

**Η**

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

**8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Ιουνίου 2019 με την εξής σύνθεση:  
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος και Εισηγητής, Ιωάννης Κίτσος, Ιωάννα Θεμελή,  
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06.05.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 549/07.05.2019 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», με έδρα το Χαλάνδρι Αττικής, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθ. 20244/24.04.2019 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της για το Τμήμα 3 του Διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 1.102,50 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Επειδή με την με αριθ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε Διεθνής Ανοικτός Δημόσιος Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός άνω των ορίων, με αντικείμενο την προμήθεια Φρεατίων - Καλυμμάτων - Πλαισίων,

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

απαραιτήτων για την υποστήριξη της λειτουργίας των Διευθύνσεων Δικτύου ... και Σχεδιασμού και Ανάπτυξης Έργων Τομέα ... της ..., με κριτήριο αξιολόγησης των προσφορών την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη βάσει μόνο τιμής, προϋπολογισμού πεντακοσίων εβδομήντα εννέα χιλιάδων και ογδόντα ευρώ (€579.080,00), συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Η διαγωνιστική διαδικασία, βάσει των αναφερομένων στην υπόψη διακήρυξη, υποδιαιρείται σε τρία τμήματα, μεταξύ των οποίων και το τρίτο τμήμα (Τμήμα 3), στο οποίο αφορά η υπό κρίση προσφυγή, για την προμήθεια 21.000 καλυμμάτων φρεατίων, με προϋπολογισθείσα αξία ανά τεμάχιο 10,50 ευρώ και συνολικής προϋπολογισθείσης αξίας 220.500,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ (273.420,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Η διαδικασία διενεργήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) και πήρε αριθμό συστήματος ... .

3. Επειδή, επί του Α΄ Σταδίου της αποσφράγισης των (υπο-)Φακέλων Δικαιολογητικών Συμμετοχής & Τεχνικών Προσφορών, δυνάμει του από 27.03.2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 1 που συνέταξε η ορισθείσα Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού του άρθρου 221 παρ. 1 Ν. 4412/2016 προκύπτει πως στον συγκεκριμένο Διαγωνισμό για το τμήμα 3 (ΚΑΛΥΜΜΑ ΦΡΕΑΤΙΟΥ ΥΔΡΟΛΗΨΙΑΣ ΧΥΤ 330Χ330) συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η «...». Στις 08.01.2018, η Ειδική Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού προέβη στο άνοιγμα των Δικαιολογητικών Συμμετοχής - Τεχνικής Προσφοράς του Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού ... και από τον έλεγχο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής διαπιστώθηκε ότι αυτά ήταν σύμφωνα με τα οριζόμενα της διακήρυξης. Εν συνεχεία η Επιτροπή εξέτασε τα δείγματα και εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «...» και της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι «Όσον αφορά στο κάλυμμα της εταιρείας «...» αυτό απορρίπτεται διότι: I. Δεν υπάρχει συμφωνία του δείγματος του καλύμματος με την κάτοψη της τεχνικής προδιαγραφής. Συγκεκριμένα στο πάνω μέρος του δείγματος του καλύμματος που εστάλη στην Υπηρεσία υπάρχει επιπρόσθετα το λογότυπο της εταιρείας «...», χωρίς αυτό να ζητείται. II. Το δείγμα του καλύμματος δεν έχει την απαιτούμενη επικάλυψη με αποτέλεσμα το δείγμα να έχει ήδη διαβρωθεί (εμφάνιση σκουριάς) ενώ στο πρότυπο ΕΛΟΤ EN 124-1 στην παράγραφο 5.1 αναφέρεται ότι «All materials used shall be compatible e.g. detrimental electro chemical or galvanic corrosion shall be avoided» δηλαδή «όλα τα υλικά που θα

## **Αριθμός απόφασης: 700/2019**

χρησιμοποιηθούν θα είναι συμβατά π.χ. επιβλαβή ηλεκτροχημική ή γαλβανική διάβρωση θα αποφευχθεί». Ακολούθως η Επιτροπή με το από 10.04.2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟ 2 «ΕΛΕΓΧΟΥ ΚΑΙ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΩΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» προχώρησε στο άνοιγμα των Οικονομικών Προσφορών και εισηγήθηκε ξανά την απόρριψη των προσφορών των εταιρειών: «...» & «...» για το τμήμα 3 των καλυμμάτων φρεατίου υδροληψίας για τους προαναφερθέντες λόγους. Με την υπ' αριθ. πρωτ. .../24.04.2019 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκαν τα ως άνω ΠΡΑΚΤΙΚΑ.

