

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 3 Σεπτεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα - Μαρία Δρακονταειδή και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.07.2019 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 991/12.08.2019 Προδικαστική Προσφυγή, της Ιδιωτικής Κεφαλαιουχικής Εταιρείας με την επωνυμία «», που εδρεύει στην, επί τηςαρ. και αρ., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του και(.....) και δη κατά της υπ' αριθμ. 1819037292/03.07.2019 απόφασης του(.....) του, με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό του διαγωνισμού με αντικείμενο τη προμήθεια και εγκατάσταση δύο αντλιών θερμότητας και κεντρικών κλιματιστικών μονάδων (Κ.Κ.Μ.) για τα εργαστήρια Πειραματικής Χειρουργικής και Ανατομικής στην, προϋπολογισμού 403.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σύμφωνα με την οποία κατά πρώτον έγιναν αποδεκτές όλες οι υποβληθείσες τεχνικές και οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων φορέων, πλην της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας και και κατά δεύτερον ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος η συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «» (.....), ενώ η συμμετέχουσα και ήδη προσφεύγουσα εταιρεία κατετάγη δεύτερη κατά σειρά αξιολόγησης, βάσει της προσφερόμενης τιμής.

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

Με τη Προδικαστική της Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση καθ' ο μέρος της έγινε δεκτή, ως ορθή, πλήρης και επαρκής, η υποβληθείσα τεχνική προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας «» (.....), δεδομένου ότι, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της, η υποβληθείσα τεχνική προσφορά της ως άνω εταιρείας δεν ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις και δεν είναι σύμφωνη με τα οριζόμενα στην οικεία Διακήρυξη, για τους ειδικότερους αναφερόμενους στη προσφυγή της λόγους.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, το (Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών) με τον με ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ: και συστημικό α/α στο ΕΣΗΔΗΣ Διακήρυξη, προκήρυξε ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία για την επιλογή αναδόχου για την προμήθεια με τίτλο «Προμήθεια και εγκατάσταση δύο αντλιών θερμότητας και κεντρικών κλιματιστικών μονάδων (Κ.Κ.Μ.) για τα εργαστήρια Πειραματικής Χειρουργικής και Ανατομικής στην», εκτιμώμενης αξίας 325.000,00€ πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής. Αναλυτική δε περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στα ΤΕΥΧΗ - Προδιαγραφές - Τεχνικά χαρακτηριστικά και Προϋπολογισμός της εν λόγω διακήρυξης.

2. Επειδή, ο ως άνω διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, άνευ ΦΠΑ, (325.000,00€), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή προκήρυξης της σύμβασης για δημοσίευση στην επίσημη εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται δε συναφώς και στις διατάξεις του Ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. γ', 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. γ', 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017, καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό) ποσού 1.625,00€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία της προκείμενης σύμβασης ανέρχεται συνολικά σε 325.000,00€.

4. Επειδή, στην υπό εξέταση προσφυγή της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως διά της προσβαλλομένης η αναθέτουσα αρχή ανακήρυξε προσωρινό ανάδοχο της οικείας σύμβασης έτερο συμμετέχοντα, πλην της ίδιας καθώς η υποβληθείσα τεχνική προσφορά του επιλεγέντος, ως προσωρινού μειοδότη, με την επωνυμία «..... (.....)», δεν πληροί τις προϋποθέσεις και όρους της διακήρυξης, δεδομένου ότι ο υποβληθείς από μέρος του ως εξοπλισμός που θα χρησιμοποιηθεί για την υλοποίηση της διακηρυχθείσας προμήθειας, παρουσιάζει σημαντικές αποκλίσεις από τα αξιωθέντα στην υπόψη διακήρυξη, γεγονός άλλωστε που ομολογείται ρητώς και στο 1ο πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του ως άνω διαγωνισμού με ημερομηνία 14.03.2019 (υποφάκελοι δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικής προσφοράς), αλλά αντιθέτως επελέγη μη νόμιμα μόνο βάσει της χαμηλής οικονομικής προσφοράς του, παρόλο που οι τεχνικές προδιαγραφές του προσφερθέντος εξοπλισμού του δεν είναι σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης. Παραπονείται περαιτέρω η προσφεύγουσα ότι η τεχνική προσφορά του ως άνω αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου έπρεπε να είχε εξ αρχής απορριφθεί, ως μη πληρούσα τα κριτήρια της προκηρυχθείσας προμήθειας και κατά συνέπεια το έργο να κατακυρωνόταν στην ίδια, που η προσφορά της πληροί τις ορισθείσες τεχνικές προδιαγραφές

