

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 27 Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18-11-2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2165/22-11-2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στ.. ..., οδός ... αρ....., εφεξής «ο προσφεύγων», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του αναθέτοντος φορέα «...» (...)» και κατά της απόφασης του Γενικού Διευθυντή εφοδιαστικής αλυσίδας με την οποία εγκρίθηκε το με α.π. ΔΥΠΜ 8619/05.11.2021 Πρακτικό Αξιολόγησης Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνικής Προσφορά» της Επιτροπής Διεξαγωγής του Διαγωνισμού, κατά το σκέλος αυτού (α) με το οποίο κρίθηκε ως παραδεκτή (τυπικά και τεχνικά) η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» (β) δεν απορρίφθηκε η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και για επιπλέον αποκλίσεις από τους όρους του διαγωνισμού, πέραν αυτών για τους οποίους ήδη αποκλείσθηκε, εφεξής «η προσβαλλομένη» και

Κατά του οικονομικού φορέα «...», με δ.τ. «...», που εδρεύει στ.. ..., ..., εφεξής «ο παρεμβαίνων».

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, κατά το ως άνω σκέλος.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 4.200,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς), που υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας χωρίς ΦΠΑ της σύμβασης ποσού 840.000,00 ευρώ.

2. Επειδή, ο αναθέτων φορέας με την με αριθμ. ... διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΙΒΩΤΙΩΝ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗΣ ΤΡΙΦΑΣΙΚΩΝ «ΕΞΥΠΝΩΝ» ΜΕΤΡΗΤΩΝ ΠΑΡΟΧΩΝ Νο. 4», που αναλυτικά περιγράφονται στο άρθρο 1 και στο Παράρτημα 1 (ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ ΥΛΙΚΟΥ ΚΑΙ ΠΟΣΟΤΗΤΑΣ) της διακήρυξης [Κωδικοί Κοινού Λεξιλογίου για τις Δημόσιες Συμβάσεις (CPV: ...)]. Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω των Συστημάτων Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών και Ηλεκτρονικών Δημοπρασιών της εταιρείας «cosmoONE», με χρήση της πλατφόρμας «sourceONE», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής σε ευρώ. Σύμφωνα με τον όρο 1.2 της Διακήρυξης η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 1.260.000,00 ευρώ, πλέον φόρου προστιθέμενης αξίας όπως αναφέρεται στο Παράρτημα 1 (ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ ΥΛΙΚΟΥ ΚΑΙ ΠΟΣΟΤΗΤΑΣ). Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, συμπεριλαμβάνει και το κατά την παρ. 1.5 δικαίωμα προαίρεσης και αναλύεται ως εξής: α. € 840.000,00 β. € 420.000,00, που αντιστοιχεί στο δικαίωμα προαίρεσης.

3. Επειδή, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 31-08-2020 με ΑΔΑΜ .... Το Συμπλήρωμα Νο 1 δημοσιεύθηκε την 1<sup>η</sup>-10-2020 (ΑΔΑΜ ...). Το Συμπλήρωμα Νο 2 δημοσιεύθηκε στις 8-10-2020 (ΑΔΑΜ ...). Περίληψη της διακήρυξης στάλθηκε για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.) στις 27.08.2020.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε ο αναθέτων φορέας ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 18-11-2021 στον ηλεκτρονικό τόπο

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας SourceONE στις 9-11-2021 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων με την προσφυγή του στρέφεται κατά της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης καθώς και κατά του ίδιου του με α.π. ΔΥΠΜ 8619/05.11.2021 Πρακτικού Αξιολόγησης Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνικής Προσφορά» της Επιτροπής Διεξαγωγής του Διαγωνισμού και του συνημμένου σε αυτό Πορίσματος της Επιτροπής Τεχνικής Αξιολόγησης Προσφορών. Συναφώς ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι: (α) δεν προσβάλλεται αυτοτελώς παραδεκτά το πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού (β) η προσβαλλόμενη απόφαση του Γενικού Δ/ντή εφοδιαστικής αλυσίδας υπογράφεται από άλλο, άγνωστης ιδιότητας, πρόσωπο κι, επομένως τίθεται ζήτημα πρόωρης άσκησης της προσφυγής. Σχετικά με τους ως ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος σημειώνονται τα ακόλουθα: (α) σύμφωνα με το άρθρο 4. «ΟΡΓΑΝΑ ΔΙΕΞΑΓΩΓΗΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ» της διακήρυξης: «4.1. Αποφαινόμενο όργανο του ... στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού είναι: α) ο Γενικός Διευθυντής Εφοδιαστικής Αλυσίδας και Ψηφιοποίησης (ΓΔ/ΕΑΨ) για την επικύρωση της αξιολόγησης του Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά[...]4.2. Γνωμοδοτικά όργανα στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού είναι: α) Η Επιτροπή Διεξαγωγής η οποία είναι αρμόδια για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, β) Η Επιτροπή Τεχνικής Κρίσης, η οποία είναι αρμόδια για την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών[...]». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 6.3. «Μετά την αποσφράγιση η αρμόδια επιτροπή προβαίνει στον έλεγχο και την αξιολόγηση των ηλεκτρονικών Υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» καθώς και των εντύπων φακέλων και συντάσσει αντίστοιχο πρακτικό, με το οποίο εισηγείται για τις προσφορές που πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτες και εκείνες που πρέπει να γίνουν αποδεκτές

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

ως παραδεκτές (τυπικά και τεχνικά). Σε περίπτωση που από την εξέταση των δικαιολογητικών συμμετοχής ανακύπτει λόγος αποκλεισμού του προσφέροντος, η Επιτροπή μπορεί να μην εξετάσει το φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς. ... 16.4. Η εισήγηση της αρμόδιας επιτροπής διαβιβάζεται στο αρμόδιο όργανο του ... το οποίο αποφασίζει. Η απόφαση αυτή που επικυρώνει τα αποτελέσματα του σταδίου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» κοινοποιείται μέσω του Συστήματος σε όλους τους προσφέροντες[...]. Κατόπιν των ανωτέρω, ως βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, το με α.π. ΔΥΠΜ 8619/05.11.2021 Πρακτικό Αξιολόγησης Υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνικής Προσφορά καθώς και το πόρισμα της επιτροπής δεν αποτελούν αυτοτελώς προσβαλλόμενες πράξεις καθώς στερούνται εκτελεστότητας, θεωρούνται, ωστόσο, συμπροσβαλλόμενες πράξεις. Συνεπώς, παραδεκτός ο προσφεύγων προσβάλλει μόνο την ως άνω προσβαλλόμενη πράξη (β) κάτωθι του οικείου πρακτικού υπάρχει η ένδειξη «*Ε Γ Κ Ρ Ι Ν Ε Τ Α Ι (σύμφωνα με την παράγραφο 4.1 των όρων της διακήρυξης αριθμ. ...)* ... Γενικός Διευθυντής Εφοδιαστικής Αλυσίδας και Ψηφιοποίησης», ο δε υπογράφων το έγγραφο κος ..., σύμφωνα με το επίσημο οργανόγραμμα του ... είναι ο αναπληρωτής διευθυντής της διεύθυνσης βελτίωσης λειτουργιών και ψηφιοποίησης. Συνεπώς, δεν πρόκειται για άγνωστης ιδιότητας άτομο, ως παντελώς αβάσιμα ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, ο οποίος σε κάθε περίπτωση, ουδόλως προσβάλλει το έγγραφο ως πλαστό είτε κατά τον εκδότη είτε κατά το περιεχόμενό του ώστε το εν λόγω έγγραφο να θεωρηθεί ανυπόστατο και, κατ'επέκταση η σε βάρος του εν λόγω εγγράφου προδικαστική προσφυγή, ως προώρως ασκηθείσα. Συνεπώς, ο σχετικός ισχυρισμός τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος και σε κάθε περίπτωση παντελώς αναπόδεικτος.

7. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...». Κατόπιν αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, οι προσφορές του προσφεύγοντος και του παρεμβαίνοντος κρίθηκαν αποδεκτές από τυπικής άποψης, ενώ η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», τεχνικά μη αποδεκτή. Συνεπώς, ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της προσφυγής κατά της απόρριψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος καθώς

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

συμμετέχει νόμιμα στη διαδικασία και θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του στη ζημία του από την παράνομη αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και το όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως προσωρινού αναδόχου. Περαιτέρω, επειδή, με την προσφυγή προβάλλονται ισχυρισμοί περί απόρριψης της προσφοράς του οικονομικού φορέα «....» για έτερους, πρόσθετους λόγους αποκλεισμού από τους αναφερόμενους στην προσβαλλόμενη απόφαση. Εντούτοις η προσβαλλόμενη, κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά του ως άνω διαγωνιζόμενου είναι επωφελής ως προς το διατακτικό της για τον προσφεύγοντα και συνεπώς η πράξη απόρριψης μίας προσφοράς δεν μπορεί, υπό το πρίσμα αυτό, να προσβληθεί παραδεκτά από άλλον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό, με αίτημα την αντικατάσταση των αιτιολογιών της απόρριψης ή την προσθήκη επιπλέον τέτοιων. Οι, δε, διαφορετικοί ή επιπλέον λόγοι απόρριψης προσφοράς μπορεί να προβληθούν από έτερο συνδιαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα μόνο σε περίπτωση, που η αρχική απόρριψη ακυρωθεί ή ανακληθεί και η αρχικώς απορριφθείσα προσφορά γίνει εκ των υστέρων αποδεκτή, οπότε ο έτερος συνδιαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας θα δικαιούται είτε να εγείρει και αυτός προδικαστική προσφυγή κατά της εκ των υστέρων αποδοχής της προσφοράς είτε να προσφύγει δικαστικώς κατά της ως άνω αποδοχής προβάλλοντας νέες αιτιάσεις κατά της επίμαχης προσφοράς. Ως εκ τούτου, εν προκειμένω, δοθέντος ότι ο οικονομικός φορέας «....» δεν αμφισβήτησε τον αποκλεισμό του δια προδικαστικής προσφυγής, οι σχετικοί ισχυρισμοί της υπό εξέταση προσφυγής προβάλλεται άνευ εννόμου συμφέροντος και τυγχάνουν απορριπτέοι ως απαράδεκτοι

8. Επειδή στις 19-11-2021 ο αναθέτων φορέας προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς τους έτερους ενδιαφερόμενους στη διαγωνιστική διαδικασία σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή με την υπ' αριθμ. 2869/2021 Πράξη της Προέδρου του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου και την με αριθμ. 3234/2021 Πράξη του Προέδρου του 4<sup>ου</sup> Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης της Προσφυγής.

10. Επειδή, ο αναθέτων φορέας απέστειλε στην ΑΕΠΠ απόψεις επί της προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες στις 2.12.2021 κοινοποίησε στον προσφεύγοντα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

11. Επειδή, ο παρεμβαίνων άσκησε στις 29-11-2021 παρέμβασή του, νομίμως κι εμπροθέσμως, ήτοι εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση σε αυτόν της ασκηθείσας προσφυγής καθώς και μετ'εννόμου συμφέροντος καθώς επιδιώκει τη διατήρηση της θέσης του, ενώ, με την ασκηθείσα προσφυγή θίγονται τα έννομα αυτού συμφέροντα.

12.Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε στις 6.12.2021 ενώπιον της ΑΕΠΠ, ήτοι εμπροθέσμως, υπόμνημά του προς αντίκρουση των απόψεων του αναθέτοντος φορέα.

13. Επειδή, ο παρεμβαίνων στις 7.12.2021 υπέβαλε ενώπιον της ΑΕΠΠ υπόμνημά του σε σχέση αφενός μεν με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής κι αφετέρου προς αντίκρουση του υπομνήματος του προσφεύγοντος. Εντούτοις, δοθέντος ότι το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεν προβλέπει την υποβολή υπομνήματος από τον παρεμβαίνοντα προς αντίκρουση του υπομνήματος του προσφεύγοντος, το εν λόγω υπόμνημα, ως προς αυτό το σκέλος του, υποβάλλεται απαραδέκτως και δεν λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

14.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

15.Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με την προσφυγή του ότι: (α) Ο παρεμβαίνων, προς εκπλήρωση της απαίτησης του όρου 13.2.9.19 της διακήρυξης, κατέθεσε με την προσφορά της την από 13.01.2021 δήλωση περί μη υποβολής διαπιστεύσεων. Ειδικότερα, ο παρεμβαίνων, ως εμππίπτων στην εξαίρεση που περιγράφεται στον ως άνω όρο (με την αναφορά «ΣΗΜΕΙΩΣΗ»), κατέθεσε την εν λόγω δήλωση περί μη υποβολής διαπιστεύσεων δηλώνοντας ότι: *«η εταιρεία έχει προμηθεύσει την αναθέτουσα αρχή (ήτοι τη ...), με χιλιάδες Πολυεστερικά Κιβώτια κατάλληλα για την εγκατάσταση Μονοφασικών και Τριφασικών Μετρητών Ηλεκτρικής Ενέργειας τόσο με παραδόσεις σε εργολάβους του δικτύου, σε περιφέρειες του ... καθώς και με Συμβάσεις όπως οι ..., ... και άλλες προγενέστερες»*. Πλην, όμως, από τις ως άνω συμβάσεις προμήθειας που επικαλείται ο παρεμβαίνων δεν τεκμηριώνεται στο πρόσωπό του η συνδρομή των προϋποθέσεων για την επίκληση της «ΣΗΜΕΙΩΣΗΣ» που έχει τεθεί υπό τον όρο 13.2.9.19 της Διακήρυξης, δεδομένου ότι η μεν πρώτη επικαλούμενη σύμβαση αφορά σε προσφερόμενη ποσότητα (κατά πολύ) μικρότερη της απαιτούμενης, ήτοι

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

13.500 κιβώτια έναντι των απαιτούμενων 20.000 κιβωτίων, η δε δεύτερη ανάγεται σε χρόνο απώτερο της εξαετίας, που απαιτεί η διακήρυξη. Αποδεικνύεται, συνεπώς, ότι η προσφορά της εταιρείας «...» δεν πληροί απαραίτητο όρο της διακήρυξης (β) Από τον όρο 13.2.9.7 της διακήρυξης προκύπτει ότι για το παραδεκτό της προσφοράς τους, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα έπρεπε να αποδείξουν με τα έγγραφα τους ότι διαθέτουν πενταετή εμπειρία, μεταξύ άλλων, και στο σχεδιασμό κιβωτίων τοποθέτησης μετρητών ηλεκτρικής ενέργειας Προς εκπλήρωση της ως άνω απαίτησης, ο παρεμβαίνων παραπέμπει με το Φύλλο Συμμόρφωσής του που υπέβαλε με την προσφορά του στα εξής ηλεκτρονικά έγγραφα της: α) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.7. ΕΓΓΡΑΦΑ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ ...» β) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.24. ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ ...» γ) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.16. ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ ....» δ) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.9. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ISO 9001 ...». Πλην, όμως, κανένα από τα ως άνω έγγραφα που υποβλήθηκαν με την προσφορά του δεν αποδεικνύουν εμπειρία στο σχεδιασμό (γ) Κατά το υποβληθέν από τον παρεμβαίνοντα Φύλλο Συμμόρφωσης, η εκπλήρωση της απαίτησης του όρου 13.2.9.10 της διακήρυξης αποδεικνύεται από το έγγραφο που υπέβαλε με τίτλο «13.2.9.10 Πιστοποιητικό ISO 9001 ...», δηλαδή του ιταλικού εργοστασίου «...» που δήλωσε ο παρεμβαίνων ότι θα είναι ο παραγωγός της πολυεστερικής Α΄ ύλης που θα χρησιμοποιήσει για την παραγωγή των κιβωτίων που προσφέρει. Το αρχείο αυτό περιέχει τα από 13.09.2018 και με αρ. κατ. ... και ... πιστοποιητικά ISO), που πραγματοποιήθηκαν βάσει του προτύπου ISO 9001:2015 των ιταλικών φορέων πιστοποίησης και ελέγχου ... και ..., οι οποίες αποτελούν συνεργάτες του Διεθνούς Φορέα IQNet, με τα οποία βεβαιώνεται ότι (σ.σ. σε μετάφραση): *«η εταιρεία "...» διατηρεί ένα Σύστημα διαχείρισης της ποιότητας με το εξής πεδίο εφαρμογής: Χύτευση με έγχυση, έγχυση - συμπίεση, συμπίεση και μεταφορά θερμοσκληραινόμενων προϊόντων, προϊόντων BMC και SMC, για τεχνικές εφαρμογές»*. Εκ μόνων αυτών δεν προκύπτει καν ότι η ιταλική εταιρεία «...» είναι πράγματι παραγωγός πολυεστερικής πρώτης ύλης και πέραν αμφιβολίας, πάντως, αποδεικνύεται ότι δεν διαθέτει πιστοποίηση ISO 9001:2015 για την παραγωγή πολυεστερικής πρώτης ύλης, όπως απαιτεί ο ως άνω όρος 13.2.9.10 της Διακήρυξης. Συνεπώς, θα έπρεπε να έχει απορριφθεί η προσφορά της ....