4. Επειδή, κατά της τελευταίας απόφασης, με την οποία απερρίφθη η προσφορά της για το τμήμα 3 του Διαγωνισμού, προσέφυγε η προσφεύγουσα καταθέτοντας, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ στις 06.05.2019, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού, την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωσή της.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, στις 25.04.2019, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ στις 06.05.2019, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

6. Επειδή η προσφεύγουσα έχει, καταρχήν, έννομο συμφέρον άμεσο προσωπικό και ενεστώως για την άσκηση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής ως συμμετέχουσα στον Διαγωνισμό για το τμήμα 3, που εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ως εκ τούτου επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την απόρριψη της προσφοράς της. Επομένως, νομίμως και κατ' αρχήν παραδεκτως ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 8<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

7. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, κοινοποίησε στις 06.05.2019 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις έγγραφες απόψεις της σχετικά με αυτή.

8. Επειδή στο Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης στην σελίδα 52

## **Αριθμός απόφασης: 700/2019**

προβλέπονται τα εξής : «ΥΛΙΚΟ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ- Τα καλύμματα θα είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τις προδιαγραφές των ΕΛΟΤ EN124-1 & -2 κλάσης B125 και το υλικό κατασκευής θα είναι χυτοσίδηρος σφαιροειδούς γραφίτη σύμφωνα με το ΕΛΟΤ EN 1563.

### **ΑΝΟΧΕΣ**

7. Ο προμηθευτής θα πρέπει να κατασκευάζει καλύμματα σύμφωνα με το συνημμένο σχέδιο και τις ανοχές των διαστάσεων που ορίζονται σε αυτό.

8. Οι παράπλευρες επιφάνειες των καλυμμάτων πρέπει να είναι επίπεδες, σε οποιαδήποτε κατεύθυνση, χωρίς ρωγμές, κοιλώματα, εξογκώματα κτλ και η επιφάνεια έδρασης των καλυμμάτων πάνω στα πλαίσια θα είναι απόλυτα επίπεδη χωρίς να ταλαντεύεται το κάλυμμα.

9. Οι ακμές των πλευρών θα είναι ευθύγραμμες χωρίς αποκλίσεις.

**ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΥΛΙΚΟΥ** - Τα καλύμματα θα μεταφερθούν πάνω σε παλέτες, δεμένα με μεταλλικό τσέρκι και τυλιγμένα με διαφανή μεμβράνη στις αποθήκες της ... στο ... Σε κάθε παλέτα θα τοποθετούνται περίπου 200 καλύμματα και θα αναγράφεται εξωτερικά η ποσότητα του περιεχομένου έκαστης παλέτας. Όλες οι μεταφορές, φορτώσεις, εκφορτώσεις θα γίνουν με μέριμνα και δαπάνες του προμηθευτή. Η φόρτωση-εκφόρτωση από και προς τις αποθήκες της ..., θα γίνεται κατά τις εργάσιμες ώρες της ..., κατόπιν συνεννόησης.

**ΛΟΙΠΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ**- Τα καλύμματα θα έχουν τη σήμανση σύμφωνα με το πρότυπο ΕΛΟΤ EN 124-2. Συγκεκριμένα θα αναγράφεται:

- Τα νούμερα των ευρωπαϊκών προτύπων EN 124-1 & -2
- Η απαιτούμενη κλάση B125
- Το όνομα ή το σήμα του κατασκευαστή
- Το εργοστάσιο κατασκευής το οποίο μπορεί να είναι με κωδικό
- Η χρονολογία κατασκευής του (κωδικοποιημένη ή μη)