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

και είναι 2η κατά σειρά αξιολόγησης, βάσει της οικονομικής προσφοράς της, έναντι της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας

5. Επειδή, η προσφεύγουσα συγκεκριμένα ισχυρίζεται ότι α) καθώς σύμφωνα με τα ειδικότερα αναγραφόμενα στο έντυπο της διακήρυξης «ΦΥΛΛΟ_ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗ_ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ_B», το ορισθέν αποδεκτό εύρος της θερμικής απόδοσης της προσφερόμενης αντλίας κατά, ανέρχεται σε $190\text{kW} \pm 5\%$ ήτοι εύρους από $180,5\text{kW}$ έως $199,5\text{kW}$, η θερμική απόδοση της αντλίας θερμότητας RHOSS WinPack THAEBY 4170, που προσφέρει η ανακηρυχθείσα ως προσωρινή μειοδότηρια εταιρεία, όπως προκύπτει από το έντυπο ΤΕΧΝΙΚΗ_ΕΠΙΛΟΓΗ-2 (σελίδα 3) που υποβάλλει, υπολείπεται σημαντικά του απαιτούμενου ορίου και ανέρχεται σε $170,4\text{kW}$ (απόκλιση $>10\%$ από την απαιτούμενη ονομαστική 190kW της διακήρυξης), β) ομοίως καθόσον σύμφωνα με τα ορισθέντα στο έντυπο της οικείας διακήρυξης ως άνω «ΦΥΛΛΟ_ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗ_ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ_B» και συγκεκριμένα στο εδάφιο 1.1.9, όπου ορίζεται «Η μονάδα θα πρέπει να είναι σε θέση να ξεκινά την λειτουργία της σε ψύξη, με θερμοκρασία νερού στην είσοδο του εξαμιστή τουλάχιστον 40°C », όπως προκύπτει από την παραπομπή που αναφέρεται ως τεκμηρίωση στο φύλλο συμμόρφωσης της συμμετέχουσας εταιρείας, η εν λόγω προδιαγραφή δεν καλύπτεται, διότι στο υποβληθέν από αυτή έντυπο «ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΓΧΕΙΡΙΔΙΟ-2 TCAEY-THA EY-2110-4340-SE-A- WINPACK SINGED.pdf» (σελ. 32/72) αναγράφεται ότι η μέγιστη επιτρεπόμενη είσοδος του νερού ανέρχεται σε 23°C . Δεδομένων των ως άνω πλημμελειών της προσφοράς της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» (.....), υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι παρανόμως εγκρίθηκε η ανάδειξη της σε προσωρινή ανάδοχο, αφού δεν πληροί και μάλιστα καθ' ομολογία και της ίδιας της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, τα απαιτούμενα στη Διακήρυξη. Ειδικότερα δε στο Φύλλο Συμμόρφωσης των συμβατικών τευχών αναφέρεται συναφώς: «Όλες οι απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών - απαιτήσεων είναι ουσιώδεις και απαραίτητες και είναι οι κατ' ελάχιστες απαιτούμενες Προσφορές που δεν καλύπτουν τους απαραίτους και στοιχειώδεις όρους απορρίπτονται ως

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

απαράδεκτες» αλλά και επιπλέον σύμφωνα με τον όρο 2.4.6 της Διακήρυξης, με τίτλο Λόγοι απόρριψης προσφορών, «η Αναθέτουσα Αρχή, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ... θ) η οποία 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».

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή την 29.08.2019 αποστέλλει τις απόψεις της, αιτούμενη την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής.

7. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της οικείας διακήρυξης: «... Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα: -η προκήρυξη -η παρούσα Διακήρυξη με τα Τεύχη που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής, ήτοι: - Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς Υπηρεσίας - Προϋπολογισμός - Τεχνικές Προδιαγραφές Μηχανημάτων - Τεχνική Περιγραφή - Φύλλο συμμόρφωσης - Σχέδιο Ιατρικής-Εργαστήριο Ανατομίας (κτήριο 4) -Σχέδιο Ιατρικής-Εργαστήριο Πειραματικής Χειρουργικής (κτήριο 17) -το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ] -οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά [...] 2.4.3.2. Φάκελος Τεχνικής Προσφοράς Ο φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς, επί ποινή αποκλεισμού, περιλαμβάνει: Το Φύλλο Συμμόρφωσης-Παράρτημα Α και Παράρτημα Β που επισυνάπτεται, το οποίο οι οικονομικοί φορείς συμπληρώνουν σύμφωνα με τις οδηγίες που το συνοδεύουν και το υποβάλλουν σε μορφή .pdf αρχείου ψηφιακά υπογεγραμμένου. Το παραπάνω φύλλο συμμόρφωσης πρέπει να συνοδεύεται από τεχνικά εγχειρίδια των προσφερόμενων ειδών, στα οποία να σημειώνεται στη σχετική σελίδα και παράγραφο ή πίνακα, ο αντίστοιχος Α/Α του Φύλλου Συμμόρφωσης-Παράρτημα Α και Παράρτημα Β. Ιδίως για τον Α/Α 4.1.1 του Παραρτήματος Α του φύλλου συμμόρφωσης, η παραπομπή τεκμηρίωση θα πρέπει να συνοδεύεται από Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της επιχείρησης, στην οποία θα δηλώνεται ότι σε περίπτωση που ο οικονομικός