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

Μετά από σχετικό ερώτημα του προσφεύγοντος στις 26.07.2021, η εταιρεία ... βεβαίωσε με το από 29.07.2021 ηλεκτρονικό μήνυμά της (σ.σ. σε μετάφραση) ότι *«Επιβεβαιώνουμε ότι το πεδίο εφαρμογής της πιστοποίησης αφορά σε διαδικασίες χύτευσης των σχετικών προϊόντων: έγχυση, έγχυση - συμπίεση, συμπίεση και μεταφορά»*. Κατόπιν, σε νέο ερώτημά του προσφεύγοντος την 15.09.2021 προς την εταιρεία ..., η εταιρεία παρέπεμψε το ερώτημα στην συνεργαζόμενη με αυτούς εταιρεία ... η οποία και απάντησε την 16.09.2021. Την ίδια μέρα (16.09.2021), ο προσφεύγων απέστειλε νέο ηλεκτρονικό ερώτημα απευθείας στην εταιρεία ... θέτοντας της στο τελείωμα αυτού το απολύτως ξεκάθαρο ερώτημα (σ.σ. σε μετάφραση), *«Το ανωτέρω πεδίο συμπεριλαμβάνει την δραστηριότητα της παραγωγής SMC Α' ύλης; Ναι ή Όχι;»*. Η εταιρεία ..., σε απάντηση του ερωτήματός απέστειλε το από 20.09.2021 ηλεκτρονικό μήνυμα, με το οποίο δήλωσε ρητά ότι τα εν λόγω πιστοποιητικά ISO 9001:2015, αφορούν διαδικασίες χύτευσης προϊόντων και όχι την παραγωγή της Α' ύλης SMC που χρησιμοποιείται για την παραγωγή τέτοιων προϊόντων, όπως απαιτούσαν οι όροι της Διακήρυξης, αναφέροντας συγκεκριμένα ότι (σ.σ. σε μετάφραση): *«Βεβαιώνω ότι το πιστοποιητικό σχετίζεται σε διαδικασίες χύτευσης σχετικών υλικών, οι οποίες εκτελούνται στην πιστοποιούμενη τοποθεσία ... Όχι για την παραγωγή της ύλης»* (στο πρωτότυπο αναφέρεται ότι: «Dear All, I confirm that the certificate is related to to moulding processes of related materials, performed in certified site in ...Not the production of material.»). Συνεπώς, τόσο από το ίδιο το σώμα των Πιστοποιητικών όσο και από τη σχετική ηλεκτρονική αλληλογραφία με τις εταιρείες ... και ... που εξέδωσαν τα προσκομισθέντα από τον παρεμβαίνοντα πιστοποιητικά ISO 9001 του εργοστασίου ..., προκύπτουν πέραν αμφιβολίας τα εξής: α) Αφενός ότι η κατασκευάστρια εταιρεία «...» εξειδικεύεται στην έγχυση, έγχυση - συμπίεση, συμπίεση και μεταφορά θερμοσκληραινόμενων προϊόντων από BMC και SMC, για τεχνικές εφαρμογές. Σε κανένα δε σημείο των Πιστοποιητικών δεν αναφέρεται ως πεδίο δραστηριότητας η παραγωγή της ζητούμενης εκ του διαγωνισμού πρώτης ύλης SMC. β) Αφετέρου ότι η εταιρεία «...» αποτελεί πιστοποιημένο εργοστάσιο παραγωγής μόνο έτοιμων προϊόντων και όχι εργοστάσιο παραγωγής της απαιτούμενης πολυεστερικής πρώτης ύλης SMC.



## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

16.Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις του αναθέτοντος φορέα: (α) Κατά τον προσφεύγοντα η έννοια των απαιτήσεων του άρθρου 2.3.9.19 της διακήρυξης είναι ότι τα υλικά εγκαταστάθηκαν αποκλειστικά και μόνο εντός της εξαετίας. Πλην όμως τούτο είναι εσφαλμένο, διότι, αν γινόταν δεκτή τέτοια ερμηνεία, τότε τα μόνα αποδεκτά υλικά προς πλήρωση της ανωτέρω απαίτησης θα ήταν εκείνα που έχουν εγκατασταθεί στο χρονικό διάστημα προ έξι ετών έως προ τριών ετών (δηλαδή εντός συγκεκριμένης τριετίας), δεδομένου ότι διαφορετικά δεν θα μπορούσαν τα εγκατεστημένα υλικά να πληρούν την δεύτερη εκ των ανωτέρω προϋπόθεση, ήτοι της επί τριετία τουλάχιστον λειτουργίας χωρίς προβλήματα. Η ορθή έννοια της ανωτέρω πρώτης απαίτησης είναι ότι τα ίδια ή παρόμοια με τα ζητούμενα κιβώτια βρίσκονται εγκατεστημένα στο δίκτυο την τελευταία εξαετία (ακόμα και αν η υλική πράξη της εγκατάστασης έλαβε χώρα σε προγενέστερο χρόνο) και όχι ότι η εγκατάστασή τους στο δίκτυο έλαβε χώρα εντός της συγκεκριμένης προρρηθείσας τριετίας. Άλλωστε υπό την εκδοχή αυτή, την οποία υποστηρίζει ο προσφεύγων, ο σχετικός όρος θα εισήγαγε διακριτική (αν όχι φωτογραφική) μεταχείριση των διαγωνιζομένων, άλλως θα περιόριζε υπερβολικά τον κύκλο των δυνάμενων να συμμετάσχουν στον υπόψη διαγωνισμό. Συνακόλουθα, οι Συμβάσεις ... & ... (σχετικό 7) που προσκόμισε η εταιρεία ... με την Προσφορά της, καλύπτουν και την απαίτηση εγκατάστασης των κιβωτίων εντός της εξαετίας (με την έννοια ότι εντός της εξαετίας βρίσκονται εγκατεστημένα στο δίκτυο). Έτι επικουρικότερα, κρίσιμο εν προκειμένω ότι εκ των υποβληθέντων από τον οικονομικό φορέα στοιχείων τεκμηριωνόταν το σύνολο των προϋποθέσεων τεχνικής ικανότητας που ετέθησαν για τις ζητούμενες πωλήσεις, ήτοι όχι μόνο η εγκατάσταση ίδιων ή παρόμοιων υλικών στο δίκτυο του ... στην αιτούμενη ποσότητα, αλλά και η εγκατάστασή τους στο αιτούμενο χρονικό διάστημα (την τελευταία εξαετία) και η για τουλάχιστον τρία (3) έτη λειτουργία τους χωρίς προβλήματα. Συγκεκριμένα: Το Συμπλήρωμα Νο2 (σχετικό 12) της Σύμβασης ... της εταιρείας ... αφορά σε μετάθεση χρόνου παράδοσης ποσότητας 24.200 κιβωτίων στις Περιφερειακές Αποθήκες της ... στις 31.01.2014. Η ποσότητα του συμπληρώματος Νο2 καλύπτει την ποσοτική απαίτηση των 20.000 κιβωτίων, αλλά και τη χρονική απαίτηση, δεδομένου ότι η ανωτέρω παράδοση έλαβε χώρα σταδιακά. Ληπτέο δε υπόψη ότι βάση υπολογισμού δεν δύναται να συνιστά ο χρόνος υποβολής