**ΣΧΕΔΙΑ**- Περιλαμβάνεται σχέδιο που συνοδεύει την Τεχνική Προδιαγραφή.».

Επίσης στην σελίδα 55 της Διακήρυξης «ΔΙΕΝΕΡΓΟΥΜΕΝΟΙ ΕΛΕΓΧΟΙ - ΚΑΤΑ ΤΗ ΦΑΣΗ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ» αναφέρεται ότι «Ο έλεγχος και η τεχνική αξιολόγηση των προσκομισθέντων δειγμάτων θα γίνεται από την αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, που η ... θα ορίσει. Η ... διατηρεί το δικαίωμα να συνεργαστεί με εξωτερικό επιθεωρητή ή να αναθέσει σε πιστοποιημένο εργαστήριο κατά ΕΛΟΤ EN ISO 9001, όλους τους ελέγχους και δοκιμές που απαιτούνται στα προσκομισθέντα δείγματα. Πριν την έναρξη των

## **Αριθμός απόφασης: 700/2019**

δοκιμών, θα κοινοποιηθεί από την Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού σε όλους τους συμμετέχοντες το σχετικό πρόγραμμα, ώστε εάν επιθυμούν να είναι παρόντες. Οι δοκιμές θα εκτελεστούν την καθορισμένη ημερομηνία και ώρα, ανεξάρτητα από την παρουσία ή μη εκπροσώπων των διαγωνιζομένων. Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού θα εξετάσει τα δείγματα και θα διενεργήσει τις δοκιμές σε θλίψη και τους οπτικούς ελέγχους σύμφωνα με την παρούσα προδιαγραφή προκειμένου να τα εγκρίνει ή να τα απορρίψει. Εάν κάποιο δείγμα δεν περάσει τις δοκιμές σε θλίψη ή τους οπτικούς ελέγχους με επιτυχία αυτομάτως ο διαγωνιζόμενος απορρίπτεται. Οι έλεγχοι κατά την Αξιολόγηση του Διαγωνισμού βαρύνουν την ... .. Β. ΟΠΤΙΚΟΙ ΕΛΕΓΧΟΙ- Η αρμόδια Επιτροπή θα προβαίνει σε έλεγχο διαστάσεων των καλυμμάτων, οι οποίες θα πρέπει να είναι σύμφωνα με το επισυναπτόμενο σχέδιο. Ιδιαίτερη προσοχή θα πρέπει να δίνεται στις συνολικές διαστάσεις του καλύμματος (βλέπε επισυναπτόμενο σχέδιο).

Επίσης, θα διεξάγει ενδελεχή - εκτεταμένο οπτικό έλεγχο των καλυμμάτων και θα απορρίπτει ζητώντας την άμεση αντικατάσταση οποιουδήποτε καλύμματος παρουσιάζει τα παρακάτω ελαττώματα:- Ρωγμές (από τη πάνω αλλά και από τα κάτω πλευρά των καλυμμάτων) - Κοιλότητες / εξογκώματα».

9. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

10. Επειδή η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι «Αναφορικά με τον πρώτο λόγο απορρίψεως της προσφοράς της εταιρείας μας, σύμφωνα με τον οποίο «Δεν υπάρχει συμφωνία του δείγματος του

