

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 6 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Αγγελική Πουλοπούλου και Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.11.2019 κατατεθείσα και διαβιβασθείσα στο Κλιμάκιο την 18.11.2019 με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 1413/18.11.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν την 7-11-2019, απόφασης Πρυτανικού Συμβουλίου με αρ. πρωτ. της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος αφενός απέρριψε την προσφορά του στα υποείδη και τις ομάδες με αριθμούς 21.10, 21.11, 22.13, 22.14 και 22.15, αφετέρου δέχθηκε την προσφορά και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο στα είδη και τις ομάδες 21.10, 22.13, 22.14 και 22.15 τον οικονομικό φορέα, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΕΠΙΠΛΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΤΜΗΜΑΤΩΝ, ΣΧΟΛΩΝ, ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΩΝ ΚΑΙ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΩΝ ΤΟΥ ΣΤΑ ΠΛΑΙΣΙΑ ΤΟΥ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΟΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΠΕΝΔΥΣΕΩΝ, συνολικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 415.627,98 ευρώ που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού, η οποία απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 17-12-2019 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ την 22-7-2019 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ., ποσού 910,00 ευρώ, φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, η εμπροθέσμως και νομοτύπως κατατεθείσα την 15-11-2019 Προσφυγή στρέφεται κατά εκδοθείσας στο πλαίσιο διαδικασίας που κατά την εκτιμώμενη αξία της και τον χρόνο αποστολής της προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ υπάγεται στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, εκτελεστής πράξεως και συγκεκριμένα της κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα την 7-11-2019 Απόφασης της αναθέτουσας περιπέρατωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, αφορά δε δύο είδη-τμήματα δεκτικά αυτοτελούς προσφοράς και κατακύρωσης είδη και δη τα με αρ. 21 και 22 τμήματα εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 71.900 και 109.650 ευρώ αντίστοιχα και αθροιστικά 181.550 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Ο δε προσφεύγων αφενός στρέφεται μετ' εννόμου συμφέροντος κατά της απόρριψης του στα δύο ως άνω τμήματα, για τα οποία υπέβαλε προσφορά, λόγω απόκλισης προδιαγραφών στα εξής πέντε είδη 21.10, 21.11, 22.13, 22.14 και 22.15 και η οποία απόρριψη έλαβε χώρα δια της αιτιολογίας ότι το υποβληθέν πιστοποιητικό ασφαλείας και μηχανικών αντοχών κατά EN 14073-2-3 για τα είδη αυτά, αφορά είδη με διαφορετική τη μία διάσταση και δη 42 εκατοστών, αντί των απαιτούμενων 43 και ενώ δεν προβλέπονταν κατά τη διακήρυξη αποδεκτά εύρη τιμών και άρα, το για έκαστο εκ των ως άνω ειδών πιστοποιητικό δεν τα αφορά. Κατά της αιτιολογίας αυτής, προβάλλει πλημμελή αιτιολογία διότι ο αποκλεισμός του έλαβε χώρα επί εγγράφου και δη έκθεσης δοκιμής, που δεν απαιτείται και υπεβλήθη εκ περισσού, με αποτέλεσμα να μην προκύπτουν οι προδιαγραφές που δεν τηρήθηκαν, επιπλέον δε ότι η έκθεση δοκιμής ευλόγως, δύναται να έχει αποδεκτή απόκλιση διαστάσεων 15%. Επιπλέον επικαλείται άνιση μεταχείριση του σε σχέση με άλλο διαγωνιζόμενο στα είδη 5, 6, 7, 23, 24 και 26 από τον οποίο ζητήθηκαν διευκρινίσεις, ως και παραβίαση της αρχής προηγούμενης ακρόασης εις βάρος του. Στρέφεται δε και κατά της αποδοχής του ως άνω έτερου διαγωνιζομένου για τα είδη 21.10, 22.13, 22.14 και 22.15, προβάλλοντας ότι δεν προσκόμισε για αυτά ούτε πιστοποιητικό ασφαλείας και μηχανικών αντοχών EN14073-2-3, ενώ για το είδος 22.11 επί του οποίου ο προσφεύγων όμως δεν αιτείται την απόρριψη της προσφοράς του ως άνω

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

διαγωνιζομένου κατά το αιτητικό του, επικαλείται πως ο τελευταίος προσκόμισε πιστοποιητικό χωρίς έκθεση δοκιμής. Σε κάθε περίπτωση, εκ του όρου 1.3 της διακήρυξης προκύπτει ότι όσον αφορά τα δεκτικά αυτοτελούς πλην ενιαίας για το σύνολο των επιμέρους υποειδών τους, προσφοράς και κατακύρωσης, είδη 21 και 22, (που συγκροτούνται από περισσότερα υποείδη), προσφορές που υποβάλλονται για επιμέρους υποείδη και όχι για το σύνολο των υποειδών εκάστου είδους, είναι απορριπτέες, με αποτέλεσμα, ουσιώδεις πλημμέλειες επί έστω και ενός υποείδους των ειδών 21 και 22 να επιφέρει την άνευ ετέρου απόρριψη της προσφοράς για όλο το αντίστοιχο είδος, άρα για το σύνολο των υποειδών του. Η δε αναθέτουσα με τις με αρ. πρωτ. νομίμως κοινοποιηθείσες στον προσφεύγοντα Απόψεις της αιτείται την απόρριψη της προσφυγής, ο δε προσφεύγων με το από 2-12-2019 έγγραφο του, που υπέχει θέση υπομνήματος, επικαλείται την εγκυρότητα των πιστοποιητικών που υπέβαλε, βάσει συνημμένης σε αυτό επιστολής του πιστοποιητή