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

προσφοράς, δεδομένου ότι αυτός μπορεί να διαφέρει για έκαστο οικονομικό φορέα (αναλόγως της συγκεκριμένης ημέρας υποβολής προσφοράς), αλλά ο χρόνος δημοσίευσης της διακήρυξης του διαγωνισμού (έτος 2020) και, συνεπώς, και το έτος 2014 βρίσκεται εντός της εξαετίας. Για τα δε κιβώτια κατασκευής του Οίκου ... που έχουν εγκατασταθεί στο δίκτυο, δεν έχουν από τις κατά τόπους Περιοχές του ... κατατεθεί «Δελτία Συμπεριφοράς Υλικού» στην υπηρεσία μας (Διεύθυνση Δικτύου) -που είναι αρμόδια για τις τεχνικές προδιαγραφές των κιβωτίων- που να αναφέρουν προβλήματα στη λειτουργία των κιβωτίων κατασκευής της εταιρείας .... (β) η κατασκευαστική εταιρεία ... σύμφωνα με το συνημμένο έγγραφο «13.2.9.7. ΕΓΓΡΑΦΑ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ ...» (σχετικό 8): □ Έχει προμηθεύσει επί σειρά ετών τη ... και μεταγενέστερα τη ... με μονοφασικά & τριφασικά κιβώτια με συμβάσεις από το 2002 και έπειτα □ Έχει συμμετάσχει σε διαγωνισμό προμήθειας μονοφασικών κιβωτίων (διαγων. ...) που απαιτούσε σχεδιασμό κιβωτίου και στο πλαίσιο του διαγωνισμού είχε καταθέσει δείγματα κιβωτίων δικού της σχεδιασμού. Συγκεκριμένα σε εφαρμογή των σχεδίων κιβωτίου των Τεχνικών Προδιαγραφών η εταιρεία ... σχεδιάζει ανάλογο καλούπι το οποίο φέρει ανάγλυφα το εργοστάσιο κατασκευής και τον κωδικό υλικού ... και η τεχνική υπηρεσία (Επιτροπή Αξιολόγησης Προσφορών) του ... επί των προσκομισθέντων με τις προσφορές δειγμάτων κιβωτίου γνωστοποιεί στην εταιρεία μέσω του Πορίσματος της Επιτροπής Τεχνικής Αξιολόγησης Προσφορών τυχόν τροποποιήσεις που απαιτηθούν επί του σχεδιασμού. Υπό αυτήν την έννοια, ο σχεδιασμός περιλαμβάνεται στη διαδικασία παραγωγής κιβωτίου. Για τον ανωτέρω διαγωνισμό (...) από το Πόρισμα της Επιτροπής Τεχνικής Αξιολόγησης Προσφορών (σχετικό 13) προκύπτει ότι από την εξέταση της τεχνικής προσφοράς και των δειγμάτων κιβωτίου που προσκόμισε η εταιρεία ..., η συνολική Προσφορά της είναι Τεχνικά Αποδεκτή, χωρίς παρατηρήσεις που να παραπέμπουν σε τροποποιήσεις επί του σχεδιασμού κιβωτίου. Δηλαδή το δείγμα κιβωτίου ανταποκρίνεται στις σχεδιαστικές απαιτήσεις που βρίσκονται στις τελευταίες σελίδες της Τεχνικής Προδιαγραφής κιβωτίων GR-226/ 23.09.2004 της Διακήρυξης του διαγωνισμού .... Επίσης η ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ της Διακήρυξης του διαγωνισμού ... αναφέρει στον ΠΙΝΑΚΑ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ ΥΛΙΚΟΥ ΚΑΙ ΠΟΣΟΤΗΤΑΣ στη σελίδα 4 την απαίτηση για συμφωνία των κιβωτίων με την Τεχνική Προδιαγραφή GR-

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

226/ 23.09.2004 και τα αντίστοιχα σχέδια. Έχει βεβαίωση από τη Διεύθυνση Υλικών, Προμηθειών & Μεταφορών (ΔΥΠΜ) της ... για την περίοδο 1988 έως 01.05.2012 που αναφέρει ότι η εταιρεία ... είναι συνεπής στις υποχρεώσεις της, δεν έχουν υπάρξει προβλήματα στη συνεργασία και τα προμηθευόμενα υλικά κατασκευάζονται σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές που απαιτούνται από τη ... και τη ... Σημειώνεται ότι οι Τεχνικές Προδιαγραφές κατασκευής κιβωτίων αναθεωρούνται κατά καιρούς τα σχέδια κιβωτίων και ως εκ τούτου απαιτείται από τις κατασκευαστικές εταιρείες να προσαρμόζονται στις νέες σχεδιαστικές απαιτήσεις των Τεχνικών Προδιαγραφών κιβωτίων. Η εταιρεία ... έχει ανταποκριθεί θετικά στο σχεδιασμό κιβωτίων που απαιτούν οι Τεχνικές Προδιαγραφές στο πλαίσιο των διαγωνισμών αλλά και συμβάσεων και η βεβαίωση της ... που αποτελεί επίσημο έγγραφο, αποδεικνύει την απαιτούμενη εμπειρία της εταιρείας ... όχι μόνο στο σχεδιασμό, αλλά στην παραγωγή και προμήθεια κιβωτίων τοποθέτησης μετρητών και ως εκ τούτου ικανοποιείται η απαίτηση της παραγράφου 13.2.9.7 της Διακήρυξης (γ) οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι αλυσιτελείς, διότι η απαίτηση προσκόμισης πιστοποιητικού ISO 9001:2015 αφορά στην πιστοποίηση «ολοκληρωμένου συστήματος διαχείρισης ποιότητας» κατά συγκεκριμένο πρότυπο. Αντιθέτως, η απαίτηση προσκόμισης πιστοποιητικού ISO δεν αφορά (και δεν μπορεί να αφορά) στην απόδειξη της δραστηριότητας (είτε παραγωγικής είτε άλλης) οιοδήποτε εργοστασίου, αλλά μόνο στην εφαρμογή συστήματος διαχείρισης της ποιότητας της εκάστοτε δραστηριότητας (παραγωγικής ή μη). Εν προκειμένω και σύμφωνα με την διακήρυξη, το εργοστάσιο κατασκευής κιβωτίων θα πρέπει να διαθέτει Πιστοποίηση κατά EN/ISO 9001:2015 το οποίο να είναι σε ισχύ και να βεβαιώνει ότι ακολουθεί τις διαδικασίες που προβλέπονται για την κατασκευή αντικειμένων από πρώτη ύλη πολυεστέρα ενισχυμένο με υαλονήματα με τη μέθοδο Compression Moulding (SMC). Κατά τα λοιπά και ως προς την απόδειξη της δραστηριότητας παραγωγής SMC του εργοστασίου ζητούμενο υπό την διακήρυξη ήταν η δήλωση από τον παραγωγό της πολυεστερικής SMC πρώτης ύλης (μόνο σε περίπτωση που ο προσφέρων δεν είναι ο ίδιος κατασκευαστής της συγκεκριμένης πρώτης ύλης) που θα αναφέρει πως δεσμεύεται να προμηθεύσει την αναγκαία πολυεστερική SMC πρώτη ύλη καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της Σύμβασης σε περίπτωση μειοδοσίας του

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

προσφέροντος, ενώ περαιτέρω ο προσφέρων όφειλε να παράσχει στοιχεία του εργοστασίου κατασκευής των προσφερόμενων υλικών, με αναλυτικές πληροφορίες. Πράγμα που το έπραξε. Ειδικότερα πάντως όσον αφορά τον ισχυρισμό ότι η εταιρεία ... δεν είναι παραγωγός SMC: Το SMC αποτελεί πρώτη ύλη κατασκευής των αιτούμενων και υπό προμήθεια κιβωτίων και όχι πρώτη ύλη με την έννοια ότι συναντάται αυτούσια (έτοιμη) στο φυσικό περιβάλλον. Ειδικότερα, το SMC παράγεται ως ακολούθως:

- 1) Το αρχικό μείγμα είναι ρητίνη + σταθεροποιητές
- 2) Το αρχικό μείγμα απλώνεται σε ταινία
- 3) Το αρχικό μείγμα εγχύεται με υαλονύματα (ίνες γυαλιού)
- 4) Αυτό εγχύεται περαιτέρω με ρητίνη και υαλοβάμβακα
- 5) Το κατά τα ανωτέρω παραγόμενο μείγμα συμπιέζεται με χρήση ρολού