## **Αριθμός απόφασης: 700/2019**

καλύμματος με την κάτοψη της τεχνικής προδιαγραφής. Συγκεκριμένα στο πάνω μέρος του δείγματος του καλύμματος που εστάλη στην Υπηρεσία υπάρχει επιπρόσθετα το λογότυπο της εταιρείας ..., χωρίς αυτό να ζητείται». Ο ανωτέρω λόγος απορρίψεως της προσφοράς μας είναι μη νόμιμος και δεν στηρίζεται σε σχετική πρόβλεψη της διακηρύξεως και των οικείων τεχνικών προδιαγραφών. Η αιτιολογία που προβλήθηκε «χωρίς αυτό να ζητείται» επ' ουδενί δικαιολογεί την απόρριψη της προσφοράς μας. Το δείγμα που είχε επισυναφθεί στη διακήρυξη αφορούσε στις διαστάσεις και στις ανοχές των διαστάσεων που ορίζονται σε αυτό, στη μορφή των καλυμμάτων και στο μέγεθος, πλάτος και πάχος των γραμμών για το λογότυπο της ... και όχι σε τυχόν άλλα στοιχεία τα οποία είτε υποχρεωτικώς θα έπρεπε να αναγράφονται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις ΛΟΙΠΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ των τεχνικών προδιαγραφών είτε προαιρετικώς, εφόσον δεν υπήρχε σχετική πρόβλεψη περί του αντιθέτου. Σημειώνεται ότι στο συνημμένο στις τεχνικές προδιαγραφές σχέδιο δεν υπήρχε η σήμανση σύμφωνα με το πρότυπο EN 124-2 ούτε η απαιτούμενη κλάση B125 που υποχρεωτικώς αναγράφεται σε κάθε περίπτωση επί του καλύμματος και είχε αναγραφεί και επί του δείγματος που είχαμε υποβάλει (ίδτετε επισυναπτόμενη φωτογραφία του δείγματος που υπεβλήθη από την εταιρεία μας). Η αναγραφή επί του δείγματος του λογοτύπου της εταιρείας μας, δηλαδή του προμηθευτή του ζητούμενου είδους, δεν συνιστά απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως και δη ουσιώδη που να δικαιολογεί την απόρριψη της προσφοράς μας. Πουθενά στις τεχνικές προδιαγραφές δεν αναφέρεται τέτοια πρόβλεψη/κύρωση. Με τη λογική της προσβαλλομένης αποφάσεως θα έπρεπε να είχε απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας μας για το λόγο ότι επί του δείγματος που υποβάλαμε, είχε τεθεί η σήμανση EN 124 B-125, σε αντίθεση με το σχέδιο που είχε επισυναφθεί στις τεχνικές προδιαγραφές όπου δεν είχε τεθεί η υπόψη σήμανση. Βάσει των ανωτέρω είναι προφανές ότι δεν απαγορευόταν από τη διακήρυξη η θέση επί του δείγματος (του καλύμματος) του λογοτύπου του υποψηφίου προμηθευτή. Διαφορετικά, θα έπρεπε να όριζε ρητώς η διακήρυξη ότι οποιαδήποτε σχετική θέση/αναγραφή επί του καλύμματος θα οδηγούσε σε απόρριψη της προσφοράς. Δεδομένου ότι οι όροι της διακηρύξεως θα πρέπει να είναι σαφώς διατυπωμένοι και να παρέχουν στους υποψηφίους προμηθευτές όλες τις απαραίτητες πληροφορίες ώστε αυτοί όντας επαρκώς πληροφορημένοι να μπορούν να διαμορφώνουν επί ίσοις όροις τις προσφορές τους, στην

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

προκειμένη περίπτωση το ότι δεν ζητήθηκε από τη διακήρυξη η αναγραφή επί του καλύμματος του λογοτύπου της εταιρείας μας δεν μπορεί να προβάλλεται ως λόγος απορρίψεως της προσφοράς μας. Συνεπώς, η υπόψη αιτιολογία για την απόρριψη της προσφοράς μας δεν βρίσκει έρεισμα στους όρους της διακηρύξεως και είναι σαφώς μη νόμιμη. Περαιτέρω, πρέπει να σημειωθεί ότι και το πρότυπο 124-2 (ίδετε προσκομιζόμενο αντίγραφο του) δεν απαγορεύει τη θέση της υπόψη σημάσεως επί του καλύμματος. Ειδικότερα, το εν λόγω πρότυπο ορίζει στην παράγραφο 9 ότι «*In addition .... covers ... according to this European Standard can be marked with: h) product identification (Name and/or catalogue number) All markings shall, where possible, be visible on the upper side ....*», πράγμα που σημαίνει ότι σημάσεις, όπως η προκειμένη που αφορά στο λογότυπο της εταιρείας μας, που σχετίζονται με την ταυτοποίηση του προϊόντος μπορούν να τίθενται και να είναι, εφόσον είναι» δυνατόν, ορατές στην άνω πλευρά του καλύμματος. Επιπροσθέτως η αναγραφή του λογοτύπου της εταιρείας μας δεν επηρεάζει την αντοχή KOL την συνολική λειτουργία του καλύμματος, όπως διαπιστώθηκε και κατά την επιτυχή δοκιμή σε θλίψη που διενεργήθηκε για λογαριασμό της ... την Τετάρτη 13.02.2019 (από 10.4.2019 εισήγηση). Ως εκ των ανωτέρω, μη νομίμως απερρίφθη η προσφορά της εταιρείας μας με την υπόψη αιτιολογία δεδομένου ότι ούτε από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως ούτε και από το προαναφερθέν πρότυπο υπήρχε σχετική απαγόρευση για τη θέση της επίμαχης σημάσεως.»