3. Επειδή, η προσφυγή καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της αποδοχής του ως άνω μόνου έτερου και ομοίως αποκλεισθέντος δια της ίδιας νυν προσβαλλομένης, όπως και ο προσφεύγων, διαγωνιζομένου, στα είδη 21 και 22 της διακήρυξης, ασκείται άνευ εννόμου συμφέροντος και άρα, απαραδέκτως, αλλά και άνευ αντικειμένου ως προς το περί ακύρωσης της συμμετοχής του ως άνω διαγωνιζομένου, αιτητικό της προσφυγής, ακριβώς διότι ο ως άνω διαγωνιζόμενος, σε κάθε περίπτωση και έστω με άλλη αιτιολογία από την εκ του προσφεύγοντος προβαλλόμενη ως ορθή, ήδη απεκλείσθη και μάλιστα οριστικά, δεδομένης της μη εκ μέρους του ασκήσεως προσφυγής κατά της νυν προσβαλλομένης. Εξάλλου, η απόρριψη της προσφοράς οιοδήποτε μετέχοντος για έστω ένα εκ των υποειδών των ειδών 21 και 22, αρκούσε για να επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς διαγωνιζομένου από τα αντίστοιχα ως άνω είδη, στα οποία άνηκαν τα οικεία υποείδη. Συνεπώς, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή μόνο καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος στα ως άνω είδη 21 και 22.

4. Επειδή, όσον αφορά τους περί άνισης μεταχείρισης ισχυρισμούς του προσφεύγοντος σε σχέση με διαγωνιζόμενο που μετείχε σε άλλα είδη, από αυτά που αφορά η επίδικη προσφυγή, αυτοί προβάλλονται νόμω αβασίμως, αφού επί κάθε δεκτικού αυτοτελούς προσφοράς και κατακύρωσης είδους-τμήματος της διαδικασίας, αναπτύσσεται αυτοτελής ανταγωνισμός με αποτέλεσμα να μην υφίσταται εξαρχής

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

έρισμα επικλήσεως της αρχής του ίσου μέτρου κρίσης και της ίσης μεταχείρισης όσον αφορά την αντιμετώπιση διαγωνιζόμενων σε τμήματα άλλα, από αυτά κατά της κρίσης της αναθέτουσας στα οποία, στρέφεται η προσφυγή. Εξάλλου, ανεξαρτήτως των ανωτέρω και ακόμη και αν υφίστατο ταυτότητα τμήματος-είδους, όπως προκύπτει από τους ισχυρισμούς του ίδιου του προσφεύγοντος, το άρ. 102 Ν. 4412/2016 εφαρμόστηκε από την αναθέτουσα σε σχέση με τον , για να ζητήσει την υποβολή επικυρωμένων πιστοποιητικών, που είχαν υποβληθεί από τον ως άνω οικονομικό φορέα με την προσφορά του, ανεπικύρωτα, ήτοι αφορά ζήτημα που ουδεμία σχέση είχε με τους λόγους και τη νομική βάση περί του αποκλεισμού του προσφεύγοντος και με τις διαγνωσθείσες από την αναθέτουσα πλημμέλειες της προσφοράς του, επί των οποίων δεν ζητήθηκαν προ του αποκλεισμού του διευκρινίσεις. Περαιτέρω, ομοίως απορριπτέοι είναι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί προηγούμενης ακρόασης του, αφενός διότι κάθε ζήτημα περί κλήσης των διαγωνιζομένων προς επεξήγηση, διόρθωση ή συμπλήρωση των προσφορών τους, κατά την αξιολόγηση αυτών και προ κρίσεως περί της αποδοχής τους ή μη, ρυθμίζεται ειδικώς από τον Ν. 4412/2016 στο περί επιτρεπτών συμπληρώσεων και διευκρινίσεων άρ. 102, το οποίο επικαλείται πάντως ο προσφεύγων στο πλαίσιο λοιπών ισχυρισμών του και είναι εξεταστέα η εφαρμογή του εξάλλου, στο πλαίσιο εξέτασης των ισχυρισμών αυτών. Αφετέρου διότι επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων ιδρύεται δια του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 σύστημα πλήρους, επαυξημένης και αποτελεσματικής προστασίας των διαγωνιζομένων με αυξημένα εχέγγυα αμεροληψίας και επιστημονικής διασφάλισης, που υλοποιείται δια του, ασκηθέντος εξάλλου εκ του προσφεύγοντος, δικαιώματος προδικαστικής προσφυγής, που ικανοποιεί ούτως κάθε αξίωση διοικητικής προστασίας των διαγωνιζομένων σε σχέση με τις προσβαλλόμενες πράξεις και παραλείψεις, με αποτέλεσμα στο πλαίσιο των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων να μην υφίσταται υποχρέωση των αναθετουσών αρχών να καλούν προς προηγούμενη ακρόαση τους διαγωνιζομένους πριν την έκδοση των εκτελεστών πράξεων που περατώνουν τα στάδια της διαδικασίας και τούτο, πέραν του ότι ο αποκλεισμός του προσφεύγοντος έλαβε χώρα βάσει όλως αντικειμενικών κριτηρίων, περί τήρησης των όρων και των προδιαγραφών της διακήρυξης, η δε τυχόν ορθή ή μη υπαγωγή του πραγματικού της προσφοράς του στα κριτήρια αυτά συνιστά εξάλλου, στο πλαίσιο πάντα των εκ του προσφεύγοντος προβαλλόμενων ισχυρισμών, το αντικείμενο εξέτασης από την ΑΕΠΠ, όσον αφορά την προκείμενη προσφυγή.