- 6) Το συμπιεσμένο κατά τα ανωτέρω μείγμα απλώνεται σε φύλλα

Η κατά τα ανωτέρω παραγόμενη πρώτη ύλη ονομάζεται SMC (sheet molding compound) από τις λέξεις: φύλλο , καλούπι, μείγμα . Το SMC χρησιμοποιείται ως πρώτη ύλη για την παραγωγή του έτοιμου προϊόντος (κιβωτίου) με την εξής διαδικασία:

- 1) Απλώνεται η Α' ύλη σε ένα τραπέζι
- 2) Κόβεται μια λωρίδα Α' ύλης στο βάρος του κιβωτίου
- 3) Ο χειριστής τοποθετεί την λωρίδα Α' ύλης στο μεταλλικό καλούπι
- 4) Η μηχανή κλείνει και πρεσάρει το καλούπι

Η μέθοδος αυτή ονομάζεται Compression molding (χύτευση με συμπίεση). Με άλλα λόγια, η παραγωγή του SMC γίνεται ακριβώς με τον τρόπο που περιγράφεται στο πεδίο του ISO (Πιστοποιητικό ISO 9001/2015 με αριθμ. ...- σχετικό 9) που υπεβλήθη από τη ... (έγχυση, συμπίεση) και, συνεπώς, αυτό επιβεβαιώνει ότι η ... εφαρμόζει διαδικασία διασφάλισης ποιότητας κατά την παραγωγή του SMC. Το ότι στα ISO της ... αναφέρεται και η διαδικασία παραγωγής των κιβωτίων δεν αναιρεί τα προλεχθέντα. Σημειωτέον δε ότι ο προσφεύγων αλυσιτελώς επικαλείται την αλληλογραφία του με τους φορείς πιστοποίησης. Και τούτο διότι, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, είναι προφανές ότι οι φορείς αυτοί επιβεβαιώνουν ότι η πιστοποίηση δεν αφορά στην παραγωγή των «υλικών» (materials), νοούμενων όμως ως «υλικών» εκείνων που χρησιμοποιούνται για την

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

παραγωγή του SMC, δηλαδή της ρητίνης, των σταθεροποιητών, της ταινίας, των υαλονυμάτων και του υαλοβάμβακα.

17. Επειδή, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι : (α) είναι αβάσιμος ο ισχυρισμός ότι η προσφορά του πρέπει ν' απορριφθεί καθώς η επικαλούμενη ... σύμβαση με τη ..., της οποίας καθολικός διάδοχος είναι ο αναθέτων φορέας , καλύπτουν μεν τη ζητούμενη ποσότητα υλικού αλλά είναι προγενέστερη της εξαετίας που απαιτεί η διακήρυξη. Και τούτο διότι αφορά υλικά που έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν μέχρι σήμερα κανονικά. Σε κάθε περίπτωση από το Συμπλήρωμα 2 της ως άνω σύμβασης προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων ανέλαβε να παραδώσει στις 31.1.2014 στο ... 24.200 πολυεστερικά κιβώτια, ποσότητα που υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεδομένου η αρχική ημερομηνία του διαγωνισμού ήταν 12.10.2020 (β) Όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φύλλου συμμόρφωσης ο παρεμβαίνων υπέβαλε αντίγραφο της ένταξης στον πίνακα προμηθευτών κιβωτίων μετρητών και διακλαδώσεων του ... και βεβαιώσεις του ... σχετικά με τη πώληση παρόμοιων υλικών ώστε να αποδείξει ότι, ως σχεδιαστής των εν λόγω προϊόντων, ελληνικής κατασκευής, έχει εμπειρία και στον σχεδιασμό. Επίσης, τεχνικό φυλλάδιο σε συνδυασμό με έγγραφα τρίτων φορέων και πιστοποίηση του ..., με πεδίο και στο σχεδιασμό. (γ) ουδόλως απαιτείται από τη διακήρυξη το πιστοποιητικό ISO για το εργοστάσιο που προμηθεύει και κατασκευάζει την πρώτη ύλη να αναφέρει στο πεδίο εφαρμογής του και τον όρο SMC. Περαιτέρω, η ΑΕΠΠ δεν θα πρέπει να λάβει υπόψη της την σχετική αλληλογραφία αφού δεν προκύπτει ο τρόπος με τον οποίο εκμαιεύτηκε.

18. Επειδή, ο προσφεύγων με το υπόμνημά του ισχυρίζεται ότι: (α) Από την απλή γραμματική ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης προκύπτει απολύτως σαφώς ότι οι οικονομικοί φορείς, προκειμένου να αποδείξουν ότι οι οίκοι κατασκευής των προσφερόμενων από αυτούς υλικών διαθέτουν κατάλληλη τεχνική επάρκεια και επαγγελματική ικανότητα, υποχρεούνται να υποβάλουν «διαπιστεύσεις πωλήσεων», ήτοι κατάλογο πωλήσεων και συστατικές επιστολές, από τις οποίες θα προκύπτει ότι πληρούνται σωρευτικά τα εξής: α) η πώληση σε Επιχειρήσεις Ηλεκτρικής Ενέργειας κιβωτίων τοποθέτησης τριφασικών «έξυπνων» μετρητών Χ.Τ. και σε ποσότητα ίση τουλάχιστον με το 50% της ζητούμενης, β) η τοποθέτηση των ως άνω υλικών (της ίδια ποσότητας και ποιότητας) στα δίκτυά τους την τελευταία εξαετία, και

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

γ) η χωρίς προβλήματα λειτουργία αυτών (της ίδιας ποσότητας και ποιότητας) για τρία τουλάχιστον έτη. Είναι σαφές και από το ίδιο το γράμμα της Διακήρυξης ότι σε περίπτωση που τα πωληθέντα από τον διαγωνιζόμενο υλικά έχουν εγκατασταθεί σε δίκτυο της ... δεν απαιτείται η υποβολή στην τεχνική προσφορά του των ως άνω διαπιστεύσεων πωλήσεων. Απαιτείται, όμως, ο υποψήφιος να επικαλεσθεί με την προσφορά του συγκεκριμένες πωλήσεις του αφορώσες υλικά ίδια ή παρόμοια και της αυτής ποσότητας με τα ζητούμενα στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία που να έχουν πραγματοποιηθεί εντός των οριζόμενων περιόδων. Καθώς τα ως άνω κριτήρια δεν έχουν τεθεί διαζευκτικά, η υπαγωγή στην ως άνω εξαίρεση (υπό τον όρο «Σημείωση») που θέτει η Διακήρυξη δεν συνιστά απαλλαγή από τις ως άνω υπό β' και γ' απαιτήσεις. Ήδη, συνεπώς, από τη γραμματική ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι ισχυρισμοί της ... και της εταιρείας ... (που με την παρέμβασή της προβάλλει ισχυρισμούς αντίστοιχους προς εκείνους της ...) είναι αβάσιμοι. Το ίδιο προκύπτει από τις (πλήρεις) σκέψεις των ΣτΕ 827/2019 και ΣτΕ (ΕΑ) 401/2018 αποφάσεων, όπου το Συμβούλιο της Επικρατείας έκρινε επί πανομοιότυπου όρου διακήρυξης προγενέστερου διαγωνισμού της ίδιας της ... (β) όσα επικαλείται η ... και δεν προκύπτουν από την ίδια την προσφορά της ... δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη για την αξιολόγηση του παραδεκτού ή μη της προσφοράς της ... Προβάλλονται δηλαδή απαραδέκτως. Τα αναφερόμενα εξάλλου αφορούν άλλες διαγωνιστικές διαδικασίες, η δε Διακήρυξη δεν περιλαμβάνει όρο περί εξαίρεσης της υποχρέωσης υποβολής (ή έστω επίκλησης) αποδεικτικών στοιχείων για την εμπειρία σε σχεδιασμό κιβωτίων, όταν αυτά (δήθεν) τα γνωρίζει η ... από άλλες διαγωνιστικές διαδικασίες. Μάλιστα, ούτε η ίδια η παρεμβαίνουσα ... δεν αναφέρεται με την παρέμβασή της στο Διαγωνισμό με αρ. .... Συνεπώς, ιδίως όσα αναφέρονται από τη ... για το Διαγωνισμό με αρ. ... της ..., τα οποία δεν προκύπτουν, δεν αναφέρονται ούτε υποβλήθηκαν με την προσφορά της ..., αλλά τα αναφέρει αυτοβούλως η ..., προβάλλονται απαραδέκτως. Σε κάθε περίπτωση, τίποτα από όσα αναφέρει η ... δεν αποδεικνύει εμπειρία της ... σε σχεδιασμό κιβωτίων (πολύ περισσότερο δεν αποδεικνύει εμπειρία πενταετούς διάρκειας) (γ) από την απλή ανάγνωση όσων αναφέρουν η ... και ο παρεμβαίνων κατ' ουσία συνομολογούνται όλα όσα αναφέρονται στην προσφυγή, καθώς αμφότερες συνομολογούν ότι

