

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 9 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 6.10.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1405/10.10.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά του, ... βαθμού (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των με αριθμό 330/2022 και 197/2022 αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος έγινε δεκτή η προσφορά του ... (...) και κατακυρώθηκε σε αυτόν το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

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 άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 με κωδικό ... παράβολο, ποσού 1.343,00€.

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 στις 26/9/2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 6/10/2022, 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 κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας, μετά τον παρεμβαίνοντα, 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, ο οποίος αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος, στηριζόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή του, καθώς και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η σύμβαση.

4. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 7/10/2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στο έτερο συμμετέχοντα και θιγόμενο από τυχόν αποδοχή της προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής του.

5. Επειδή ο παρεμβαίνων άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, στις 14/10/2022, με κατάθεση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή του και με πρόδηλο έννομο συμφέρον καθώς έχει αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος και η προσφυγή βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του.

6. Επειδή με την υπ' αριθ. 2022/2022 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 20/10/2022 τις με αρ. πρωτ. 25188/19.10.2022 απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής στις οποίες δεν εκφέρει κρίση επί των αιτιάσεων της προσφυγής, αναφέροντας ότι στερείται των τεχνικών γνώσεων προς τούτο. Επί των άνω απόψεων και προς αντίκρουσή τους η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 25/10/2022 το με ίδια

ημερομηνία υπόμνημά της, κατά το άρθρο 365 παρ. 1 τελευταίο εδάφιο του ν. 4412/2016.

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' αρ. πρωτ. 4818/1.3.2022 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου της προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια εγκατάσταση εξοπλισμού για την ανάδειξη παιδικών χαρών Δήμου Κω» με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), εκτιμώμενης αξίας 268.515,00€ χωρίς ΦΠΑ (και 314.162,55€ € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 17%). Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια και τοποθέτηση οργάνων, δαπέδων ασφαλείας σε οκτώ (8) παιδικές χαρές του Δήμου Κω, προκειμένου να πιστοποιηθούν σε εφαρμογή της υπ' αρ.18239/05-05-14 Απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών. Επίσης, στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνονται οι δαπάνες του συνόλου των απαραίτητων εργασιών για την πλήρη εγκατάσταση των δαπέδων και των υπό προμήθεια ειδών, καθώς και όλες οι απαιτούμενες εργασίες που προβλέπονται ώστε, μετά από την αποπεράτωση αυτών, οι χώροι που φιλοξενούν τις παιδικές χαρές να κρίνονται ασφαλείς και να τηρούν τους ισχύοντες κανονισμούς ασφαλείας. Σύμφωνα με το προαναφερθέν άρθρο 1.3. της διακήρυξης, προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης και οι τεχνικές προδιαγραφές αυτού περιλαμβάνονται στην υπ' αρ. 35/2020 Μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών της αναθέτουσας αρχής, η οποία περιέχεται στο Παράρτημα Ι και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 21/2/2022, ενώ το πλήρες κείμενο της

διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 2/3/2022 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 4/4/2022 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης αυτών η 8/4/2022. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, τέσσερις οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και ο παρεμβαίνων. Με την υπ' αριθ. 197/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, απορρίφθηκαν οι προσφορές δύο συμμετεχόντων, και συγκεκριμένα της εταιρείας «... ..» και του, έγιναν δεκτές οι προσφορές της προσφεύγουσας και του παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε ο τελευταίος προσωρινός ανάδοχος καθώς πρόσφερε τη χαμηλότερη τιμή. Ακολούθως, με την υπ' αριθ. 330/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής επικυρώθηκε το Πρακτικό δικαιολογητικών κατακύρωσης και ο παρεμβαίνων αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος. Κατά των άνω αποφάσεων προσωρινής και οριστικής κατακύρωσης, στρέφεται η προσφεύγουσα αιτούμενη την ακύρωσή τους, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και για τους λόγους που αναπτύσσονται στην υπό εξέταση προσφυγή της