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

5. Επειδή, όσον αφορά το υποείδος 21.10 ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ ΚΛΕΙΣΤΗ 80X43X200 ΜΕ ΡΑΦΙΑ, απαιτήθηκαν κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης, ΚΕΦ. 4 ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ τα εξής «*Διάσταση: 80Μ Χ 43Β Χ200Υ ...Θα πρέπει απαραίτητα να καλύπτονται με πενταετή εγγύηση καλής λειτουργίας και δεκαετή εγγύηση διαρκούς παρακαταθήκης ανταλλακτικών. Το εργοστάσιο κατασκευής και ο προμηθευτής επί ποινή αποκλεισμού πρέπει απαραίτητα να διαθέτει πιστοποίηση κατά ISO 9001, ISO 14001 και OHSAS 18001 με πεδίο εφαρμογής «Σχεδιασμό, Πώληση Ξύλινων & Μεταλλικών Επίπλων».* Τα παραπάνω πιστοποιητικά πρέπει να κατατεθούν επί ποινή αποκλεισμού. Θα πρέπει απαραίτητα να προσκομιστούν επίσης τα εξής πιστοποιητικά: *Πιστοποιητικό ασφάλεια και μηχανικών αντοχών κατά EN 14073-2-3... Να προσκομιστεί φωτογραφία ή σχέδιο που θα επαληθεύει τα τεχνικά χαρακτηριστικά. Τα παραπάνω πιστοποιητικά πρέπει να κατατεθούν επί ποινή αποκλεισμού.*», ενώ για το υποείδος 21.11 ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ ΚΑΤΩ ΠΟΡΤΕΣ ΠΑΝΩ ΓΥΑΛΙΝΕΣ ΠΟΡΤΕΣ ΜΕ ΡΑΦΙΑ 80X43X200 ορίστηκαν ακριβώς τα ίδια με τα ανωτέρω αναφερόμενα, ομοίως δε και για τα υποείδη του είδους 22, 22.13 ΕΡΜΑΡΙΟ 80X43X80Υ ΜΕ ΡΑΦΙ ΚΑΙ ΠΟΡΤΕΣ, 22.14 ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ ΚΛΕΙΣΤΗ 80X43X200 ΜΕ ΡΑΦΙΑ και 22.15 ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ ΗΜΙΚΛΕΙΣΤΗ 80X43X200 ΜΕ ΡΑΦΙΑ. Άρα, περιγράφηκαν οι ως άνω άνα υποείδος ζητούμενες διαστάσεις κατά μονάδα εκατοστού και απαιτήθηκε επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθεί για καθένα εξ αυτών πιστοποιητικό ασφάλειας και μηχανικών αντοχών κατά EN 14073-2-3, ενώ ρητά ορίστηκε ότι τα ζητούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά, άρα μεταξύ άλλων και οι διαστάσεις θα επαληθευτούν με φωτογραφία ή σχέδιο ανά καθένα υποείδος. Τα ως άνω πάντως σημαίνουν ότι το παραπάνω απαιτούμενο πιστοποιητικό πρέπει να αφορά αυτό καθαυτό το προσφερόμενο ανά κάθε υποείδος αγαθός και σε κάθε περίπτωση να καλύπτει το συγκεκριμένο προσφερόμενο αγαθό, όπως προσφέρεται από τον διαγωνιζόμενο και προφανώς, κατ' αποτέλεσμα, κατά τα τεχνικά χαρακτηριστικά που ζητούνται. Περαιτέρω, η αναθέτουσα, απαντώντας στο από 2-8-2019 υπόμνημα ενδιαφερόμενου προς συμμετοχή περί της διακήρυξης και των προδιαγραφών της, που υποβλήθηκε προ του καταληκτικού χρόνου υποβολής προσφορών, ήτοι προ της 3-9-2019 και το οποίο μάλιστα ρητά έθεσε το ζήτημα περί αναδιατύπωσης, προς τον σκοπό της αύξησης του ανταγωνισμού, των προδιαγραφών περί της ακρίβειας των απαιτούμενων διαστάσεων, όπως αναφέρονται στη διακήρυξη και τα συνημμένα τεύχη της, σε σχέση μάλιστα και με την αδυναμία προσκόμισης πιστοποιητικού κατά EN 14073-2-3 που θα