11. Επειδή η αναθέτουσα αντικρούει τον πρώτο λόγο της προσφυγής και αναφέρει ότι «*Η προσφεύγουσα αναφέρει: «Το δείγμα που είχε επισυναφθεί στη διακήρυξη αφορούσε στις διαστάσεις και στις ανοχές των διαστάσεων που ορίζονται σε αυτό, στη μορφή των καλυμμάτων και στο μέγεθος πλάτος και πάχος των γραμμάτων για το λογότυπο της ... και όχι τυχόν άλλα στοιχεία τα οποία είτε υποχρεωτικώς θα έπρεπε να αναγράφονται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις Λοιπές Απαιτήσεις των Τεχνικών Προδιαγραφών είτε προαιρετικώς, εφόσον δεν υπήρχε σχετική πρόβλεψη περί του αντιθέτου*». Σύμφωνα με τη παρ. 2 του άρθρου 214 Ν. 4412/16 «*κάθε δείγμα, ανάλογα με τη φύση του προς προμήθεια υλικού, πρέπει να είναι σε ποσότητα ή μέγεθος απόλυτα επαρκές για την σχετική μηχανική, χημική ή μακροσκοπική εξέταση ή πρακτική δοκιμασία*». Άρα ούτε από τις διατάξεις του Ν. 4412/16 αλλά ούτε από τη Διακήρυξη προκύπτει ο ανωτέρω ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δηλαδή

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

το δείγμα αφορά μόνο στις διαστάσεις και στις ανοχές των διαστάσεων, στη μορφή των καλυμμάτων και στο μέγεθος πλάτος και πάχος των γραμμάτων για το λογότυπο της ... αλλά η Επιτροπή πέραν των ελέγχων σε θλίψη όφειλε να δει το δείγμα και μακροσκοπικά όπως και έπραξε καθώς πάντα το εκάστοτε δείγμα πρέπει να είναι το ίδιο με το προϊόν προς παράδοση. Η προσφεύγουσα αναφέρει: «Περεταίρω , πρέπει να σημειωθεί ότι και το πρότυπο 124-2 δεν απαγορεύει τη θέση της υπόψη σημάσεως επί του καλύμματος. Ειδικότερα το εν λόγω πρότυπο ορίζει στην παράγραφο 9 ότι : *in addition covers according to the European Standard can be marked with : product identification (Name and/or catalogue number). All markings shall, where possible, be visible on the upper side* πράγμα που σημαίνει ότι σημάσεις, όπως η προκείμενη που αφορά στο λογότυπο της εταιρίας μας, που σχετίζονται με τη ταυτοποίηση του προϊόντος μπορούν να τίθενται και να είναι, εφόσον είναι δυνατόν ορατές στην άνω πλευρά του καλύμματος». Το πρότυπο ΕΛΟΤ EN 124-2 παράγραφος 9 (MARKING) αναφέρει: «*Covers, gratings and frames of manhole tops and gully tops in accordance with this European Standard shall be marked as follows (θα πρέπει να σημαίνονται ως ακολούθως):*

- a) *number of this European Standard EN 124-2;*
- b) *appropriate class (e.g. D 400);*
- c) *name and/or identification mark of the manufacturer;*
- d) *factory of manufacture which may be in code;*
- e) *date or week and year of manufacture (coded or not coded);*
- f) *for covers factory filled with concrete marking relating to the freeze/thaw resistance (+R), if applicable (see EN 124-4:2015).*

*In addition gratings, covers and frames of manhole tops and gully tops according to European Standard can be marked with:*

- g) *Additional markings relating to the intended application by the user*
- h) *product identification (name and/or catalogue number)*
- i) *nominal mass in Kilograms»*

Το υπ' αρ. h) *product identification (name and/or catalogue number)* στο οποίο αναφέρεται η προσφεύγουσα αφορά στην ταυτοποίηση του προϊόντος είναι χαρακτηριστικό του προϊόντος το οποίο το δίνει η κατασκευάστρια εταιρία και δεν έχει να κάνει με τον προμηθευτή. Επισημαίνεται ότι η εταιρία «...» είναι η διαγωνιζόμενη / προμηθεύτρια εταιρία και ότι το εργοστάσιο παραγωγής των



