

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 3 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 28/12/2022 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1892/29-12-2022 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στο ..., ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά του ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου.

-Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στον ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση: α) της απόφασης της Υπηρεσιακής Γραμματέως της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 6312/16.12.2022 και με θέμα: «Έγκριση του υπ' αρ. 23/2022 πρακτικού της τριμελούς επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης διαγωνισμών και κατακύρωση του αποτελέσματος για το Τμήμα 3 του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των κοινοτικών ορίων που διενεργήθηκε με την με αριθ. .../04.08.2022 (...) διακήρυξη για την ανάθεση της σύμβασης '...', στο πλαίσιο του έργου ..., Βελτιώνοντας την ενεργειακή απόδοση: Επίδειξη σε δημόσια κτήρια, "...", το οποίο υλοποιείται μέσω του Προγράμματος Διασυνοριακής Συνεργασίας INTERREG IPA '...'» και β) της απόφασης του ίδιου οργάνου με αριθμό 5804/23.11.2022 και με θέμα: «Έγκριση των υπ' αρ. 8 και 13/2022 πρακτικών της τριμελούς επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης διαγωνισμών που αφορούν τα δύο πρώτα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης και ανάδειξη προσωρινού αναδόχου για το Τμήμα 3 του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των κοινοτικών ορίων που διενεργήθηκε με την με αριθ. .../04.08.2022 (...) διακήρυξη για την ανάθεση της σύμβασης '...', στο πλαίσιο του έργου ..., Βελτιώνοντας την ενεργειακή απόδοση: Επίδειξη

Αριθμός απόφασης: 283/2023

σε δημόσια κτήρια, "...", το οποίο υλοποιείται μέσω του Προγράμματος Διασυνοριακής Συνεργασίας INTERREG IPA '...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία ποσού 15.453,50 ευρώ του Τμήματος 3 της σύμβασης που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. .../4.8.2022 προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «...» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 215.207,20 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται σε τέσσερα τμήματα, μεταξύ των οποίων και το Τμήμα 3 με αντικείμενο την προμήθεια φωτιστικών με λαμπτήρα LED, ειδικών χώρων, διακοσμητικών, εκτιμώμενης αξίας 15.453,50 πλέον ΦΠΑ 24% (CPV-...). Στον διαγωνισμό γίνονταν δεκτές προσφορές: α) για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών των τεσσάρων (4) τμημάτων, β) για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών του κάθε τμήματος ξεχωριστά, γ) για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών σε όσα τμήματα επιλεγούν από τον υποψήφιο ανάδοχο. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 04/08/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 8/11/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός για το επίμαχο τμήμα με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής ανά τμήμα και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 8/9/2022.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το Τμήμα 3 η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό της Επιτροπής με αριθμό 8/2022 σχετικά με την αποσφράγιση και αξιολόγηση

Αριθμός απόφασης: 283/2023

δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών του Τμήματος 3, απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας λόγω μη πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα ως μειοδότη. Με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης και αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα οριστική ανάδοχος της σύμβασης. Αμφότερες οι προσβαλλόμενες αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 19/12/2022.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού.

5. Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους ακύρωσης των προσβαλλόμενων κατά το μέρος τους, με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της από τον διαγωνισμό.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στην παρεμβαίνουσα στις 30/12/2022 και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής στις 12/1/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση στις 9/1/2023, νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον επιδιώκοντας τη διατήρηση της ισχύος της απόφασης αποκλεισμού της προσφεύγουσας από τον διαγωνισμό.

8. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζει, σχετικά με τα τιθέμενα ζητήματα, τα εξής: «3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών. 3.1.2.1. Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών... Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες

Αριθμός απόφασης: 283/2023

οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. ... 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα Παραρτήματα I, II, III της παρούσας, 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 στα ως άνω Παραρτήματα. ... 2. Πίνακες συμμόρφωσης σύμφωνα με το ομώνυμο Παράρτημα III. Ανά τμήμα παράγεται ένα αρχείο σε μορφή pdf, που περιλαμβάνει τους πίνακες συμμόρφωσης όλων των ειδών που απαρτίζουν το τμήμα, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Το αρχείο αυτό συνοδεύεται από το σύνολο του έντυπου υλικού στο οποίο παραπέμπει ο προσφέρων κατά την συμπλήρωση του Πίνακα συμμόρφωσης ανά είδος προς εξακρίβωση της πλήρωσης των προδιαγραφών. ... ΤΜΗΜΑ Γ : ΦΩΤΙΣΤΙΚΑ ΜΕ ΛΑΜΠΤΗΡΕΣ LED, ΕΙΔΙΚΩΝ ΧΩΡΩΝ, ΔΙΑΚΟΣΜΗΤΙΚΑ. ... Ο τύπος EX1 πρόκειται για φωτιστικό οροφής με λαμπτήρα LED με ανάρτηση, κατασκευασμένο από opal φουσητό τριπλό γυαλί, με κρέμαση (ηλεκτρικού καλωδίου και μεταλλικού σύρματος ανάρτησης) 3m. Το φωτιστικό δέχεται 6 λαμπτήρες G9 LED 2.2 W/200 lumen, σε θερμοκρασία 3000 K. Λόγω του υλικού κατασκευής του φωτιστικού, η απόδοση φωτισμού στο χώρο είναι διάχυτη. ... Συνολική μέγιστη ισχύς λαμπτήρα 2.2W, Φωτεινή ροή φωτιστικού σώματος 6 x 200 lm = 1200lm».