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

καλύπτει κάθε επιμέρους συγκεκριμένα ζητούμενη ακριβή και προσδιοριζόμενη ανά εκατοστό διάσταση («...Είμαστε σε θέση να σας αναφέρουμε επακριβώς τα σημεία για κάθε είδος ξεχωριστά χάρη στα οποία είναι αδύνατη η συμμετοχή πολλών οικονομικών φορέων. Για παράδειγμα, όσον αφορά τα είδη 1. Κάθισμα Αμφιθεάτρου, 17. Καθίσματα με αναλόγιο σε διάδες με ανακλινόμενα αναλόγια και 20 Καθίσματα με ξύλο κόντρα πλακέ και έδρανο αναδιπλωμένο ή σταθερό, προδιαγράφονται είδη συγκεκριμένης εταιρείας στη διακήρυξη, δίνονται επακριβώς οι διαστάσεις καθώς επίσης και σκαρίφημα του συγκεκριμένου καθίσματος. Για τα είδη 5 Βιβλιοθήκη κλειστή με ράφια, 6. Βιβλιοθήκη κλειστή με ράφια, 21.10 Βιβλιοθήκη και 21.11 Βιβλιοθήκη ζητείται πιστοποιητικό EN 14073-2-3. Αναρωτιόμαστε πώς είναι δυνατόν για παράδειγμα ένα ιταλικό εργοστάσιο με πελατολόγιο σε όλον τον κόσμο να διαθέτει πιστοποιήσεις για την κάθε διάσταση που μπορεί η κάθε Υπηρεσία-εταιρεία να ζητάει; Όπως είναι αντιληπτό, είναι αδύνατον να εκδοθούν μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς πιστοποιητικά με τις συγκεκριμένες διαστάσεις των βιβλιοθηκών που ζητούνται από την Υπηρεσία σας. Είναι αδύνατον η κατασκευάστρια εταιρεία των προϊόντων να διαθέτει πιστοποιητικά αντοχών για διαστάσεις βιβλιοθηκών ανά εκατοστό μήκους βιβλιοθήκης και σε συνδυασμό ανά εκατοστό ύψους βιβλιοθήκης. Φανταστείτε πόσες εκατοντάδες πιστοποιητικά θα πρέπει να εκδοθούν για όλες αυτές τις διαστάσεις για το κάθε προϊόν. ... Παρακαλούμε για την επαναδιατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών της Διακόρυξης ώστε να ευνοούν τον ανταγωνισμό και την ίση μεταχείριση των οικονομικών φορέων και εν γένει τις βασικές αρχές που διύπτουν τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων και να δοθεί με αυτόν τον τρόπο η δυνατότητα σε περισσότερες από δύο-τρεις εταιρείες να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό και τα προσφερόμενα προϊόντα να είναι καλύτερης ποιότητας από αυτά που μονοδιάστατα και φωτογραφικά έχουν προσδιοριστεί.»), ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δημοσίως προς κάθε ενδιαφερόμενο προς συμμετοχή, την από 21-8-2019 διευκρίνιση της, άρα 13 ημέρες πριν τον καταληκτικό χρόνο υποβολής προσφορών, όπου ανέφερε σε σχέση με τα ανωτέρω ότι «Οι διαστάσεις που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές είναι οι συνήθεις διαστάσεις που χρησιμοποιούνται. Αντίστοιχα τα πιστοποιητικά αφορούν σε ευρωπαϊκά πρότυπα και προδιαγραφές.». Άρα, παρά τα ανωτέρω, η αναθέτουσα ρητά επιβεβαίωσε και επέμεινε, αιτιολογώντας την, στην απαίτηση πλήρωσης με ακρίβεια των περί διαστάσεων προδιαγραφών που θέσπισε με τη διακήρυξη, χωρίς να καταλείπει ακόμη