## Αριθμός απόφασης: 700/2019

καλυμμάτων φέρει άλλη ονομασία και εδρεύει στη ... . Η προσφεύγουσα αναφέρει: «Η αναγραφή του δείγματος του λογότυπου της εταιρίας μας, δηλαδή του προμηθευτή του ζητούμενου είδους, δεν συνιστά απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως και δη ουσιώδη που να δικαιολογεί την απόρριψη της προσφοράς μας». Στις τεχνικές προδιαγραφές των καλυμμάτων της διακήρυξης ..., στη παράγραφο «ΣΧΕΔΙΑ» περιλαμβάνεται το σχέδιο του καλύμματος το οποίο στην εξωτερική πλευρά φέρει μόνο το λογότυπο της ... . Από τα παραπάνω αναφερόμενα διαπιστώνεται ότι, ούτε το Πρότυπο ΕΛΟΤ EN 124-2, ούτε οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης δίνουν τη δυνατότητα στον προμηθευτή να αποτυπώσει το λογότυπό του ή οποιοδήποτε άλλο λογότυπο ή πληροφορία, στην εξωτερική πλευρά του καλύμματος για πιθανούς εμπορικούς ή διαφημιστικούς λόγους.»

12. Επειδή ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι τόσο η Διακήρυξη στην σελ.52 (όπως εκτέθηκε στην ως άνω σκέψη 8) αναφέρει στο τμήμα «ΛΟΙΠΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ» ότι τα καλύμματα θα έχουν τη σήμανση σύμφωνα με το πρότυπο ΕΛΟΤ EN 124-2 και συγκεκριμένα θα αναγράφονται πάνω τους τα εξής στοιχεία:

- Τα νούμερα των ευρωπαϊκών προτύπων EN 124-1 & -2
- Η απαιτούμενη κλάση B125
- Το όνομα ή το σήμα του κατασκευαστή
- Το εργοστάσιο κατασκευής το οποίο μπορεί να είναι με κωδικό
- Η χρονολογία κατασκευής του (κωδικοποιημένη ή μη).

Το ίδιο ακριβώς περιεχόμενο ορίζει και το πρότυπο EN 124-2 παράγραφος 9 (σχετικά με τη σήμανση), το οποίο αναφέρει και η προσφεύγουσα. Το εν λόγω πρότυπο αναφέρει ότι στα καλύμματα θα αναγράφονται τα εξής στοιχεία, τα οποία είναι ακριβώς ίδια με τα προαναφερθέντα οριζόμενα από την Διακήρυξη:

- a) number of this European Standard EN 124-2;
- b) appropriate class (e.g. D 400);
- c) name and/or identification mark of the manufacturer;
- d) factory of manufacture which may be in code;
- e) date or week and year of manufacture (coded or not coded).

Περαιτέρω το εν λόγω πρότυπο ορίζει ότι δυνητικά τα καλύμματα μπορούν να έχουν την εξής σήμανση:

- g) Additional markings relating to the intended application by the user

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

- h) product identification (name and/or catalogue number)
- i) nominal mass in Kilograms.