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

φορέας ανακηρυχθεί ανάδοχος δεσμεύεται για τα αναφερόμενα στον ανωτέρω Α/Α. Ομοίως και για τον Α/Α 4.1.1 του Παραρτήματος Β του φύλλου συμμόρφωσης, η παραπομπή τεκμηρίωση θα πρέπει να συνοδεύεται από Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της επιχείρησης, στην οποία θα δηλώνεται ότι σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας ανακηρυχθεί ανάδοχος δεσμεύεται για τα αναφερόμενα στον ανωτέρω Α/Α. [...] 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.(Περιεχόμενα Φακέλου "Δικαιολογητικά Συμμετοχής" και περιεχόμενα φακέλου "Τεχνική προσφορά"), 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 - Δικαιολογητικά 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, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ.γ της παρούσας (περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

μέλη ενώσεων. ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία 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».

8. Επειδή, περαιτέρω σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας αλλά και την απολύτως κρατούσα άποψη στην επιστήμη του διοικητικού δικαίου, η διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού συνιστά στο σύνολο της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεσμεύει τόσο την ίδια την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του ενωσιακού δικαίου και κυρίως των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οι οποίες διέπουν κάθε διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/ αρχές.

9. Επειδή, κατ'ακολουθίαν και ενόψει της ανάγκης διασφάλισης των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, επιβάλλεται η αναθέτουσα αρχή να περιγράφει με τρόπο απολύτως σαφή και ακριβή στη διακήρυξη και στα λοιπά συμβατικά τεύχη που τη συνοδεύουν τους όρους και τις πραγματικές συνθήκες, υπό τις οποίες θα κληθούν να υποβάλλουν προσφορά οι διαγωνιζόμενοι (ΔΕΚ C-31/87, Beentjes, C-87/94 Επιτροπή κατά Βελγίου, C-19/00 SIAC Construction, C-448/01, EVN AG, Wienstrom GmbH), δεσμευόμενη να αξιολογήσει τις προσφορές των διαγωνιζομένων, σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις που έχει ορίσει και χωρίς να δύναται a posteriori, να προβεί σε οποιαδήποτε συμπλήρωση ή τροποποίηση του περιεχομένου τους.

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

10. Επειδή, από τα ως άνω διαλαμβανόμενα καθώς και τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης (βλ. σκ. 7-9) προκύπτει ότι, η αναθέτουσα αρχή για την υπόψη διαγωνιστική διαδικασία είχε ορίσει ότι όλες οι απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών-απαιτήσεων είναι ουσιώδεις και απαραίτες και οι κατ' ελάχιστον απαιτούμενες. Μεταξύ των απαιτούμενων δε τεχνικών απαιτήσεων για την αντλία θερμότητας είναι να έχει «Ψυκτική απόδοση κατά Eurovent (kW): 170 +- 5% και Θερμική απόδοση κατά Eurovent (kW): 190 +- 5%», όπως επίσης στα επιπλέον χαρακτηριστικά λειτουργίας «η μονάδα πρέπει να είναι σε θέση να ξεκινά την λειτουργία της σε ψύξη με θερμοκρασία νερού στην είσοδο του εξαμιστή τουλάχιστον 40° C». Από την επισκόπηση δε των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και δη των εγγράφων της προσφοράς της συμμετέχουσας εταιρείας «» (.....), προκύπτει ότι στα υποβληθέντα από αυτή εγχειρίδια (ηλεκτρονικό αρχείο Εγχειρίδια-Προδιαγραφές-Διάφορα-1.rar) και στο ενταγμένο ηλεκτρονικό αρχείο που περιλαμβάνεται σε αυτά, το οποίο αναφέρει/ εμπειρικλείει τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προσφερόμενου προϊόντος/ αντλίας θερμότητας RHOSS WinPack THAEBY 4170, η αποτυπωθείσα Capacity (UNI EN 14511/2018) δηλαδή απόδοση σε kW ανέρχεται σε 165,6 όσον αφορά τη ψυκτική (cooling) και 170,4 όσον αφορά τη θερμική (heating). Βασίμως κατά συνέπεια ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω υπάρχει απόκλιση από τις ορισθείσες επί ποινή αποκλεισμού τεχνικές προδιαγραφές του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης. Ακόμη δε και στη περίπτωση που ήθελε υποτεθεί και γίνει αποδεκτό ότι η ως άνω απόκλιση δεν είναι της τάξης των > 10% από την απαιτούμενη ονομαστική 190kw της διακήρυξης, που υποστηρίζει η προσφεύγουσα, αλλά της τάξης των 7,9 kw, ήτοι 4%, από την αναφερόμενη στο φύλλο συμμόρφωσης, που διατυπώνει η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, δεν παύει να αποτελεί απόκλιση από τους κανονιστικού και επί ποινή αποκλεισμού περιεχομένου όρους της διακήρυξης, όπερ άλλωστε κατά το πρώτο σκέλος -της απόκλισης- συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή, ισχυριζόμενη ωστόσο ότι η απόκλιση τούτη όχι μόνο δεν