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

και με τις διευκρινίσεις της, οιοδήποτε περιθώριο ερμηνείας ή εξαγωγής συμπεράσματος περί ενδεικτικού χαρακτήρα των διαστάσεων ή επιτρεπτών αποκλίσεων. Περαιτέρω, δια των ως άνω, ομοίως δεν καταλείφθηκε περιθώριο ερμηνείας ότι αρκεί το πιστοποιητικό EN 14073-2-3 να αφορά προϊόντα απλώς παραπλήσια, ομοιάζοντα, ίδιας σειράς ή μοντέλου, αλλά σε κάθε περίπτωση μη ταυτιζόμενα με τα προσφερόμενα εκ των διαγωνιζομένων, τα οποία με τη σειρά τους θα έπρεπε να πληρούν με ακρίβεια τις ζητούμενες διαστάσεις και μάλιστα, θα έπρεπε το ως άνω ανά υποείδος πιστοποιητικό να αφορά προϊόν του συγκεκριμένου συνδυασμού διαστάσεων που απαίτησε η αναθέτουσα, χωρίς να επιτρέπεται οιοδήποτε εύρος ή ανεκτή απόκλιση μεταξύ των διαστάσεων των αγαθών που αναγράφονται ως καλυπτόμενα στο πιστοποιητικό και των ζητούμενων με ακρίβεια εκατοστού από τη διακήρυξη. Τα ανωτέρω δε, καίτοι προέκυπταν εξ αρχής εκ της διακήρυξης, κατέστησαν εισέτι σαφέστερα κατόπιν της ως άνω απάντησης της αναθέτουσας προ του καταληκτικού χρόνου υποβολής προσφορών, στα συγκεκριμένα ως άνω ερωτήματα και ζητήματα που τέθηκαν δια του παραπάνω υπομνήματος και τα οποία με ειδικό τρόπο κάλυπταν το θέμα της κάλυψης με ακρίβεια από το παραπάνω πιστοποιητικό των συγκεκριμένων ανά υποείδος απαιτούμενων διαστάσεων και του συγκεκριμένου ζητούμενου εκ της διακήρυξης συνδυασμού τους ανά υποείδος. Ο δε προσφεύγων, όπως και κάθε άλλος μετέχων, ουδόλως εν τέλει αμφισβήτησε τα παραπάνω, παρά ανεπιφύλακτα μετείχε στη διαδικασία, αποδεχόμενος ούτως το κανονιστικό της περιεχόμενο ως έχει, με αποτέλεσμα να μην έχει πλέον έννομο συμφέρον προς αμφισβήτηση της δεσμευτικότητας των παραπάνω συγκεκριμένων και σαφών απαιτήσεων και προδιαγραφών ούτε προς επίκληση οιασδήποτε δυνατότητας πλήρωσης των ζητούμενων της διακήρυξης με οιοδήποτε άλλο τρόπο πλην της προσκόμισης του ζητούμενου επί ποινή αποκλεισμού ανά υποείδος, ως άνω πιστοποιητικού, που θα καλύπτει τις συγκεκριμένες ζητούμενες ανά υποείδος διαστάσεις, χωρίς να υφίσταται κανένα περιθώριο αποδοχής του, κατ' επίκληση επιτρεπτών αποκλίσεων. Συνεπώς, κάθε περί του αντιθέτου ισχυρισμός του προσφεύγοντος προβάλλεται άνευ εννόμου συμφέροντος και άρα απαραδέκτως, αλλά και αβασίμως, αφού ουδέν έρεισμα υφίσταται στο σαφές κανονιστικό περιεχόμενο της διαδικασίας περί επιτρεπτών αποκλίσεων ή αποδοχής προσφοράς με πιστοποιητικά που καλύπτουν αγαθά διαφορετικών διαστάσεων από τις με ακρίβεια ζητούμενες. Περαιτέρω, δεδομένου ότι τα ανωτέρω τέθηκαν επί ποινή αποκλεισμού και άρα τόσο

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

οι προδιαγραφές, όσο και η απαίτηση υποβολής πιστοποίησης ανά υποείδος που καλύπτει το ζητούμενο και προσφερόμενο αγαθό με τις ακριβείς του διαστάσεις, όπως κατά τη διακήρυξη απαιτήθηκαν, αποκλείεται εξ αρχής κάθε περιθώριο κλήσης διαγωνιζομένου για διευκρινίσεις και συμπληρώσεις σε περίπτωση μη πλήρωσης και απόδειξης των ανωτέρω ήδη με την προσφορά, ενώ εξάλλου, κατ' άρ. 102 παρ. 3-4 Ν. 4412/2016 δια των διευκρινίσεων και συμπληρώσεων είναι επιτρεπτή μόνο η διόρθωση πρόδηλων τυπικών σφαλμάτων και η αποσαφήνιση επί εγγράφων, στοιχείων και πληροφοριών που ήδη υπεβλήθησαν και όχι η το πρώτον μεταβολή των στοιχείων που υπεβλήθησαν και η υποβολή νέων στοιχείων, πράγμα που συνιστά ουσιώδη μεταβολή της προσφοράς.