11. Επειδή ειδικότερα η προσφεύγουσα με το **πρώτο** σκέλος της προσφυγής της προβάλλει ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος μη νομίμως και κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού έγινε δεκτή, και τούτο διότι το υποβληθέν ΕΕΕΣ του στερείτο της απαιτούμενης ηλεκτρονικής υπογραφής (αλλά και οποιασδήποτε υπογραφής). Εν συνεχεία, με το **δεύτερο** σκέλος της προσφυγής της, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος παρουσιάζει αποκλίσεις και ελλείψεις σε σχέση με τις επί ποινή αποκλεισμού τεχνικές προδιαγραφές και απαιτήσεις της διακήρυξης, επαγόμενες τον αποκλεισμό του. Ειδικότερα, προβάλλει τις ακόλουθες ελλείψεις και αποκλίσεις: α) παράλειψη προσκόμισης πιστοποιητικού συμμόρφωσης κατά το πρότυπο EN71-3 για τα δάπεδα ασφαλείας, β) ανακριβή υπεύθυνη δήλωση του κατασκευαστή των δαπέδων ασφαλείας για τους ΠΑΥ ότι δεν υπερβαίνουν το 1 mg/kg, γ) μη προσκόμιση βεβαιώσεων ελέγχου κατά τα πρότυπα EN1177 και EN 1176, δ)

προσκόμιση καταλόγου προϊόντων που δεν πληροί τους όρους του διαγωνισμού και σύγχυση ως προς τους κωδικούς των προσφερόμενων ειδών, ε) αντοχή σε εφελκυσμό των προσφερόμενων δαπέδων ασφαλείας μικρότερη της ζητούμενης και στ) παράλειψη προσκόμισης επικαιροποιημένου δικαιολογητικού και δη του υπ' αριθ. 99/26-7-2021 πιστοποιητικού συμμόρφωσης της εταιρείας EBETAM κατά το ευρωπαϊκό πρότυπο EN 1176.

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις υποβληθείσες απόψεις της δεν αντικρούει επί της ουσίας τους λόγους της προσφυγής και δη τους λόγους που αφορούν την τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος, δηλώνοντας ότι στερείται των τεχνικών γνώσεων προς διατύπωση σχετικής κρίσης. Επί της προβαλλόμενης έλλειψης ψηφιακής υπογραφής στο ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος αναφέρει ότι προέβη στον έλεγχο του υποβληθέντος σε έντυπη μορφή ΕΕΕΣ.

13. Επειδή ο παρεμβαίνων με την υποβληθείσα παρέμβασή του αντικρούει τους λόγους της προσφυγής, ωστόσο επιβεβαιώνει την έλλειψη ψηφιακής υπογραφής στο υποβληθέν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ΕΕΕΣ του. Επ' αυτού υποστηρίζει περαιτέρω ότι υφίσταται ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο ΕΕΕΣ το οποίο και υποβλήθηκε σε έγχαρτη μορφή στην αναθέτουσα αρχή. Τέλος, αντικρούει τις κατ' ιδίαν αιτιάσεις της προσφεύγουσας, που βάλλουν κατά της τεχνικής του προσφοράς, υποστηρίζοντας με συγκεκριμένους ισχυρισμούς ότι πληροί τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί με τη διακήρυξη.

14. Επειδή στο ν. 4412/2016 προβλέπεται, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 18 ότι *«Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια ...»*, στο άρθρο 36 ότι *«1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ....»*, στο **άρθρο 37** παρ. 1 και 2 ότι *«1. Το επίπεδο ασφαλείας του ΕΣΗΔΗΣ πρέπει να είναι ανάλογο προς τους κινδύνους. 2. Στα εργαλεία και τις συσκευές για την ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή προσφορών, καθώς και για την*

ηλεκτρονική παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής πρέπει: [...] **β) να απαιτούνται προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές, όπως ορίζονται στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014**», στο άρθρο 53 παρ. 1 και 2 ότι «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : [.....] ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [.....]», στο άρθρο 54 παρ. 1 ότι «.....οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ. 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών», στο **άρθρο 79** ότι «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις.....», στο άρθρο 79^A ότι «1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα, η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν.....», στην παρ. 4 του **άρθρου 94** ότι «...Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο

φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης» και, τέλος, στο **άρθρο 91** ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης ...».