Το σημείο h) του πρότυπου αυτού αναφέρεται στην ταυτοποίηση του προϊόντος (με παράθεση αριθμού καταλόγου ή ονομασίας αυτού από το εργοστάσιο κατασκευής). Επίσης στην Διακήρυξη στο σημείο «ΣΧΕΔΙΑ» γίνεται σαφής αναφορά ότι περιλαμβάνεται σχέδιο που συνοδεύει την Τεχνική Προδιαγραφή και όντως ακολουθεί σχέδιο με το απαιτούμενο κάλυμμα στο οποίο αναγράφεται μόνο το σήμα της «...». Συνδυάζοντας λοιπόν τα ανωτέρω προκύπτει ότι η Διακήρυξη με σαφήνεια έχει καθορίσει την απαιτούμενη σήμανση επί των καλυμμάτων, η οποία θα πρέπει υποχρεωτικά να είναι τα νούμερα των ευρωπαϊκών προτύπων EN 124-1 & -2, η απαιτούμενη κλάση B125, το όνομα ή το σήμα του κατασκευαστή, το εργοστάσιο κατασκευής το οποίο μπορεί να είναι με κωδικό, η χρονολογία κατασκευής του (κωδικοποιημένη ή μη), προαιρετικά η ταυτοποίηση του προϊόντος και το σήμα της «...» όπως φαίνεται στο ΣΧΕΔΙΟ. Η προσφεύγουσα στο δείγμα που απέστειλε έχει βάλει ως επιπλέον σήμανση την επωνυμία της «...». Η ίδια όμως είναι προμηθεύτρια εταιρεία και όχι κατασκευάστρια ώστε να είναι επιτρεπτή η σήμανση αυτή στο κάλυμμα σύμφωνα με το πρότυπο και την Διακήρυξη που ορίζουν ρητά ότι μόνο στοιχεία του κατασκευαστή μπορούν να αναγράφονται. Επίσης η αιτίαση της ότι στο συνημμένο σχέδιο δεν υπάρχει η σήμανση EN 124-2 ούτε η κλάση B125 επομένως το σχέδιο αυτό δεν είναι δεσμευτικό, είναι αβάσιμη και τούτο διότι η αναγραφή αυτών προβλέπεται ρητά, όπως αναφέρθηκε ήδη εκτενώς, από την Διακήρυξη. Επομένως από τον συνδυασμό των στοιχείων της Διακήρυξης και του ΣΧΕΔΙΟΥ του καλύμματος προκύπτει ποια ακριβώς πρέπει να είναι η σήμανση επί αυτού και οποιαδήποτε άλλη σήμανση δεν είναι επιτρεπτή. Περαιτέρω η αιτίαση της προσφεύγουσας ότι σύμφωνα με το σημείο h) της παραγράφου 9 του προτύπου EN124-2 επιτρέπεται η σήμανση του λογότυπου της προμηθεύτριας εταιρείας είναι επίσης αβάσιμη και τούτο διότι στο σημείο αυτό αναφέρεται ότι επιτρέπεται σήμανση ταυτοποίησης προϊόντος που προέρχεται από τον κατασκευαστή αυτού. Κατόπιν των ανωτέρων ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

13. Επειδή η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι *«Αναφορικά με τον δεύτερο λόγο απορρίψεως της προσφοράς της εταιρείας μας, σύμφωνα με τον οποίο «Το δείγμα του καλύμματος δεν έχει*