6. Επειδή, ο προσφεύγων με τον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ του, τον ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ του στις απαιτήσεις της διακήρυξης και την ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ που υπέβαλε με την προσφορά του, όσον αφορά και τα πέντε ως άνω υποείδη ρητά δηλώνει ότι προσφέρει αγαθά με διάσταση πλάτους 43 εκατοστών, όπως η διακήρυξη ζητούσε. Περαιτέρω, ο προσφεύγων υπέβαλε προς πλήρωση των ανωτέρω όρων με την προσφορά του και πιστοποιητικό συμμόρφωσης κατά EN 14073-2 όσον αφορά μεταξύ άλλων και τα είδη 21.10, 21.11, 22.13, 22.14 και 22.15 που αναφέρει ότι «*Φορέας Επιθεώρησης Τρίτου Μέρους πιστοποιεί ότι: Το προϊόν «Έπιπλα Γρασφείου-Έπιπλα αποθήκευσης-Ερμάρια-Σειρά» επιθεωρήθηκε κατά τη διάρκεια ελέγχου δοκιμών παρουσία εκπροσώπου της εταιρείας μας και επιβεβαιώνεται ότι συμμορφώνεται με τα παραπάνω πρότυπα δοκιμών. Το παρόν Πιστοποιητικό εκδίδεται σε συνδυασμό με την προαναφερθείσα Έκθεση Ελέγχου και αντικατοπτρίζει τα ευρήματα στο χρόνο και τον τόπο της επιθεώρησης που περιγράφεται παραπάνω... Οποιοσδήποτε τροποποιήσεις στον Τεχνικό Φάκελο του προϊόντος, θα πρέπει πρώτα να υποβληθούν στην εταιρεία μας, ώστε να διασφαλιστεί η περαιτέρω εγκυρότητα του παρόντος Πιστοποιητικού».* Άρα, η ίδια η εκ του προσφεύγοντος υποβληθείσα πιστοποίηση ρητά ανέφερε ότι τελεί σε συνδυασμό και συνέχεια με την έκθεση ελέγχου που αφορά το αντικείμενο του ελέγχου επί του οποίου εκδόθηκε η πιστοποίηση και άρα, το πεδίο και το αντικείμενο της πιστοποίησης αυτής, αφού εξάλλου αφορά τα ευρήματα επί του ελέγχου που έλαβε χώρα, άρα τα συγκεκριμένα αγαθά που ελέγχθηκαν ενώ επιπλέον ορίζει ότι το πεδίο κάλυψης του πιστοποιητικού εξαρτάται από τα στοιχεία του τεχνικού φακέλου του πιστοποιηθέντος προϊόντος και ως εκ τούτου, κάθε μεταβολή τεχνικού στοιχείου

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

επ' αυτού θα πρέπει να υποβληθεί στον πιστοποιητή, προκειμένου η κάλυψη του πιστοποιητικού να επεκταθεί και στα κατόπιν της τεχνικής αυτής τροποποιήσεως, διαφορετικά αγαθά. Ουδόλως δε, δεν προκύπτει, σε αντίθεση με όσα επικαλείται ο προσφεύγων, ότι η ως άνω έκθεση δοκιμών, που κατά τα ανωτέρω ορίζει το πεδίο κάλυψης του πιστοποιητικού και αποτελεί συνημμένο τμήμα αυτού, καθορίζοντας έτσι ποια κατ' ακρίβεια αγαθά καλύπτονται εξ αυτού, ήταν αχρείαστη ή εκ περισσού υποβληθείσα. Τούτο δε, ενώ η πρώτη σελίδα του πιστοποιητικού, που ο προσφεύγων επικαλείται ως τη μόνη απαιτούμενη, ουδόλως προσδιορίζει συγκεκριμένα αγαθά που καλύπτει, παρά μόνο τη σειρά, η οποία περιλαμβάνει περισσότερα επιμέρους αγαθά, διαφορετικών συνδυασμών διαστάσεων έκαστο. Εξάλλου, τα ζητούμενα έπιπλα ορίζονται εκ του συνδυασμού διαστάσεων τους και άρα, κάθε διαφορετικός τέτοιος συνδυασμός ορίζει ένα διαφορετικό αγαθό. Σε κάθε όμως περίπτωση, ακόμη και αν η έκθεση δοκιμών εκ περισσού υποβλήθηκε, εφόσον αποδεικνύει ότι το πιστοποιητικό που εκδόθηκε επ' αυτής δεν καλύπτει τα ζητούμενα αγαθά, αποτελεί έρεισμα αποκλεισμού του προσφεύγοντος, λόγω μη απόδειξης πλήρωσης των ανά υποείδος προδιαγραφών, αλλά και λόγω προσκόμιση πιστοποιητικού που αφορά άλλα από τα ζητούμενα και ονομαστικά, προσφερόμενα, συγκεκριμένα αγαθά, καίτοι το πιστοποιητικό αυτό ζητείτο επί ποινή αποκλεισμού. Περαιτέρω, η παραπάνω πιστοποίηση ανέφερε στη σύντομη περιγραφή του προϊόντος που ελέγχθηκε και αφορά, σειρά διαστάσεων βιβλιοθηκών γραφείου Μοντέλου, και συγκεκριμένα τις (μήκος Χ πλάτος Χ ύψος σε χιλιοστά) 400Χ420Χ800, 400Χ420Χ1200, 400Χ420Χ1600, 400Χ420Χ2000, 800Χ420Χ800, 800Χ420Χ1200, 800Χ420Χ1600 και 800Χ420Χ2000 και μάλιστα επιπλέον αναφέρεται ότι «*Εφαρμογή των αποτελεσμάτων των δοκιμών: Τα αποτελέσματα της δοκιμής αφορούν αποκλειστικά τα δείγματα που ελέγχθηκαν*». Άρα, κανένα από τα παραπάνω οκτώ επιμέρους αγαθά της σειράς βιβλιοθηκών δεν έχει διάσταση πλάτους 43 εκατοστών, αλλά όλα τα δοκιμασθέντα, ελεγχθέντα και άρα πιστοποιηθέντα όσον αφορά τη συμμόρφωση τους με το πρότυπο EN 14073-2 αγαθά, έχουν πλάτος 42 εκατοστών και άρα κανένα δεν αντιστοιχεί σε αυτά που ο προσφεύγων προσέφερε, ήτοι πλάτους 43 εκατοστών, αλλά και ζητούνταν κατά τη διακήρυξη με την ίδια απαίτηση πλάτους 43 εκατοστών, όσον αφορά τα υποείδη 21.10, 21.11, 22.13, 22.14 και 22.15. Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα έκρινε ότι όσον αφορά τα παραπάνω πέντε υποείδη, το υποβληθέν πιστοποιητικό ασφαλείας και μηχανικών αντοχών κατά EN 14073-2-3, αφορά αγαθά με πλάτος διαφορετικό από το

