

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 02 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22.01.202 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 99/25.01.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθούν η υπ' αριθμ. .../2022 κατακυρωτική απόφαση και η υπ' αριθμ. .../2022 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία ενσωματώνεται στην πρώτη, κατά το μέρος που κρίθηκε μ' αυτές αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ανακηρύχθηκε ανάδοχος της ομάδας Β του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής προκύπτει πως έχει καταβληθεί το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... ποσού 600,00 €, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. .../9-6-2022 διακήρυξη (ΑΔΑΜ: ...) της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάθεση της προμήθειας της πράξης με τίτλο: «ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΒΙΟΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ...» - ΥΠΟΕΡΓΟ 1: «ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΚΑΔΩΝ ...» -

ΥΠΟΕΡΓΟ 2: «ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ Α/Φ ΟΧΗΜΑ ΒΙΟΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ...». Ο εν λόγω διαγωνισμός αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ με αριθμό συστήματος: Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια εξοπλισμού κάδων για τη χωριστή συλλογή βιοαποβλήτων, καθώς και η προμήθεια οχήματος για τη μεταφορά βιοαποβλήτων. Η σύμβαση αυτή υποδιαιρείται σε τέσσερα τμήματα (Ομάδες), ενώ η εκτιμώμενη αξία εκάστου τμήματος (ομάδας) ανέρχεται: Α. Για την ομάδα Α, στην οποία περιλαμβάνεται η προμήθεια απορριμματοφόρου τύπου πρέσας 6κμ, σε 140.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24%. Β. Για την ομάδα Β, στην οποία περιλαμβάνεται η προμήθεια: 1) 512 κάδων οικιακής κομποστοποίησης 300 λίτρων με εργαλείο ανάδευσης κομπόστ και 2) 2.107 καφέ κάδων βιοαποβλήτων κουζίνας πλαστικών 10 lt, σε 72.270,00€ πλέον ΦΠΑ 24%. Γ. Για την ομάδα Γ, στην οποία περιλαμβάνεται η προμήθεια: 1) 146 εξωτερικών καφέ κάδων βιοαποβλήτων πλαστικών 120 lt, 2) 27 εξωτερικών καφέ κάδων βιοαποβλήτων πλαστικών 240 lt και 3) 9 εξωτερικών καφέ κάδων βιοαποβλήτων πλαστικών 360 lt, σε 9.775,00€ πλέον ΦΠΑ 24%. Δ. Για την ομάδα Δ, στην οποία περιλαμβάνεται η προμήθεια 38.280 κομποστοποιήσιμων σακουλών για κάδο κουζίνας 10 lt, σε 6.124,80€ πλέον ΦΠΑ 24%. Δηλαδή, η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 228.169,80€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, και στο ποσό των 282.930,55€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Προσφορές υποβάλλονταν (για την συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε τμήματος/ομάδας) για ένα ή περισσότερα από τα ανωτέρω τμήματα/ομάδες και ο μέγιστος αριθμός τμημάτων που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε τέσσερα, ήτοι το σύνολο προμήθειας.

3. Επειδή, για το τμήμα/ομάδα Β του εν λόγω διαγωνισμού υπέβαλαν προσφορά, εκτός της προσφεύγουσας, οι οικονομικοί φορείς «...» και «...». Η επιτροπή διαγωνισμού, αφού εξέτασε τις εγγυήσεις συμμετοχής και των τριών οικονομικών φορέων και διαπίστωσε την ορθή υποβολή και την εγκυρότητά τους, προέβη ακολούθως στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και εν συνεχεία των τεχνικών προσφορών, τις οποίες έκρινε ως ορθές. Εν συνεχεία, η επιτροπή αποσφράγισε τις οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων. Πρώτη κατά σειρά μειοδοσίας κατετάγη η εταιρεία «...» (στο εξής ...), με ποσό οικονομικής προσφοράς 32.197,23€, άνευ ΦΠΑ, ενώ η προσφεύγουσα κατετάγη δεύτερη με ποσό οικονομικής προσφοράς 34.535,45€ άνευ ΦΠΑ. Η