15. Επειδή, δυνάμει της νομοθετικής εξουσιοδότησης του άρθρου 36 παρ. 5 του ν. 4412/2016 εκδόθηκε η ΚΥΑ υπ' αριθ. 64233/2021 «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» (ΦΕΚ 2453/Β/9-6-2021), η οποία έχει ρητώς συμπεριληφθεί στο κανονιστικό πλαίσιο της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας που διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Στο **άρθρο 9** αυτής «Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων στο ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες» ορίζονται τα εξής:

«1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται αποκλειστικά μέσω του Υποσυστήματος κατά περίπτωση, με: α) την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα μέσω της ηλεκτρονικής περιοχής και λειτουργικότητας «Επικοινωνία» της ηλεκτρονικής διαδικασίας δημόσιας σύμβασης. β) την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς στην ηλεκτρονική περιοχή και ιδίως στα συνημμένα της ηλεκτρονικής διαδικασίας δημόσιας σύμβασης. γ) την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς, στην ηλεκτρονική περιοχή και ιδίως στα συνημμένα της σχετικής απάντησης (ενδεικτικά αναφέρονται η προσφορά και η αίτηση συμμετοχής) του οικονομικού φορέα στην ηλεκτρονική διαδικασία. Η απάντηση αποτελεί χωριστή σχετική ηλεκτρονική περιοχή για κάθε οικονομικό φορέα. Ιδίως για τις ηλεκτρονικές διαδικασίες διαγωνισμών και αιτήσεων συμμετοχής, ο σχετικός ηλεκτρονικός χώρος περιλαμβάνει κατά περίπτωση τους (υπό)φακέλους: i) «Δικαιολογητικά

Συμμετοχής», ii) «Δικαιολογητικά Συμμετοχής/Τεχνική Προσφορά», iii) «Οικονομική Προσφορά». 2. Από την 01.09.2021, οι ηλεκτρονικές περιοχές της παρ. 1 του παρόντος άρθρου συνιστούν τον ηλεκτρονικό τόπο τήρησης του Φακέλου Δημόσιας Σύμβασης, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 45 του ν. 4412/2016. 3. Τα σχετικά στοιχεία αποστολής, κοινοποίησης, υποβολής ή ανάρτησης που αποτυπώνονται στις αντίστοιχες οθόνες της διεπαφής του χρήστη, και ειδικότερα ο καταγεγραμμένος χρόνος αυτών, αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του Υποσυστήματος. Οι σχετικές προθεσμίες....[...]. 4. **Οι χρήστες των φορέων της παρ. 2.2 του άρθρου 5 της παρούσας υποβάλλουν ή/και αναρτούν μέσω του Υποσυστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα με εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή σύμφωνα με τα οριζόμενα στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 ή τα άρθρα 13 και 14 του ν. 4727/2020 (Α' 184)».**

Στο άρθρο 13 παρ. 1.3.1. ορίζονται τα εξής:

«1.3. Ειδικότερα, όσον αφορά τα συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς οι οικονομικοί φορείς τα καταχωρίζουν στους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Υποσυστήματος ως εξής: 1.3.1 Τα έγγραφα που καταχωρίζονται στην ηλεκτρονική προσφορά και δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή γίνονται αποδεκτά κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις. α) είτε του άρθρου 13, 14 και 28 του ν. 4727/2020 (Α' 184) περί ηλεκτρονικών δημοσίων εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή ή σφραγίδα και εφόσον πρόκειται για αλλοδαπά δημόσια ηλεκτρονικά έγγραφα, εάν φέρουν επισημείωση e-Apostille, β) είτε του άρθρου 15 και 27 του ν. 4727/2020 (Α' 184) περί ηλεκτρονικών ιδιωτικών εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή ή σφραγίδα. γ) είτε του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 (Α' 45), όπως αυτός έχει τροποποιηθεί και ισχύει, περί μείωσης διοικητικών βαρών και απλούστευσης διαδικασιών και ιδίως της προσκόμισης δημοσίων εγγράφων με απλή φωτοτυπία, δ) είτε της παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016, περί χρήσης ηλεκτρονικών υπογραφών σε ηλεκτρονικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, ε) είτε της παρ. 8 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, περί συνυποβολής υπεύθυνης δήλωσης στην περίπτωση απλής φωτοτυπίας ιδιωτικών εγγράφων. Επιπλέον, δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή τα ΦΕΚ, ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με

αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες μαθηματικούς τύπους και σχέδια»

16. Επειδή, η με αριθ. 23 Κατευθυντήρια Οδηγία της ΕΑΑΔΗΣΥ, την οποία οφείλουν να λαμβάνουν υπόψη οι οικονομικοί φορείς για θέματα συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ, αναφέρει μεταξύ άλλων ως προς το ζήτημα της ψηφιακής υπογραφής του ΕΕΕΣ και ΤΕΥΔ ότι «2.3.1. ... στις περιπτώσεις έλλειψης υπογραφής/ών στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ δεν είναι δυνατή η προσφυγή στην, κατά τα ανωτέρω, δυνατότητα συμπλήρωσης, καθώς η έλλειψη υπογραφής του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ή η μη νόμιμη/ έγκυρη υπογραφή του ισοδυναμεί με την μη νόμιμη/ έγκυρη υποβολή του, η, δε, ως άνω δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων ή/και συμπλήρωσης αφορά μόνο σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα/δικαιολογητικά (πρβλ. άρθρο 102 παρ. 2 τελευταίο εδάφιο Ν. 4412/2016)».

17. Επειδή στην διακήρυξη του διαγωνισμού, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες, σε σχέση με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα: «2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και στην κατ' εξουσιοδότηση των διατάξεων της παρ. 5 του άρθρου 36 του ν.4412/2016 εκδοθείσα υπ' αριθμ. 64233/08.06.2021 (Β'2453/ 09.06.2021) Κοινή Απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» (εφεξής Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες). Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται τουλάχιστον από αναγνωρισμένο (εγκεκριμένο) πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με

τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και να εγγραφούν στο ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με την περ. β της παρ. 2 του άρθρου 37»

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού⁶⁵ τα ακόλουθα υπό α και β στοιχεία: **α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)**, όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου, β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής» Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, **υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF»**

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 με το κεφάλαιο “Αναλυτικές Τεχνικές Προδιαγραφές” της υπ’ αρ. 35/2020 μελέτης του παραρτήματος Ι’ 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.....

Υποχρεούται ο οικονομικός φορέας που θα καταθέσει προσφορά να υποβάλλει στο ΦΑΚΕΛΟ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ τεχνικά φυλλάδια (Prospectus) που να αποδεικνύουν τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης προμήθειας. Οποιαδήποτε έγγραφα από τα οποία να προκύπτουν με σαφήνεια τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών, τεχνικά φυλλάδια, προσπέκτους κλπ., φωτογραφίες ή ότι άλλο τεκμηριωτικό στοιχείο έχουν για την απόδειξη των τεχνικών προδιαγραφών των μεμονωμένων ειδών, για τα οποία γίνεται ειδική μνεία επί ποινή αποκλεισμού.

Στα περιεχόμενα της Τεχνικής Προσφοράς δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να εμφανίζονται οικονομικά στοιχεία. Ενδεχόμενη εμφάνιση οικονομικών στοιχείων αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς. Επίσης οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να προσκομίσουν επί ποινή αποκλεισμού τα κάτωθι δικαιολογητικά :