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

ζητούμενο και προσφερόμενο, ήτοι από αυτό των 43 εκατοστών και άρα, αγαθά διαφορετικά κατά τα τεχνικά τους στοιχεία από τα ζητούμενα και προσφερόμενα και ενώ, σε καμία περίπτωση το σαφές κανονιστικό περιεχόμενο της διαδικασίας δεν κατέλειπε περιθώριο ανοχής αποκλίσεων ή αποδοχής πιστοποιητικών που κάλυπταν είδη με παραπλήσια, αλλά σε κάθε περίπτωση διαφορετικά από τα ζητούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά διαστάσεων. Άρα, ο περί ελλιπούς και εσφαλμένης αιτιολογίας της προσβαλλομένης, ισχυρισμός του προσφεύγοντος είναι όλως απορριπτέος, αφού προκύπτει εκ της αιτιολογίας αυτής ποιες προδιαγραφές ανά υποείδος η προσφορά του προσφεύγοντος παρέβη και ποιες ήταν οι ελλείψεις ως προς τα ζητούμενα, του πιστοποιητικού που υπέβαλε και για ποιον λόγο κρίθηκε και ορθώς, ότι δεν καλύπτει τα ζητούμενα και προσφερόμενα αγαθά. Επιπλέον, οι περί της από 13-11-2019 διευκρινιστικής επιστολής του φορέα πιστοποίησης του προσφεύγοντος, που ο τελευταίος υπέβαλε μετά της προσφυγής του, ισχυρισμοί της τελευταίας, η οποία επιστολή αναφέρει ότι οι εργοστασιακές δοκιμές των προϊόντων της πιστοποίησης καλύπτουν ένα εύρος διαστάσεων $\pm 15\%$, απαραδέκτως προβάλλονται καθώς, ο προσφεύγων αποπειράται δια της επιστολής αυτής το πρώτον και ενόψει εξέτασης της προσφυγής του, να μεταβάλει ουσιαστικά το περιεχόμενο της πιστοποίησης που υπέβαλε, προκειμένου να καλύψει προϊόντα με διαφορετικές διαστάσεις από τις ελεγχθείσες και δη ενώ, πρώτον, η ενώπιον της ΑΕΠΠ διαδικασία δεν συνιστά πεδίο αυτόκλητης εκ των προσφευγόντων διευκρίνισης της προσφοράς τους, δεύτερον, ούτως ή άλλως κατ' άρ. 102 παρ. 1 Ν. 4412/2016 διευκρινίσεις υποβαλλόμενες χωρίς την κλήση της αναθέτουσας είναι απαράδεκτες και τρίτον, ουδόλως η με την προσφορά υποβληθείσα πιστοποίηση ανέφερε οτιδήποτε αναγράφεται στην επιστολή αυτή, περί εύρους διαστάσεων που καλύπτονται, η δε επιστολή αυτή μεταβάλλει το περιεχόμενο της πιστοποίησης που κατατέθηκε δια της προσφοράς και μάλιστα ως προς ουσιώδες περί της αποδοχής της προσφοράς στοιχείο, ήτοι την κάλυψη εξ αυτής των ζητούμενων ειδών, η οποία ουδόλως προέκυπτε εκ της εξαρχής πιστοποίησης και άρα, σε καμία περίπτωση, κατ' άρ. 102 παρ. 2-4 Ν. 4412/2016 δεν θα μπορούσε να αξιολογηθεί η επιστολή αυτή δια διευκρινίσεων, ακόμη και αν είχε υποβληθεί ενώπιον της αναθέτουσας κατόπιν κλήσης της τελευταίας. Εξάλλου, ουδόλως η υποβληθείσα με την προσφορά πιστοποίηση ενείχε οιαδήποτε ασάφεια, αλλά με σαφήνεια και εξαντλητικό τρόπο ανέφερε τα αγαθά, ήτοι τα έπιπλα κατά συγκεκριμένο συνδυασμό διαστάσεων, που καλύπτονταν. Επιπλέον όλων των ανωτέρω, με το υπόμνημά του ο