εταιρεία «...» κατετάγη τρίτη με ποσό οικονομικής προσφοράς 38.596,60€, πλέον ΦΠΑ. Κατόπιν των ανωτέρω, η επιτροπή εισηγήθηκε για την ομάδα Β της δημοπρατούμενης προμήθειας, την αποδοχή των προσφορών και των τριών οικονομικών φορέων και την ανάδειξη της εταιρίας ... ως προσωρινής αναδόχου του τμήματος (Ομάδας) Β του διαγωνισμού. Τα ως άνω πρακτικά εγκρίθηκαν με την υπ' αριθμ. .../2022 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία ενσωματώνεται στην απόφαση κατακύρωσης. Ακολούθως, η αναθέτουσα αρχή μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, με το αριθμ. πρωτ. .../15-11-2022 έγγραφό της, κάλεσε την ως άνω προσωρινή μειοδότη «...» να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία υπέβαλε στις 22-11-2022. Κατόπιν ελέγχου και αξιολόγησης των ανωτέρω δικαιολογητικών κατακύρωσης, η επιτροπή διαγωνισμού εισηγήθηκε την κατακύρωση του τμήματος/ομάδας Β του διαγωνισμού στην ως άνω εταιρεία. Με την υπ' αριθμόν .../2022 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το ανωτέρω πρακτικό και αποφασίστηκε η οριστική κατακύρωση του τμήματος/ομάδας Β της σύμβασης στην εταιρεία «...». Στην απόφαση αυτή ενσωματώνεται, σύμφωνα με το άρθρο 100 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3.1 και 3.3.1 της διακήρυξης, και η υπ' αριθμ. .../2022 απόφαση της οικονομικής επιτροπής.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 12.01.2023, ασκήθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα η υπό κρίση προσφυγή στις 22.01.2023, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδαφ. α' και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και με σαφές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία αναδείχθηκε ανάδοχος του τμήματος Β η εταιρεία «...».

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 23.01.2023 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της, πλην όμως δεν απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της προς αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας, παρότι κλήθηκε νομίμως προς τούτο με την υπ' αριθμ.

.../2023 πράξη του Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου. Επίσης δεν ασκήθηκε κάποια παρέμβαση κατά της υπό κρίση προσφυγής.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής της ισχυρίζεται ότι πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «...» λόγω μη απόδειξης συμμόρφωσης με τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές, κατά παράβαση του άρθρου 91 του Ν. 4412/2016 και των όρων 2.4.6 και 2.4.3.2. της διακήρυξης. Ειδικότερα αναφέρει ότι η ως άνω εταιρεία δεν έχει προσκομίσει με την προσφορά της, ως όφειλε, φύλλο ιδιοτήτων πρώτης ύλης για τα δύο προσφερόμενα εκ μέρους της είδη, ήτοι για τους οικιακούς κομποστοποιητές 300L και τους κάδους κουζίνας 10L. Περαιτέρω, με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προσφυγής ισχυρίζεται ότι το προσφερόμενο από την ως άνω εταιρεία είδος των κάδων κουζίνας 10L δεν συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και των παραρτημάτων της, αφού το υλικό κατασκευής των κάδων δεν είναι 100% παρθένο πολυπροπυλένιο, αλλά ανακυκλωμένο πλαστικό, ενώ δεν αποδεικνύονται ούτε οι λοιπές απαιτούμενες ιδιότητές του.

7. Επειδή, κατόπιν της μη αποστολής απόψεων της αναθέτουσας αρχής συνδυαστικά με το γεγονός ότι δεν ασκήθηκε κάποια παρέμβαση, συνάγεται τεκμήριο ομολογίας του περιεχομένου της υπό κρίση προσφυγής σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 2 του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τους ανωτέρω δύο λόγους: Το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης «Τεχνική Προσφορά» ορίζει ότι: «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος IV 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. Στην τεχνική τους προσφορά, οι οικονομικοί φορείς συμπεριλαμβάνουν όλα τα στοιχεία που ζητούνται στις Τεχνικές Προδιαγραφές, τη Συγγραφή Υποχρεώσεων και τα Φύλλα Συμμόρφωσης του Παραρτήματος IV που συνοδεύει την παρούσα διακήρυξη...*». Περαιτέρω, για

τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προϊόντος «ΟΙΚΙΑΚΟΙ ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΤΕΣ ΧΩΡΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ ~300L ΜΕ ΠΑΡΕΛΚΟΜΕΝΟ ΑΝΑΔΕΥΤΗΡΑ ΧΕΙΡΟΣ» του τμήματος Β ορίζεται στην παράγραφο 2.3 του φύλλου συμμόρφωσης (Πίνακας Π1Α-2) του παραρτήματος IV (σελίδες 86-87 της διακήρυξης ότι: *«Το σώμα του κάδου θα διασφαλίζει υψηλή αντοχή στις καταπονήσεις και τις παραμορφώσεις, καθώς και ανθεκτικότητα σε απότομες θερμοκρασιακές μεταβολές (ψύχος, ζέστη), επίδραση της ηλιακής ακτινοβολίας UV και χημικές επιδράσεις. (προς απόδειξη να προσκομιστεί το φύλλο ιδιοτήτων της πρώτης ύλης)»*).