- 1) Υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντα που θα αναφέρει ότι : «Έλαβα γνώση όλων των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών, βάσει των οποίων γίνεται η ανάθεση των προς προμήθεια ειδών και τους αποδέχομαι πλήρως και αν ανεπιφύλακτα».
- 2) Υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντα ότι τα προσφερόμενα είδη θα φέρουν τεχνικά χαρακτηριστικά τουλάχιστον ίδια με τα προδιαγραφόμενα στην επισυναπτόμενη μελέτη προμήθειας της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Κω, συνοδευόμενη από οποιαδήποτε έγγραφα από τα οποία να προκύπτουν με σαφήνεια τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών, τεχνικά φυλλάδια, προσπέκτους κλπ., φωτογραφίες ή ότι άλλο τεκμηριωτικό στοιχείο έχουν για την απόδειξη των τεχνικών προδιαγραφών των μεμονωμένων ειδών, για τα οποία γίνεται ειδική μνεία επί ποινή.
- 3) Όλα τα όργανα Παιδικής Χαράς και τα δάπεδα ασφαλείας θα είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τις Ευρωπαϊκές Προδιαγραφές του EN1176 και EN1177 αντίστοιχα και θα φέρουν βεβαίωση ελέγχου - πιστοποιητικό συμμόρφωσης, με το οποίο θα πιστοποιείται η καταλληλότητα και η συμμόρφωση τους με τις προαναφερόμενες προδιαγραφές από εγκεκριμένο και αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης για τον σκοπό αυτό, επί ποινή αποκλεισμού.
- 4) Όλα τα δάπεδα ασφαλείας Παιδικής Χαράς θα είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τις Ευρωπαϊκές Προδιαγραφές του EN1176, EN 71.3 και EN1177 αντίστοιχα και θα φέρουν βεβαίωση ελέγχου - πιστοποιητικό συμμόρφωσης, με το οποίο θα πιστοποιείται η καταλληλότητα και η συμμόρφωση τους με τις προαναφερόμενες προδιαγραφές από εγκεκριμένο και αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης για τον σκοπό αυτό.
- 5) Το πιστοποιητικό συμμόρφωσης θα περιλαμβάνεται στις προκαταρκτικές πληροφορίες αναφορικά με την ασφάλεια της εγκατάστασης και πρέπει να προσκομίζεται ΜΑΖΙ ΜΕ ΤΗΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑ των υποψηφίων αναδόχων.
- 6) Τα πιστοποιητικά των οργάνων παιδικής χαράς κατά τα πρότυπα EN 1176 καθώς και των δαπέδων ασφαλείας κατά τα πρότυπα EN 1176:1-7, EN 1177 και EN 71-3 είναι απαραίτητο να κατατίθενται από τους υποψήφιους αναδόχους στο φάκελο της προσφοράς, επί ποινή αποκλεισμού.
- 7) Τα πιστοποιητικά των

ελαστικών δαπέδων ασφαλείας θα συνοδεύει βεβαίωση - υπεύθυνη δήλωση κατασκευαστή, πως τα ελαστικά δάπεδα δεν περιέχουν οποιονδήποτε ΠΑΥ (πολυκυκλικοί αρωματικοί Υδρογονάνθρακες) σε συγκεντρώσεις μεγαλύτερες από 1mg/kg, επί ποινή αποκλεισμού. 8) Αντίστοιχα όλες οι εργασίες διαμόρφωσης και συντήρησης -μετά των υλικών που απαιτούνται- θα πρέπει να πληρούν τις προϋποθέσεις της ισχύουσας νομοθεσίας για τις παιδικές χαρές καθώς και τα πρότυπα EN 1176 και EN 1177. Για το λόγο αυτό ο υποψήφιος ανάδοχος θα είναι υποχρεωμένος να δίδει βεβαίωση στην Υπηρεσία ότι όλες οι εργασίες που εκτελούνται και τα υλικά που χρησιμοποιούνται πληρούν τα παραπάνω καθώς και τους κανόνες της τέχνης και της επιστήμης (σε παλαιότερα μη πιστοποιημένα όργανα που συντηρούνται) και απαιτείται να δηλώνεται με υπεύθυνη δήλωση κατά τον διαγωνισμό. Για κάθε εξοπλισμό θα παραδίδονται από τον κατασκευαστή/προμηθευτή όσα αναφέρονται στην παράγραφο 6 του προτύπου EN 1176-1. 9)»

Τέλος, με διευκρινιστικό έγγραφό της που αναρτήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού την 1/4/2022, η Αναθέτουσα Αρχή διευκρίνισε μεταξύ άλλων τα εξής: “Στην παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης και συγκεκριμένα στο ζητούμενο 5, τα ζητούμενα πιστοποιητικά αφορούν τα απαιτούμενα στο 3 και 4 της εν λόγω παραγράφου. Συγκεκριμένα διευκρινίζεται ότι για τα όργανα παιδικής χαράς **και τα δάπεδα ασφαλείας, απαιτείται πιστοποιητικό συμμόρφωσης και δεν αρκεί η προσκόμιση απλής βεβαίωσης ελέγχου**”.