## **Αριθμός Απόφασης: 70/2022**

πράγματι δεν υποβλήθηκε ISO της εταιρείας ...στο οποίο να βεβαιώνεται ως πεδίο εφαρμογής η παραγωγή της ίδιας της πρώτης ύλης. Πλην, όμως, η ίδια η Διακήρυξη διακρίνει μεταξύ ISO του παραγωγού της ίδιας της πρώτης ύλης (SMC) και του εργοστασίου κατασκευής αντικειμένων από SMC. Ο παρεμβαίνων με την προσφορά του δήλωσε ότι παραγωγός της πρώτης ύλης SMC θα είναι η εταιρεία ..., ενώ τα κιβώτια από SMC (παραγωγής της ...) θα τα κατασκευάσει ο ίδιος. Από κανένα στοιχείο από όσα υποβλήθηκαν με την προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν αποδεικνύεται ότι η ... είναι παραγωγός πρώτης ύλης SMC (πολλώ δε μάλλον πιστοποιημένη κατά ISO 9001 ως προς την παραγωγή πρώτης ύλης, ως απαιτείτο από τη διακήρυξη). Αντιθέτως, από τα πιστοποιητικά ISO που υποβλήθηκαν με την προσφορά του παρεμβαίνοντος αποδεικνύεται μόνο ότι η εταιρεία ... παράγει προϊόντα κατασκευασμένα από SMC, είναι δε πιστοποιημένη κατά ISO 9001 μόνο για την κατασκευή προϊόντων από SMC και όχι για παραγωγή της ίδιας της πρώτης ύλης SMC. Ο ισχυρισμός της .. ότι από την αλληλογραφία που ανταλλάχθηκε με την εκδότρια του ISO της ... προκύπτει δήθεν ότι περιλαμβάνεται στο πεδίο εφαρμογής του ISO και η παραγωγή της ίδιας της πρώτης ύλης SMC, δεν είναι αληθής.

19. Επειδή, ο παρεμβαίνων συμπληρωματικά προς όσα αναφέρει στις απόψεις του ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται ότι ορθώς ο τελευταίος επισημαίνει ότι οι προμνημονευθείσες αποφάσεις του ΣΤΕ δεν καθορίζουν ως προαπαιτούμενα της μη υποβολής διαπίστευσης τον χρονικό προσδιορισμό εγκατάστασης κιβωτίων στο δίκτυο του ... ούτε την ελάχιστη χρονική διάρκεια λειτουργίας των εγκατεστημένων χωρίς προβλήματα. Επίσης, επισημαίνει ότι ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του επιβεβαιώνει τα όσα ο παρεμβαίνων αναφέρει με την παρέμβασή του για την αντίκρουση του δεύτερου και τρίτου λόγου της προσφυγής.

20. Επειδή, το άρθρο 253 παρ. 1 εδ. Α' του Ν. 4412/2016 (άρθρο 36 Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων».

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 Ν.4412/2016: «Λόγοι απόρριψης προσφορών»: 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[...].».

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 94 του Ν.4412/2016 « Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά»: [...] 4. 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[...].».

23. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «[...]13.2. Ο Υποφάκελος «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» περιέχει: [...] Β. Τεχνική Προσφορά: 13.2.9. Η τεχνική προσφορά περιλαμβάνει τα ακόλουθα αρχεία σε μορφή PDF, τα οποία, εφόσον προσφέρονται από τον προσφέροντα, υπογράφονται ψηφιακά από αυτόν: [...]13.2.9.7. Επίσημα έγγραφα που να αποδεικνύουν ότι ο κατασκευαστής των προσφερόμενων κιβωτίων διαθέτει εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών στο σχεδιασμό, παραγωγή και προμήθεια κιβωτίων τοποθέτησης μετρητών ηλεκτρικής ενέργειας και ότι είναι εξειδικευμένη εταιρεία σχεδιασμού και μελέτης κιβωτίων τοποθέτησης μετρητών ηλεκτρικής ενέργειας[...].13.2.9.10. Πιστοποιητικό ολοκληρωμένου συστήματος διαχείρισης ποιότητας κατά το πρότυπο EN/ISO 9001:2015 του εργοστασίου παραγωγής της πολυεστερικής πρώτης ύλης (SMC) που θα χρησιμοποιήσει για την παραγωγή των κιβωτίων, όπως απαιτείται από την §4 της Τεχνικής Προδιαγραφής ... των Κιβωτίων Τοποθέτησης Μονοφασικών και Τριφασικών «Έξυπνων» Ηλεκτρονικών Μετρητών Χ.Τ.[...].13.2.9.19. Διαπιστεύσεις πωλήσεων (Κατάλογο Πωλήσεων και Συστατικές Επιστολές), από Επιχειρήσεις Ηλεκτρικής Ενέργειας ή/και Διαχειριστές Δικτύων/Συστημάτων Ηλεκτρικής Ενέργειας από τις οποίες θα αποδεικνύεται ότι: - για τα κιβώτια τοποθέτησης τριφασικών «έξυπνων» μετρητών Χ.Τ.,



## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

κιβώτια ίδιου ή παρόμοιου τύπου με τα προσφερόμενα έχουν εγκατασταθεί στα δίκτυά τους την τελευταία εξαετία και για τουλάχιστον τρία (3) χρόνια λειτουργούν χωρίς προβλήματα σε ποσότητα τουλάχιστον ίση με το 50% της ζητούμενης. Επί των διαπιστεύσεων πωλήσεων θα πρέπει να αναφέρεται ο αγοραστής, η ποσότητα, η χρονολογία, η χώρα εγκατάστασης καθώς επίσης και ο τύπος των πωληθέντων κιβωτίων καθώς και τα κυριότερα τεχνικά χαρακτηριστικά αυτών και ιδίως όμως η πρώτη ύλη κατασκευής των και η μέθοδος χύτευσής τους. Επίσης θα αναφέρονται επ' αυτών ευανάγνωστα τα στοιχεία του υπογράφοντος (όνομα, θέση του στην εταιρεία, κλπ) καθώς και στοιχεία επικοινωνίας (τηλέφωνο, fax, email, κλπ) για την δυνατότητα επαλήθευσής τους. Ως παρόμοιου τύπου κιβώτια εννοούνται κιβώτια από SMC αναλόγου μεγέθους με τα προσφερόμενα. Τα τεχνικά χαρακτηριστικά του αναφερόμενου στις συστατικές επιστολές τύπου κιβωτίου τοποθέτησης μετρητή πρέπει να κατατεθούν με την προσφορά. Οι διαπιστεύσεις θα πρέπει να αφορούν στην παραγωγή του εργοστασίου στο οποίο θα κατασκευασθούν τα προσφερόμενα υλικά ή στην παραγωγή του εργοστασίου του συνεργαζόμενου κατασκευαστή. [...] ΣΗΜΕΙΩΣΗ : Δεν απαιτείται η υποβολή των απαιτούμενων από τα παραπάνω διαπιστεύσεων για προσφερόμενα υλικά ίδια ή παρόμοιου τύπου με τα ζητούμενα υλικά που είναι ήδη εγκατεστημένα στο δίκτυο του ... και λειτουργούν ικανοποιητικά», «14 («ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ») Η προσφορά απορρίπτεται ιδίως σε κάθε μία από τις ακόλουθες περιπτώσεις: 14.1. [...] 14.6. Αν αποκλίνει ουσιωδώς από τις απαιτήσεις του άρθρου 13 της παρούσας ως προς τη μορφή των προσφορών ή δεν περιλαμβάνει όλα ανεξαιρέτως τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στο ίδιο άρθρο» άρθρο 5 «Κανονισμοί – Προδιαγραφές » της Τεχνικής Προδιαγραφής ΔΔ 380/Αναθ. 26.06.2020 : «Πιστοποιητικό του εργοστασίου που να βεβαιώνει ότι ακολουθεί τις διαδικασίες που προβλέπονται στα ISO 9001 για την κατασκευή αντικειμένων από πρώτη ύλη πολυεστέρα ενισχυμένο με υαλονήματα με τη μέθοδο Compression Moulding (SMC), καθώς και πιστοποιητικό ISO 9001 του εργοστασίου παραγωγής της πολυεστερικής πρώτης ύλης (SMC) που θα χρησιμοποιήσει για την παραγωγή των κιβωτίων».

24. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το

## **Αριθμός Απόφασης: 70/2022**

διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

25. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

26. Επειδή, όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ., μεταξύ άλλων, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110).

27. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής, σημειώνονται τα ακόλουθα: Από τη συνδυασμένη ερμηνεία κι εφαρμογή των άρθρων 13.2.9.7 και 14.6 της διακήρυξης προκύπτει ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του ν'αποδεικνύει με τα δικαιολογητικά της τεχνικής του προσφοράς, υποβάλλοντας σχετικά επίσημα έγγραφα, ότι ο κατασκευαστής των προσφερόμενων κιβωτίων διαθέτει εμπειρία τουλάχιστον πέντε (5) ετών στο σχεδιασμό, παραγωγή και προμήθεια κιβωτίων τοποθέτησης μετρητών ηλεκτρικής ενέργειας και ότι είναι εξειδικευμένη εταιρεία σχεδιασμού και μελέτης κιβωτίων τοποθέτησης μετρητών ηλεκτρικής ενέργειας.

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

28. Επειδή, προς εκπλήρωση της ως άνω απαίτησης ο παρεμβαίνων παραπέμπει με το Φύλλο Συμμόρφωσης που υπέβαλε με την προσφορά του στα εξής ηλεκτρονικά έγγραφα: α) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.7. ΕΓΓΡΑΦΑ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ ...», β) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.24. ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ ...», γ) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.16. ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ ....», δ) Το αρχείο με τίτλο «13.2.9.9. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ISO 9001 ....». Ειδικότερα, το αρχείο με τίτλο «13.2.9.7. ΕΓΓΡΑΦΑ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ ...» περιέχει πίνακα προμηθευτών κιβωτίων της ... και βεβαίωση περί του ότι ο παρεμβαίνων έχει προμηθεύσει κιβώτια τη ... τα έτη 2002, 2003, 2004, 2005, επίσης, βεβαιώνεται ότι τα εν λόγω κιβώτια είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τις προδιαγραφές της .... Πλην, όμως, από τον εν λόγω πίνακα δεν προκύπτει η πενταετής εμπειρία του παρεμβαίνοντος στο σχεδιασμό των κιβωτίων καθώς ούτε από την προηγούμενη συμμετοχή σε διαγωνισμό του αναθέτοντος φορέα, ούτε από το γεγονός ότι ο ίδιος ο παρεμβαίνων κατασκευάζει τα σχετικά υλικά αποδεικνύεται άνευ ετέρου τινός η εμπειρία του σε σχεδιασμό κιβωτίων και μάλιστα επί πενταετία. Άλλωστε ο ίδιος ο όρος της διακήρυξης διακρίνει σε σχεδιασμό, παραγωγή, προμήθεια, απαιτώντας την απόδειξη όλων των ανωτέρω και καθενός ξεχωριστά. Περαιτέρω, το αρχείο με τίτλο «13.2.9.24. ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ ...» περιέχει συμβάσεις προμήθειας κιβωτίων που έχουν καταρτιστεί μεταξύ του παρεμβαίνοντος και του αναθέτοντος φορέα. Πλην, όμως, από την επισκόπηση αυτών δεν προκύπτει ότι ο ίδιος ο παρεμβαίνων έχει σχεδιάσει τα υλικά που προμήθευσε στον αναθέτοντα φορέα και πολύ περισσότερο δεν προκύπτει η πενταετής εμπειρία του στον σχεδιασμό. Τα δύο αρχεία με τίτλο «13.2.9.16.a ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ\_signed» και «13.2.9.16.b ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ...\_signed» είναι έγγραφα που έχουν παραχθεί από τον παρεμβαίνοντα. Ακόμη κι, αν γίνουν δεκτά τα ως άνω έγγραφα ως «επίσημα», ως απαιτεί ο όρος της διακήρυξης, αφού ο παρεμβαίνων είναι και ο παραγωγός των προϊόντων, ουδέν αποδεικνύεται από αυτά αναφορικά με την πενταετή εμπειρία του παρεμβαίνοντος στο σχεδιασμό. Ειδικότερα, το πρώτο από αυτά αφορά το προϊόν V2138 και αναφέρει επί λέξει τα εξής: «Τα κιβώτια κατασκευάζονται από πολυεστέρα ενισχυμένο με υαλόνημα, τύπου SMC, με τη μέθοδο Compression Moulding. Είναι κατάλληλα για χρήση τόσο στο ύπαιθρο όσο και σε εξωτερικούς χώρους, με κατακόρυφη θέση στερέωσης είτε επίτοιχη, είτε

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

σε τσιμεντένιους ή ξύλινους στύλους. ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ Υλικό Πολυεστέρας ενισχυμένος με υαλόνημα τύπου SMC Κατάλληλο για εξωτερική χρήση ΝΑΙ Χρώμα RAL 7035 Δείκτης προστασίας IP IP 44 Πιστοποίηση CE ΣΥΝΘΗΚΕΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ Μέγιστο υψόμετρο 2000m Ελάχιστη θερμοκρασία περιβάλλοντος -25°C Μέση θερμοκρασία περιβάλλοντος 20°C Μέγιστη θερμοκρασία περιβάλλοντος 55°C Μέγιστη θερμοκρασία στις εξωτερικές επιφάνειες εξαιτίας της ηλιακής ακτινοβολίας 70°C Ελάχιστη σχετική υγρασία 5% Μέγιστη σχετική υγρασία 95». Το δε δεύτερο, έχει, παρομοίως, εκδοθεί από τον παρεμβαίνοντα και έχει τίτλο: ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΚΙΒΩΤΙΑ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗΣ ΜΟΝΟΦΑΣΙΚΩΝ ΚΑΙ ΤΡΙΦΑΣΙΚΩΝ «ΕΞΥΠΝΩΝ» ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΜΕΤΡΗΤΩΝ Χ.Τ.», έχει δε ως αντικείμενο το εξής: «Η παρούσα προδιαγραφή καθορίζει την κατασκευή, τις δοκιμές, τον έλεγχο παραλαβής και τη συσκευασία για μεταφορά και παράδοση στις αποθήκες του ..., Πολυεστερικών Κιβωτίων τοποθέτησης Μονοφασικών και Τριφασικών «Έξυπνων» Ηλεκτρονικών Μετρητών, που θα χρησιμοποιηθούν στις μετρητικές διατάξεις πελατών Χαμηλής Τάσης», σε ορισμένα δε σημεία αναφέρεται σε ζητήματα σχεδιασμού, όπως λ.χ «5.2.1. Γενικά Στην παράγραφο αυτή περιλαμβάνονται οι ειδικές απαιτήσεις και τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των κιβωτίων και των εξαρτημάτων που τα συνοδεύουν. Τα κιβώτια θα ικανοποιούν επιπλέον τα σχέδια που επισυνάπτονται στο κατάλογο σχεδίων 9.2 όσον αφορά τα ακόλουθα: □ Σχεδίαση – Μορφή[...], «5.2.2. Ειδικά κατασκευαστικά χαρακτηριστικά. Το κιβώτιο θα κατασκευαστεί εξ' ολοκλήρου από υψηλής ποιότητας θερμοσκληρυνόμενο υλικό και συγκεκριμένα από πολυεστέρα ενισχυμένο με υαλόνημα, τύπου SMC, με τη μέθοδο Compression Moulding. Οι ποσοτικές απαιτήσεις που αφορούν τις ιδιότητες του πολυεστέρα ενισχυμένου με υαλόνημα (SMC) που θα χρησιμοποιηθεί για τη κατασκευή του κιβωτίου και τα ίδια τα κιβώτια, αναφέρονται στον επισυναπτόμενο στο Παράρτημα Πίνακα 9.1.1. Μορφολογικά οι διαστάσεις των κιβωτίων θα είναι σύμφωνα με τα επισυναπτόμενα σχέδια του καταλόγου 9.2.», «6.1. Δοκιμές σχεδιασμού Δεν προβλέπονται» κλπ, ωστόσο, ουδόλως από την επισκόπηση του συνολικού περιεχομένου του προκύπτει η πενταετής εμπειρία του παρεμβαίνοντος στο σχεδιασμό. Έτι, περαιτέρω, το αρχείο με τίτλο «13.2.9.9. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ISO 9001 ...» περιέχει τα εξής: α) Το υπ'αρ. ... και με ημερομηνία έκδοσης

