποινή αποκλεισμού, το ΕΕΕΣ και η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. **Το δε περιεχόμενο της εγγυητικής επιστολής περιγράφεται αναλυτικά στο άρθρο 2.1.5 της Διακήρυξης**. Περαιτέρω, στους ανωτέρω όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι εντός τριών ημερών από την ηλεκτρονική

υποβολή του φακέλου προσφοράς η υποβολή πρωτότυπης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, ωστόσο, από την υποχρέωση αυτή απαλλάσσεται ο διαγωνιζόμενος, ο οποίος έχει εκδώσει και υποβάλει ηλεκτρονικά εγγυητική επιστολή ηλεκτρονικής έκδοσης (όπως εν προκειμένω εγγύηση του ΤΜΕΔΕ). Ωστόσο, από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης ουδόλως προκύπτει ότι οι ηλεκτρονικές εγγυητικές επιστολές απαιτείται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένες (βλ. και ΑΕΠΠ 1213/2021). Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε την με αριθμό e-147221/24.05.2022 εγγυητική επιστολή εκδόσεως του ΤΜΕΔΕ, η εγκυρότητα της οποίας ελέγχθηκε από την Επιτροπή του διαγωνισμού. Συγκεκριμένα, όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 28-7-2022 Πρακτικό, η Επιτροπή του διαγωνισμού **«έλεγε τις εγγυητικές επιστολές και διαπίστωσε την εγκυρότητά της, μετά και την απάντηση των οργανισμών έκδοσης αυτών»**, αναφέροντας ότι εκ μέρους της παρεμβαίνουσας υποβλήθηκε η e-147221/24.05.2022 εγγύηση συμμετοχής. Καθίσταται, λοιπόν, προφανές ότι η γνησιότητα και η ορθότητα των εγγυητικών συμμετοχής έχει ελεγχθεί και επιβεβαιωθεί από την ίδια την αναθέτουσα αρχή. Επιπλέον, όπως βασίμως προβάλλει η παρεμβαίνουσα, στην υποβληθείσα εγγυητική επιστολή συμμετοχής έχει τεθεί μοναδικό QR code, που πιστοποιεί την εγκυρότητά της **(ΔΕφΘεσ/νίκης 410/2022, πρβλ ΔΕφΑθ)**. Όπως, άλλωστε, έχει κριθεί σχετικώς (πρβλ. ΣτΕ 678/2020) *«Όταν κατά τους οικείους όρους της διακήρυξης δεν προβλέπεται ρητώς, και δη επί ποινή αποκλεισμού, ότι συγκεκριμένο δικαιολογητικό του οικονομικού φορέα πρέπει να φέρει, κατά την ηλεκτρονική υποβολή του, ψηφιακή/ηλεκτρονική υπογραφή, τότε η υποβολή, ηλεκτρονικώς, ιδιοχείρως υπογεγραμμένων, σαρωμένων εγγράφων, είναι παραδεκτή, τούτο δε, ειδικά όταν δεν αμφισβητείται η γνησιότητα των επίμαχων δικαιολογητικών ούτε η ακρίβεια των δηλουμένων με αυτά στοιχείων, ώστε μάλιστα να τίθεται και ζήτημα λυσιτελούς επίκλησης του τυχόν απαραδέκτου του ως άνω τρόπου υποβολής. ...»*. Κατόπιν των ανωτέρω, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής δεν φέρει έγκυρη ψηφιακή υπογραφή είναι απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος, καθώς από κανένα όρο της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι οι εγγυήσεις συμμετοχής πρέπει να φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Άρα, ο **έβδομος** λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

20. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, κατά το σκεπτικό. Η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ακυρωθεί κατά το σκεπτικό και δη κατά το μέρος που, κατ' αποδοχή του τρίτου λόγου της προσφυγής, έκανε άνευ ετέρου δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας ... και χωρίς την προηγούμενη κλήση τους προς παροχή διευκρινίσεων κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, αναπέμπει δε την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να προβεί στις δέουσες ενέργειες.

21. Επειδή σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Δέχεται την παρέμβαση, κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. 324/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθώς και την ενσωματωμένη σε αυτήν υπ' αριθ. 272/2022 απόφαση, κατά το σκεπτικό της παρούσας, δηλαδή κατά το μέρος που κατ' αποδοχή του τρίτου λόγου της προσφυγής, έγινε άνευ ετέρου δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας ... και χωρίς την προηγούμενη κλήση τους προς παροχή διευκρινίσεων κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 3 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