18. Επειδή από το συνδυασμό των άρθρων 36, 37 και 79^A του ν. 4412/2016 και 9 και 13 παρ. 1.1.3 της υπ’ αριθ. 64233/8-6-2021 Κοινής Υπουργικής Απόφασης (ΦΕΚ 2453 Β/9-6-2021) προκύπτει ότι προκειμένου περί διαγωνισμών, που διενεργούνται ηλεκτρονικώς μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τα έγγραφα που υποβάλλονται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς μέσω του συστήματος απαιτείται να φέρουν προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή. Επιπλέον κατά τη ρητή διάταξη του άρθρου 2.4.3.1 της διακήρυξης το ΕΕΕΣ υποβάλλεται υποχρεωτικά σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF.

19. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω, επί του **πρώτου** σκέλους της προσφυγής και του εκεί προβαλλόμενου λόγου που αφορά την έλλειψη

ψηφιακής υπογραφής στο ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Όπως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, κατά το άνοιγμα του εν λόγω ηλεκτρονικού αρχείου της προσφοράς του παρεμβαίνοντος (ΕΕΕΣ) δεν εμφανίζεται το πεδίο των δεδομένων της ηλεκτρονικής υπογραφής και ελέγχου αυτών (*signature panel*) ούτε οποιοδήποτε άλλο σημείο που να παραπέμπει σε ψηφιακή υπογραφή του εγγράφου, δηλαδή το υποβληθέν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος είναι παντελώς ανυπόγραφο. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά ανωτέρω (βλ. σκ 14-18), των διατάξεων του ν. 4412/2016, την ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ, αλλά και τη ρητή διάταξη 2.4.3.2 της διακήρυξης, η έλλειψη ψηφιακής υπογραφής στο ΕΕΕΣ καθιστά μη νόμιμη την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, και τούτο διότι το επίμαχο έγγραφο είναι στην πραγματικότητα ανυπόγραφο και, άρα, θεωρείται ως μη υποβληθέν με συνέπεια την αδυναμία απόδειξης των όσων με αυτό υπευθύνως δηλώνονται. Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι βασίστηκε στην υποβολή του έντυπου ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος είναι απορριπτέος ως αναπόδεικτος αλλά και αβάσιμος και τούτο διότι η υποβολή έγχαρτου ΕΕΕΣ, πέραν του ότι δεν υποκαθιστά την υποχρέωση ηλεκτρονικής υποβολής του κατά τους όρους της διακήρυξης, ήτοι με έγκυρη ψηφιακή υπογραφή, σε κάθε περίπτωση δεν αποδεικνύει την θέση ηλεκτρονικής υπογραφής σε αυτό, ούτε πιστοποιεί τις ιδιότητες τεθείσας ηλεκτρονικής υπογραφής, που δύναται να λάβει χώρα μόνο στο ηλεκτρονικώς υποβληθέν αρχείο. Ομοίως απορριπτέος ως αναπόδεικτος αλλά και ως αβάσιμος είναι ο αντίστοιχος ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ότι προσκόμισε στην αναθέτουσα αρχή το επίμαχο αρχείο (ΕΕΕΣ) με την τεθείσα ηλεκτρονική υπογραφή και τούτο διότι α) μόνον το πρωτότυπο ηλεκτρονικό αρχείο ΕΕΕΣ πιστοποιεί τις ιδιότητες της ηλεκτρονικής υπογραφής και τη θέση της στο χρόνο που κατά νόμο ορίζεται, το οποίο δεν επικαλείται ο παρεμβαίνων ούτε και υποβάλλει ηλεκτρονικά με την παρέμβασή του ενώ β) η υποβολή έντυπου ΕΕΕΣ, ήτοι ακόμη και του εκτυπωμένου ηλεκτρονικώς υπογεγραμμένου ΕΕΕΣ δεν πιστοποιεί και δεν αποδεικνύει την προσήκουσα ηλεκτρονική υπογραφή και υποβολή του εγγράφου. Εν προκειμένω, όπως επιβεβαιώνεται και από την αναθέτουσα αρχή αλλά και από τον παρεμβαίνοντα, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού έχει αναρτηθεί ΕΕΕΣ χωρίς ψηφιακή υπογραφή, ώστε σύμφωνα με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού τούτο ισοδυναμεί με μη

υποβολή του (πρβλ ΑΕΠΠ 253/2018 σκ.51, 683/2019 σκ. 16,19, 118/2019 σκ. 40, ΔΕφΑΘ 136/2018 σκ. 12). Ενόψει των ανωτέρω, ο **πρώτος λόγος** της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος.