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

12.04.2020 Πιστοποιητικό ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 του φορέα πιστοποίησης και ελέγχου EQA HELLAS A.E. β) Το υπ'αρ. ... και με ημερομηνία έκδοσης 19.04.2020 Πιστοποιητικό ISO 45001:2018 του φορέα πιστοποίησης και ελέγχου EQA HELLAS A.E. γ) Το υπ'αρ. ... και με ημερομηνία έκδοσης 21.06.2018 Πιστοποιητικό ISO 14001:2015 της εταιρείας ... (Συν. 14γ). δ) Το υπ'αρ. ... και με ημερομηνία έκδοσης 7.8.2018 Πιστοποιητικό EN ISO 14341-A: G 42 4 M21 3Sil του φορέα πιστοποίησης ... Πλην, όμως, τα ως άνω υποβληθέντα με την προσφορά του παρεμβαίνοντος πιστοποιητικά ορίζουν, όπως αυτολεξεί αναγράφεται στο σώμα αυτών, ως πεδίο εφαρμογής «*την παραγωγή ηλεκτρομεταλλουργικών κατασκευών, πλαστικών κατασκευών, πολυεστερικών ενισχυμένων με υαλονήματα (S.M.C. – COMPRESSION MOLDING) κατασκευών, ηλεκτρολογικού υλικού, χυτοσιδηρών κατασκευών, ενιαία μεταφερόμενων οικίσκων, λυόμενων οικίσκων και κατασκευών επίπλων και ειδών από μέταλλο και ξύλο*». Τα συγκεκριμένα, δηλαδή, πιστοποιητικά αφορούν αποκλειστικά στην παραγωγή των απαιτούμενων από την Διακήρυξη πολυεστερικών υλικών (S.M.C.) και ουδεμία αναφορά γίνεται σε σχεδιασμό, όπως ρητά απαιτούσε η Διακήρυξη. Συνεπώς από τα ανωτέρω έγγραφα αυτοτελώς είτε σε συνδυασμό θεωρούμενα δεν προκύπτει η ζητούμενη από τη διακήρυξη πενταετής εμπειρία του παρεμβαίνοντος στο σχεδιασμό των ζητούμενων ειδών κι, επομένως, η προσφορά της πρέπει ν'απορριφθεί. Συνεπώς, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

29. Επειδή, απορριπτέοι ως απαράδεκτοι τυγχάνουν συλλήβδην οι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα ότι: 1. Ο παρεμβαίνων έχει προμηθεύσει τη ... με κιβώτια (μονοφασικά και τριφασικά) από το 2002 και έπειτα, 2. ότι ο παρεμβαίνων είχε συμμετάσχει στο διαγωνισμό προμήθειας μονοφασικών κιβωτίων με αρ. ..., ο οποίος, κατά τους ισχυρισμούς του αναθέτοντος φορέα απαιτούσε σχεδιασμό κιβωτίου και ότι ο παρεμβαίνων σχεδίασε καλούπι κιβωτίου (από το οποίο παράγεται το κιβώτιο), το οποίο ανταποκρίνεται στις σχεδιαστικές απαιτήσεις της Προδιαγραφής κιβωτίων GR-226/23.09.2004. 3. ότι η Διεύθυνση Υλικών, Προμηθειών και Μεταφορών της ... έχει βεβαιώσει ότι από το 1988 έως την 1η.5.2012 η ... έχει προμηθεύσει κιβώτια τη ... και ότι δεν έχουν υπάρξει προβλήματα με τα προμηθευόμενα προϊόντα σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές που απαιτούνται από τη ... και τη ... 4. ότι οι Τεχνικές

## Αριθμός Απόφασης: 70/2022

Προδιαγραφές των κιβωτίων αναθεωρούνται και ότι η ... έχει ανταποκριθεί στις μεταβολές αυτές. Και τούτο διότι με τους εν λόγω ισχυρισμούς μετατίθεται το βάρος απόδειξης, κατά τρόπο απαράδεκτο και αντίθετο στις αρχές της ίσης μεταχείρισης και του υγιούς ανταγωνισμού, από τον συμμετέχοντα στον ίδιο τον αναθέτοντα φορέα, αφού ο αναθέτων φορέας επικαλείται αποδεικτικά μέσα που δεν επικαλέστηκε ούτε ο ίδιος ο παρεμβαίνων, ούτε με την προσφορά του αλλά ούτε καν και με την παρέμβασή του κι, αφετέρου διότι, εν προκειμένω δεν υπάρχει εξαίρεση από την υποβολή συγκεκριμένων αποδεικτικών μέσων, όπως προβλέπεται με τη ΣΗΜΕΙΩΣΗ στο πλαίσιο του όρου 13.2.9.19. Αντιθέτως ρητώς, σύμφωνα με τον εδώ εξεταζόμενο όρο της διακήρυξης, από τον οποίο δεσμεύεται και ο αναθέτων φορέας, ο συμμετέχων υποχρεούται ν' αποδεικνύει την πενταετή εμπειρία του, όχι μόνο στην παραγωγή και στην προμήθεια, αλλά και στον σχεδιασμό των προϊόντων. Σε κάθε δε περίπτωση, από κανένα από τα ως άνω επικαλούμενα αποδεικτικά μέσα, ουδόλως αποδεικνύεται η πενταετής εμπειρία του παρεμβαίνοντος συγκεκριμένα στον σχεδιασμό των κιβωτίων. Πλέον συγκεκριμένα ούτε από το γεγονός ότι επί πολλά έτη ο παρεμβαίνων προμηθεύει τον αναθέτοντα φορέα κιβώτια, χωρίς προβλήματα στη λειτουργία τους, ανταποκρινόμενος πάντοτε στις τεχνικές προδιαγραφές προκύπτει το προς απόδειξη γεγονός ούτε ότι συμμετείχε σε διαγωνισμό (αρ. ...) που ζητούσε τον σχεδιασμό του καλουπιού αποδεικνύεται η πενταετής εμπειρία του στο σχεδιασμό κιβωτίων, ακόμα μάλιστα και αν θεωρήσουμε ότι ο σχεδιασμός του καλουπιού με τον σχεδιασμό του ίδιου του κιβωτίου ταυτίζονται, που, σε κάθε περίπτωση αναπόδεικτα προβάλλει ο αναθέτων φορέας.

30.Επειδή, απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος τυγχάνει ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ότι από τα εγχειρίδια εφαρμογής κι ελέγχου του ISO 9001:2015 προκύπτει ότι ένα από τα στοιχεία που λαμβάνονται υπόψη είναι και ο σχεδιασμός που εφαρμόζει ο πιστοποιούμενος φορέας και τούτο διότι ακόμη και αν ο ως άνω ισχυρισμός υποτεθεί αληθής, δεν αποδεικνύει την επί πέντε έτη εμπειρία του παρεμβαίνοντος στο σχεδιασμό των κιβωτίων.

31. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η ως άνω πλημμέλεια της προσφοράς του παρεμβαίνοντος παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη αυτής και συνακόλουθα για την αποδοχή της υπό κρίση

## **Αριθμός Απόφασης: 70/2022**

προσφυγής και συνεπώς παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής.

32. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή κατά το σκέλος της που στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και ν'απορριφθεί κατά το σκέλος αυτής που αφορά την απόρριψη και για άλλους λόγους της προσφοράς του οικονομικού φορέα ... Επίσης, πρέπει ν'απορριφθεί η ασκηθείσα παρέμβαση.

33. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη κατά το σκέλος αυτής που αφορά την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27-12-2021 και εκδόθηκε στις 17-1-2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ - ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**

**A.A.**  
**ΣΟΦΙΑ ΚΑΡΑΜΑΝΟΥ**