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

προσφεύγων υπέβαλε νέα επιστολή του φορέα πιστοποίησης, από 29-11-2019, η οποία ναι μεν αναφέρει ότι η τροποποίηση μόνο των διαστάσεων εντός εύρους $\pm 15\%$ δεν επηρεάζει τη συμμόρφωση των προϊόντων με τις απαιτήσεις των ανωτέρω προτύπων σχετικά με τις δοκιμές που τεκμηριώνονται στις εκθέσεις ελέγχου και ως εκ τούτου τα αντίστοιχα πιστοποιητικά εξακολουθούν να παραμένουν εν ισχύ, πλην όμως η ίδια αυτή η επιστολή αναφέρει ότι τα ως άνω ισχύουν όσον αφορά τροποποίηση διαστάσεων εντός του ως άνω εύρους «και ειδικά για τα γραφεία με min 800 mm», ήτοι για προϊόντα άσχετα με αυτά των επίδικων πέντε υποειδών, αντικρούοντας ούτως την από 13-11-2019 επιστολή που δεν εξειδίκευσε σε είδη επίπλων. Και τούτο ασχέτως ότι για τους ίδιους λόγους με αυτούς που ανωτέρω εκτέθηκαν σχετικά με την από 13-11-2019 υποβληθείσα με την προσφυγή επιστολή, σε κάθε περίπτωση και η από 29-11-2019 επιστολή απαραδέκτως υποβάλλεται και προβάλλονται οι επ' αυτής ισχυρισμοί. Επίσης, η παραπάνω από 29-11-2019 επιστολή δεν αναφέρει κατ' ακριβολογία, ότι η υποβληθείσα πιστοποίηση, ως υπεβλήθη με την προσφορά, καλύπτει προϊόντα με διαφορετικές διαστάσεις και εντός εύρους 15% διαστάσεων, από τα δοκιμασθέντα, αλλά ότι η συμμόρφωση με το πρότυπο EN 14073-2 υφίσταται και για τέτοια προϊόντα, υπέχοντας ούτως θέση επί της ουσίας νέας πιστοποίησης με νέο εύρος κάλυψης, που σε κάθε περίπτωση, ακόμη και αν θεωρηθεί ισχύουσα, θα έπρεπε να είχε υποβληθεί με την προσφορά, όπως επί ποινή αποκλεισμού απαιτείτο. Εν τέλει, ο προσφεύγων δια όλων των ανωτέρω απαραδέκτως και σε αντίθεση με τους σαφείς όρους της διακήρυξης, αποπειράται το πρώτον δια της προσφυγής του να αποδείξει ότι τα προϊόντα με τις διαστάσεις που ζητούνται κατά τη διακήρυξη καλύπτονται από πιστοποίηση EN 14073-2, ζήτημα όμως, που αποτελούσε αποδεικτική υποχρέωση του και αντικείμενο, στο πλαίσιο της εξαρχής προσφοράς, χωρίς καμία δυνατότητα εκ των υστέρων συμπλήρωσης και μεταβολής, επέκτασης και επαύξησης όσων ήδη δια της προσφοράς υπέβαλε και απέδειξε ή δεν απέδειξε. Εξάλλου, στο πλαίσιο των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων οι προσφορές δεν αξιολογούνται ούτε κρίνονται ως προς την αποδοχή τους ή μη, βάσει των εν γένει ισχυόντων χαρακτηριστικών των προϊόντων και των εν γένει προσόντων που οι προσφέροντες όντως εν τέλει κατέχουν, αλλά αποκλειστικά βάσει όσων εξ αυτών, οι προσφέροντες με επιμέλεια τους, απέδειξαν και προσκόμισαν με τις προσφορές τους, αντίθετη δε ερμηνεία θα κατέλυε τις αρχές της ίσης και αντικειμενικής μεταχείρισης, της διαφάνειας και της τυπικότητας, επιτρέποντας στους

Αριθμός Απόφασης: 1355/2019

διαγωνιζόμενους να μεταβάλλουν, βελτιώνουν και ολοκληρώνουν τις προσφορές τους εν μέσω της αξιολόγησης και μετά τον καταληκτικό χρόνο υποβολής προσφορών. Κατ' αποτέλεσμα όλων των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί κάθε ισχυρισμός του προσφεύγοντος όσον αφορά τον αποκλεισμό του, η δε προσφορά του προκύπτει ότι ορθώς κρίθηκε πως τελεί σε ουσιώδη πλημμέλεια και απόκλιση από τα επί ποινή αποκλεισμού ζητούμενα σε σχέση με τα υποείδη 21.10 και 21.11 του είδους 21 και 22.13, 22.14 και 22.15 του είδους 22 και άρα, ορθώς κρίθηκε απορριπτέα από αμφότερα τα είδη 21 και 22 της διακήρυξης, αφού έστω και μία παράβαση προδιαγραφής και απαίτησης όσον αφορά έστω και ένα υποείδος του αντιστοίχου είδους, αρκεί για την απόρριψη της προσφοράς για το όλο είδος.

7. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή.

8. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο που ο προσφεύγων κατέθεσε κατά το ποσό των 907,75 ευρώ που αντιστοιχούν στο κατά νόμο οφειλόμενο για την άσκηση της προσφυγής παράβολο ($0,5\% \times 181.550$), να επιστραφεί δε ως αχρεωστήτως καταβληθέν, κατά το υπόλοιπο μέρος των 2,25 ευρώ, εκ των 910 ευρώ του παραβόλου που καταβλήθηκε.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος εκ του προσφεύγοντος παραβόλου κατά 907,75 ευρώ και την επιστροφή του στον προσφεύγοντα κατά το ποσό των 2,25 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 6 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΙΩΤΗ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