20. Επειδή ανεξαρτήτως της αποδοχής του ανωτέρω λόγου της προσφυγής, που καθιστά άνευ ετέρου απορριπτέα την προσφορά του παρεμβαίνοντος, επί του **δεύτερου** σκέλους της προσφυγής της, και των εκεί προβαλλόμενων ελλείψεων και αποκλίσεων στην τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Η προσφεύγουσα καταρχάς προβάλλει (**υπό α**) ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος είναι αποκλειστέα λόγω παράλειψης προσκόμισης του πιστοποιητικού συμμόρφωσης κατά το πρότυπο EN71-3 για τα δάπεδα ασφαλείας. Ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και τούτο διότι από το φάκελο της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος προκύπτει μόνον η υποβολή της υπ' αριθ. 081.01.0081 αναφοράς ελέγχου (test report) της εταιρείας OCTOCERT, η οποία όμως δεν ισοδυναμεί με το απαιτούμενο επί ποινή αποκλεισμού πιστοποιητικό συμμόρφωσης κατά EN71-3. Άλλωστε, η απαίτηση περί προσκόμισης τόσο πιστοποιητικού συμμόρφωσης όσο και βεβαίωσης ελέγχου προκύπτει εναργώς από το προπαρατεθέν άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, αλλά και από την 35/2022 Μελέτη της Υπηρεσίας, ενώ επιβεβαιώθηκε ρητώς και από την διευκρίνηση της 1/4/2022 της αναθέτουσας αρχής, η οποία εφόσον δεν προσβλήθηκε από τους συμμετέχοντες εντάχθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Άρα, η **σχετική αιτίαση υπό α**) της προσφεύγουσας περί μη προσκόμισης του απαιτούμενου πιστοποιητικού συμμόρφωσης κατά EN71-3 πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος ως νόμω αβασίμων, καθώς, σύμφωνα με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (διακήρυξη, μελέτη της υπηρεσίας και διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής) απαιτείτο η προσκόμιση της βεβαίωσης ελέγχου και του πιστοποιητικού συμμόρφωσης σωρευτικά. Εν συνεχεία και αναφορικά με την αιτίαση της προσφεύγουσας **υπό β**) ότι η υποβληθείσα από 4.4.2022 Υπεύθυνη Δήλωση του κατασκευαστή των δαπέδων, ήτοι της εταιρείας ... είναι ανακριβής διότι το περιεχόμενό της δεν επιβεβαιώνεται από την