Για τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προϊόντος «ΚΑΔΟΙ ΚΟΥΖΙΝΑΣ 10L», στην παράγραφο 2.2 του φύλλου συμμόρφωσης (Πίνακας Π1Α-2) του παραρτήματος IV (σελίδα 89 της διακήρυξης), ως προς το υλικό κατασκευής του είδους αναφέρεται η εξής απαίτηση: *«Θα πρέπει να είναι κατασκευασμένοι από 100% παρθένο πολυπροπυλένιο, ή πολυαιθυλένιο που να έχει εμπλουτισθεί με ειδικά πρόσθετα για να προφυλάσσονται αποτελεσματικά από απότομες θερμοκρασιακές μεταβολές (μεγάλο ψύχος ή ζέστη), επίδραση της ηλιακής ακτινοβολίας UV και χημικές επιδράσεις (προς απόδειξη να προσκομιστεί το φύλλο ιδιοτήτων της πρώτης ύλης)»*.

Όσον αφορά τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής πρέπει να επισημανθούν τα ακόλουθα: Όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η εταιρεία «...» για την πλήρωση των προαναφερθέντων τεχνικών απαιτήσεων της διακήρυξης σχετικά με τους κομποστοποιητές 300 λίτρων και κάδων κουζίνας 10 λίτρων, κατέθεσε το υπ' αριθμ. ../2020 πιστοποιητικό από το οποίο προκύπτει ότι τα προσφερόμενα από αυτήν είδη έχουν κατασκευαστεί σχεδόν εξ ολοκλήρου από ανακυκλωμένο υλικό και όχι από 100% παρθένο υλικό όπως απαιτείται για το είδος «Κάδοι κουζίνας 10L». Επίσης, δεν αποδεικνύονται και για τα δύο προαναφερόμενα είδη οι λοιπές ιδιότητες του υλικού, όπως η υψηλή αντοχή στις καταπονήσεις, τις παραμορφώσεις και η ανθεκτικότητα σε απότομες θερμοκρασιακές μεταβολές (ψύχος, ζέστη), στην επίδραση της ηλιακής ακτινοβολίας και στις χημικές επιδράσεις. Επομένως, με το κατατεθέν εξ αυτής πιστοποιητικό δεν αποδεικνύονται οι λοιπές ιδιότητες του υλικού που απαιτούνται από τις παραγράφους 2.2 και 2.3 του σχετικού φύλλου συμμόρφωσης του παραρτήματος IV της διακήρυξης και ως

εκ τούτου η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί γενομένου δεκτού του πρώτου λόγου.

Όσον αφορά τον δεύτερο λόγο πρέπει να επισημανθούν τα ακόλουθα: Όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η εταιρεία «...» κατέθεσε το υπ' αριθμ. .../2020 πιστοποιητικό, από το οποίο προκύπτει ότι οι προσφερόμενοι από αυτήν κάδοι κουζίνας 10 λίτρων κατασκευάζονται από ανακυκλωμένο υλικό και όχι από 100% παρθένο υλικό, όπως απαιτείται από την παράγραφο 2.2 του φύλλου συμμόρφωσης. Επίσης, δεν προκύπτουν οι λοιπές ιδιότητες του υλικού, όπως ο εμπλουτισμός του με ειδικά πρόσθετα για να προφυλάσσονται οι κάδοι αποτελεσματικά από απότομες θερμοκρασιακές μεταβολές (μεγάλο ψύχος ή ζέστη), επίδραση της ηλιακής ακτινοβολίας UV και χημικές επιδράσεις. Επομένως, με το κατατεθέν εξ αυτής πιστοποιητικό δεν αποδεικνύονται οι απαιτήσεις της παραγράφου 2.2 του σχετικού φύλλου συμμόρφωσης του παραρτήματος IV της διακήρυξης και ως εκ τούτου η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί γενομένου δεκτού και του δεύτερου λόγου.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή.

10. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που κρίθηκε μ' αυτές αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ανακηρύχθηκε ανάδοχος της ομάδας Β του διαγωνισμού, σύμφωνα με τα αναφερόμενα ειδικότερα στο σκεπτικό της παρούσας απόφασης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 02 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 21 Μαρτίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός απόφασης: 435/2023

Ο Πρόεδρος

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η Γραμματέας

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