Αριθμός απόφασης: 283/2023

9. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η απόφαση αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό, χωρίς να κληθεί να παράσχει διευκρινίσεις, σύμφωνα με το άρθρο 102 ν. 4412/2016 σχετικά με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερόμενου είδους, είναι ακυρωτέα. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα αμφισβητεί την απόφαση αποκλεισμού της με την αιτιολογία ότι το φωτιστικό σώματος τύπου EX1 που προσέφερε δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, διότι έχει ισχύ 18W, ενώ η Διακήρυξη απαιτεί μέγιστη ισχύ 13,2W, προβάλλοντας ότι η μέγιστη ισχύς του φωτιστικού εξαρτάται από τους λαμπτήρες που το συνοδεύουν. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η ισχύς του προσφερόμενου φωτιστικού, το οποίο φέρει τρεις υποδοχές για λαμπτήρες, ανέρχεται σε 18W μόνο εάν τοποθετηθούν τρεις (3) λαμπτήρες των 6W, ενώ, αντιθέτως με την τοποθέτηση του προσφερόμενου λαμπτήρα με κωδικό ... και κατανάλωση 4W, η ισχύς του φωτιστικού ανέρχεται σε 12W. Τέλος, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε, πριν την αποκλείσει, να ζητήσει διευκρινίσει σχετικά με το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς της.

10. Ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος, διότι, ανεξαρτήτως των ειδικότερων τεχνικών προδιαγραφών του υπό προμήθεια είδους, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα προσέφερε με την τεχνική προσφορά της το είδος EX1 με τον λαμπτήρα με κωδικό ..., και όχι με τον λαμπτήρα με κωδικό ..., στον οποίο αναφέρεται με την προσφυγή της. Ειδικότερα, στον υποβληθέντα πίνακα συμμόρφωσης (αρχείο «5. ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΜΗΜΑ 3») η προσφεύγουσα παραπέμπει, για την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του προσφερόμενου είδους EX1 στο αρχείο με τίτλο «18.EX1», στο οποίο αναφέρεται ότι η ισχύς του φωτιστικού ανέρχεται σε 3X6W («Power 3X6W») και ότι το φωτιστικό συνοδεύεται από τον λαμπτήρα με κωδικό Με αυτό το δεδομένο, όπως βάσιμα υποστηρίζουν η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα, ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας είναι σύμφωνος με τη Διακήρυξη, διότι από την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας προκύπτει ότι η μέγιστη ισχύς του προσφερόμενου είδους υπερβαίνει τη μέγιστη απαιτούμενη από τη Διακήρυξη (18W έναντι 13,2W).

Αριθμός απόφασης: 283/2023

11. Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την καλέσει να διευκρινίσει την προσφορά της πρωτίστως, διότι η προσφορά της δεν παρουσιάζει κάποια ασάφεια ή επουσιώδη έλλειψη, αλλά με αυτήν έχει προσφερθεί συγκεκριμένο προϊόν και έχουν δηλωθεί τεχνικά χαρακτηριστικά που δεν πληρούν τις προδιαγραφές της Διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση, τυχόν παροχή διευκρινίσεων από την προσφεύγουσα, οι οποίες θα συνίσταντο, όπως ισχυρίζεται με την προδικαστική προσφυγή, στη δήλωση λαμπτήρα διαφορετικού από τον αναφερόμενο στην τεχνική προσφορά της, δεν είναι σύμφωνη με τις διατάξεις του άρθρου 3.1.2.1. της Διακήρυξης και 102 ν. 4412/2016, διότι θα συνεπαγόταν ανεπίτρεπτη τροποποίηση της τεχνικής προσφοράς της, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της.

12. Ενόψει των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η παρέμβαση να γίνει δεκτή και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 20 Φεβρουαρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