προσκομισθείσα 5612494 έκθεση ελέγχου SGS, αυτή είναι απορριπτέα και τούτο διότι η άνω προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση του κατασκευαστή κατά το περιεχόμενό της είναι σύμφωνη με τον προπαρατεθέντα όρο του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης, κατά τον οποίο «*Τα πιστοποιητικά των ελαστικών δαπέδων ασφαλείας θα συνοδεύει βεβαίωση - υπεύθυνη δήλωση κατασκευαστή, πως τα ελαστικά δάπεδα δεν περιέχουν οποιονδήποτε ΠΑΥ (πολυκυκλικοί αρωματικοί Υδρογονάνθρακες) σε συγκεντρώσεις μεγαλύτερες από 1mg/kg, επί ποινή αποκλεισμού*». Ακολουθώντας, ο υπό γ) λόγος της προσφυγής που αφορά την μη προσκόμιση βεβαιώσεων ελέγχου κατά τα πρότυπα EN 1177 και EN 1176 πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος. Τούτο διότι ναι μεν έχει προσκομιστεί στο φάκελο των δικαιολογητικών του παρεμβαίνοντος το πιστοποιητικό συμμόρφωσης της εταιρίας με αρ. πιστοποιητικού C.081.10.001_5, το οποίο έχει εκδοθεί από την εταιρία ..., πλην όμως δεν προκύπτει, ούτε και ο παρεμβαίνων επικαλείται την προσκόμιση βεβαιώσεων ελέγχου κατά τα πρότυπα EN 1177 και EN 1176 που κατά τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης και της μελέτης πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθούν σωρευτικά με τα πιστοποιητικά. Εν συνεχεία, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας (υπό δ) ότι ο κατάλογος που έχει προσκομιστεί για τα προσφερόμενα είδη με αριθ. 24 και 25 δεν φέρει ψηφιακή υπογραφή, απλή υπογραφή ή επικύρωση από δικηγόρο είναι απορριπτέος ως αβάσιμος. Τούτο διότι ούτε στο άρθρο 2.4.3.2 ούτε σε κανένα άλλο σημείο της διακήρυξης προβλέπεται η υποχρέωση υπογραφής ή επικύρωσης των τεχνικών φυλλαδίων, προσπέκτους κλπ. Η μόνη απαίτηση για το είδος B24 είναι, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος να συμμορφώνεται με το πρότυπο EN 1339 :2003, το οποίο και καλύπτεται, όπως προκύπτει από την προσκομισθείσα Δήλωση επιδόσεων AP.No BEP023/2014 της εταιρείας Αναφορικά με τις υπό **σημείο (ε)** αιτιάσεις της προσφεύγουσας περί μη απόδειξης των απαιτούμενων από τη Μελέτη τιμών εφελκυσμού, αυτές πρέπει να γίνουν δεκτές ως βάσιμες, αφού στην από 16-11-2021 έκθεση του εργαστηρίου “ΔΗΜΟΚΡΙΤΟΣ”, που προσκομίζει ο παρεμβαίνων (ηλεκτρονικό αρχείο “ΔΟΚΙΜΗ ΑΝΤΟΧΗΣ ΣΕ ΕΦΕΛΚΥΣΜΟ ΚΑΤΑ EN12230 2003_ATMASAFEPLAY EPDM R”), αναφέρεται ότι η αντοχή σε εφελκυσμό ανέρχεται σε 0.42-0.56MPa (του δείγματος όπως παραλήφθηκε) και 0.40-0.52

MPa (του δείγματος μετά από έκθεση σε UV-A/B+ ηλιακό φως, 30 ημέρες σε 500 C), ενώ δεν γίνεται αναφορά στο απαιτούμενο από την μελέτη μέγεθος για αντοχή σε εφελκυσμό, ήτοι στο 1N/mm² (το δε ανώτατο εφικτό στην έκθεση του παρεμβαίνοντος ως προς την αντοχή σε εφελκυσμό, ήτοι 0,56 MPa αντιστοιχεί σε 0,56N/mm² ήτοι υπολειπόμενο του ζητούμενου). Τέλος, ο **υπό στ)** λόγος της προσφυγής που αφορά την παράλειψη υποβολής επικαιροποιημένου πιστοποιητικού πρέπει να γίνει δεκτός καθώς πράγματι το υποβληθέν υπ' αριθ. 99/26-7-2021 Πιστοποιητικό συμμόρφωσης της εταιρίας EBETAM κατά το ευρωπαϊκό πρότυπο EN1176 (ηλεκτρονικό αρχείο "ΕΠΙΚΥΡΩΜΕΝΟ EN 1176 BAMBINI ΚΑΙ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ") αναγράφει ως διάρκεια ισχύος την 25.07.2022 με αποτέλεσμα να καλύπτει μεν τον χρόνο υποβολής των προσφορών όχι όμως και τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ωστόσο, η άνω πλημμέλεια δεν καθιστά την προσφορά του παρεμβαίνοντος άνευ ετέρου απορριπτέα, αλλά η αναθέτουσα αρχή οφείλει σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 να καλέσει τον ανάδοχο να συμπληρώσει την άνω παράλειψη.

21. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, πρωτίστως λόγω αποδοχής του λόγου αυτής που αφορά την έλλειψη ηλεκτρονικής υπογραφής στο υποβληθέν ΕΕΕΣ του παρεμβαίνοντος, αλλά και λόγω αποδοχής των υπό α, γ και ε λόγων της προσφυγής που αφορούν σε πλημμέλειες και αποκλίσεις της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος. Ενόψει αποδοχής των ανωτέρω λόγων που καθιστούν άνευ ετέρου αποκλειστέα την προσφορά του παρεμβαίνοντος, πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες με αριθμό 330/2022 και 197/2022 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 9 Νοεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 29 Νοεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