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

επηρεάζει τη σωστή λειτουργία του κλιματισμού στο χώρο του εργαστηρίου Ανατομίας αλλά υπερκαλύπτει τους ενεργειακούς βαθμούς απόδοσης. Αβασίμως και αλυσιτελώς εντούτοις η αναθέτουσα αρχή επιχειρηματολογεί υπέρ της υπεροχής του προσφερόμενου προϊόντος από τον αναδειχθέντα ως προσωρινό ανάδοχο, αφού στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της τυπικότητας δεσμεύεται και η ίδια η αναθέτουσα αρχή, υπό την έννοια ότι αξιολογεί εάν οι προσφορές των διαγωνιζομένων τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και, ως εν προκειμένω, την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές (βλ. σκ. 8).

11. Επειδή, εξάλλου η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει στο έγγραφο των απόψεων της ότι από την συνδυαστική εφαρμογή των όρων των σχετικών με τη λειτουργία μίας Αντλίας Θερμότητας και μίας Κεντρικής Κλιματιστικής Μονάδας (συγκεκριμένα της ΚΚΜ3) καθώς και της πιστοποιημένης απόδοσης κατά Eurovent όπως εμφανίζεται στην επίσημη ιστοσελίδα του οργανισμού, η εμφανιζόμενη υπερδιαστασιολόγηση του θερμαντικού στοιχείου για τη προσφερόμενη ΚΚΜ-3 της εξασφαλίζει επιπροσθέτως την πλήρη κάλυψη των απαιτήσεων θέρμανσης του χώρου σε εξωτερικές θερμοκρασίες κατά πολύ δυσμενέστερες από αυτές που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές του έργου. Οι ισχυρισμοί εντούτοις της αναθέτουσας αρχής ακόμη και στη περίπτωση που ήθελε γίνει δεκτό ότι πράγματι αφορούν σε (και αξιώνουν) ένα ανώτερο προσφερόμενο ποιοτικά προϊόν δεν μπορούν να γίνουν δεκτοί, αφού έρχονται σε αντίθεση με την νομιμότητα, αναγκαιότητα ή και σκοπιμότητα των ήδη τεθέντων όρων της διακήρυξης και δια τούτο δεν δύνανται να τύχουν παραδεκτής επίκλησης κατά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, πολλώ δε μάλλον από την ίδια την αναθέτουσα αρχή που απαραδέκτως εντέλει αμφισβητεί το κύρος τούτων των όρων της διακήρυξης, που η ίδια έθεσε (ΣΤΕ 2770/2013). Σε κάθε περίπτωση η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑΘ 1959/1970, ΕφΘεσ 501/1987) και για το λόγο αυτόν δεν δύναται στην υπό κρίση περίπτωση να ερμηνευθεί εις βάρος της συμμετέχουσας εταιρείας και ήδη προσφεύγουσας, κατά τα προαναφερόμενα, και να γίνει δεκτή εκ των υστέρων η κάλυψη προϋποθέσεων που εξ' αρχής δεν είχαν ρητά οριστεί, διά της αποδοχής της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη προσωρινής αναδόχου εταιρείας, καθώς εναργώς και ρητώς προκύπτει από τα συμβατικά τεύχη εν προκειμένω η απαίτηση για Θερμική απόδοση κατά Eurovent (kW): 190 +- 5%, η οποία και δεν πληρούται επακριβώς και σε αυτή την ορισθείσα κλίμακα μεγεθών από την τελευταία.

12. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η έτερη συμμετέχουσα και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος εταιρεία δεν συμμορφώνεται –με τη προσφορά της- με την τεθείσα προδιαγραφή όπου ορίζεται ότι «Η μονάδα θα πρέπει να είναι σε θέση να ξεκινά την λειτουργία της σε ψύξη, με θερμοκρασία νερού στην είσοδο του εξατμιστή τουλάχιστον 40°C», καθόσον από το υποβληθέν από αυτή έντυπο «ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΓΧΕΙΡΙΔΙΟ-2 ΤCΑΕΥ-ΤΗΑ ΕΥ-2110-4340-SE-A- WINPACK SINGED.pdf» προκύπτει ότι η μέγιστη επιτρεπόμενη είσοδος του νερού ανέρχεται σε 23°C. Από την επισκόπηση δε των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει πράγματι ότι μεταξύ των ορισθεισών τεχνικών προδιαγραφών για την αντλία θερμότητας και δη στα επιπλέον χαρακτηριστικά λειτουργίας είναι ότι «η μονάδα πρέπει να είναι σε θέση να ξεκινά την λειτουργία της σε ψύξη, με θερμοκρασία νερού στην είσοδο του εξατμιστή τουλάχιστον 40°C» (1.1.9 ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ). Όπως ωστόσο εμφανίζεται από το υποβληθέν εγχειρίδιο από την έτερη συμμετέχουσα και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο εταιρεία, ηλεκτρονικό αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΓΧΕΙΡΙΔΙΟ - 2 ΤCΑΕΥ-ΤΗΑ ΕΥ-2110-4340-SE-A- WINPACK SINGED.pdf» αποτυπώνονται τα όρια λειτουργίας της μονάδος σε συνθήκες πλήρους φορτίου και όχι κατά την εκκίνηση, όπως βασίμως εν προκειμένω ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, στο έγγραφο των

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

απόψεων της (βλ. σκ. 6). Περαιτέρω, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές Μηχανημάτων, που αποτελεί μέρος των συμβατικών τευχών και αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης ορίζεται συναφώς: «1.19 Χαρακτηριστικά Λειτουργίας • Η μονάδα θα πρέπει να μπορεί να εκκινεί και να λειτουργήσει σε εξωτερικές θερμοκρασίες περιβάλλοντος από -10°C έως + 48 °C. • Η μονάδα πρέπει να είναι σε θέση να ξεκινά την λειτουργία της σε ψύξη με θερμοκρασία νερού στην είσοδο του εξαμιστή 40°C. • Μέγιστη θερμοκρασία παραγωγής θερμού νερού: 55°C», εκ των οποίων προκύπτει εναργώς ότι η συγκεκριμένη ορισθείσα απαίτηση πρέπει να ικανοποιείται σε συνθήκες εκκίνησης λειτουργίας της μονάδας σε ψύξη. Δεδομένων τούτων, ο ως άνω ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος καθώς ερείδεται σε εσφαλμένη προϋπόθεση.

13.Επειδή, κατά τα ως άνω δεδομένα, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, καθ' ο μέρος πλήττουν την προσβαλλόμενη απόφαση λόγω αποδοχής της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας και αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου εταιρείας, κρίνονται ως βάσιμες, κατά το πρώτο λόγο προσφυγής της, αφού, κατά τα προεκτεθέντα (βλ. σκ. 10-11) η προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας έπρεπε να απορριφθεί ως μη πληρούσα τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές, υποχρεωτικά βάσει των σχετικών όρων της διακήρυξης.

14. Επειδή, κατ'ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή.

15. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό) ποσού 1.625,00€, πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 1043 / 2019

Δέχεται τη Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 1819037292/03.07.2019 απόφαση του Πρύτανη του, όπως τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο του διαγωνισμού του που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ Διακήρυξη για την επιλογή αναδόχου για την προμήθεια με τίτλο «Προμήθεια και εγκατάσταση δύο αντλιών θερμότητας και κεντρικών κλιματιστικών μονάδων (Κ.Κ.Μ.) για τα εργαστήρια Πειραματικής Χειρουργικής και Ανατομικής στην Ιατρική Σχολή», προϋπολογισμού 325.000,00€ πλέον ΦΠΑ, κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρεία με την επωνυμία «» (.....).

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 3 Σεπτεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 17 Σεπτεμβρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ελένη Κατσίκια