## **Αριθμός απόφασης: 700/2019**

την απαιτούμενη επικάλυψη με αποτέλεσμα το δείγμα να έχει ήδη διαβρωθεί (εμφάνιση σκουριάς) ενώ στο πρότυπο ΕΛΟΤ EN 124-1 στην παράγραφο 5.1. αναφέρεται ότι «all materials used shall be compatible e.g. detrimental electro chemical or galvanic corrosion shall be avoided» δηλαδή «όλα τα υλικά που θα χρησιμοποιηθούν θα είναι συμβατά π.χ. επιβλαβή ηλεκτροχημική ή γαλβανική διάβρωση θα αποφευχθεί». Επισημαίνεται ότι στην αντίστοιχη τεχνική προδιαγραφή της Διακήρυξης ζητείται βεβαίωση του διαγωνιζομένου ότι τα καλύμματα είναι σύμφωνα με τα πρότυπα ΕΛΟΤ EN 124-1 και EN 124-2.». Ο ανωτέρω λόγος απορρίψεως της προσφοράς μας είναι μη νόμιμος και δεν στηρίζεται σε σχετική πρόβλεψη της διακηρύξεως και των οικείων τεχνικών προδιαγραφών. Κατ' αρχάς, πρέπει να σημειωθεί ότι σχετική απαίτηση για επικάλυψη του καλύμματος δεν προβλέπεται πουθενά στις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως. Συνεπώς, ο λόγος απορρίψεως της προσφοράς μας, εάν ήθελε υποτεθεί ότι στηρίζεται σε όρο της διακηρύξεως, είναι μη νόμιμος. Η προσβαλλόμενη, για να υποστηρίξει την απόρριψη της προσφοράς μας αναφέρει (ανακριβώς όπως θα εκτεθεί στη συνέχεια) ότι δήθεν το δείγμα που είχαμε υποβάλει έχει «ήδη διαβρωθεί (εμφάνιση σκουριάς)» και ότι δήθεν η κατά την προσβαλλόμενη απαιτούμενη επικάλυψη προβλέπεται από το πρότυπο EN 124-1 και συγκεκριμένα από την παράγραφο 5.1. αυτού του προτύπου. Η προσβαλλόμενη υπονοεί ότι το πρότυπο EN 124-1 προβλέπει ότι θα πρέπει να γίνεται επικάλυψη του καλύμματος προκειμένου να αποφεύγεται η εμφάνιση σκουριάς. Τέτοια όμως πρόβλεψη ή απαίτηση δεν προβλέπεται στο πρότυπο EN 124-1 όπως εσφαλμένως υπονοεί η προσβαλλόμενη. Η προσβαλλόμενη απόφαση προφανώς δεν έχει ερμηνεύσει ορθά το περιεχόμενο των προτύπων EN 124-1 και EN 124-2 τα οποία, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως, πρέπει να πληρούν τα προσφερόμενα είδη. Το πρότυπο EN 124-1, όπως προκύπτει από το προσκομιζόμενο αντίγραφο του, αναφέρεται σε ορισμούς, στην ταξινόμηση και καθορίζει τις γενικές αρχές σχεδιασμού, τις απαιτήσεις επίδοσης και τις μεθόδους δοκιμής για τα καλύμματα φρεατίων αποχέτευσης και φρεατίων επίσκεψης σε περιοχές κυκλοφορίας οχημάτων και πεζών. Στον όρο 5 αναφέρει τα υλικά τα οποία μπορούν να χρησιμοποιούνται για την κατασκευή των καλυμμάτων για κάθε ένα από τα οποία ισχύει ειδικό πρότυπο. Πρόκειται για τα πρότυπα EN 124-2 που αφορά στα καλύμματα φρεατίων αποχέτευσης και φρεατίων επίσκεψης που

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

κατασκευάζονται από χυτοσίδηρο, EN 124-3 που αφορά στα καλύμματα που κατασκευάζονται από χάλυβα ή κράματα αλουμινίου, EN 124-4 που αφορά στα καλύμματα που κατασκευάζονται από προ κατασκευασμένο ενισχυμένο σκυρόδεμα, EN 124-5 που αφορά στα καλύμματα που κατασκευάζονται από σύνθετα υλικά και EN 124-6 που αφορά στα καλύμματα που κατασκευάζονται από πολυπροπυλένιο, πολυαιθυλένιο ή μη πλαστικοποιημένο πολύ (βινυλοχλωρίδιο). Ανάλογα με το υλικό που χρησιμοποιείται ισχύει το οικείο εκ των ως άνω προτύπων. Στην προκειμένη περίπτωση, όπως έχει αναφερθεί, Οι τεχνικές προδιαγραφές απαιτούν όπως τα υπό προμήθεια καλύμματα κατασκευάζονται από χυτοσίδηρο. Σύμφωνα με την παράγραφο 5 του προτύπου EN 124-1 «materials used for manhole and gully tops shall meet the requirements specified in - τα υλικά που χρησιμοποιούνται πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις που καθορίζονται στα αναφερόμενα εν συνεχεία πρότυπα» και ακολουθούν τα προαναφερθέντα πέντε ειδικά για κάθε περίπτωση πρότυπα. Στην προκειμένη περίπτωση λόγω του ότι το υλικό που απαιτείται από τη διακήρυξη είναι ο χυτοσίδηρος, ισχύει το πρότυπο EN 124-2 και οι αναφερόμενες σ' αυτό απαιτήσεις. Όπως προκύπτει και από την προσκομιζόμενη και αναφερόμενη κατωτέρω τεχνική έκθεση, η επιφανειακή οξειδωση του χυτοσιδήρου (είναι το υλικό που σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές θα πρέπει να κατασκευαστούν τα καλύμματα) δεν καθιστά το προϊόν (εν προκειμένω το κάλυμμα) μη συμβατό με τα διεθνή πρότυπα που απαιτούν οι τεχνικές προδιαγραφές, ιδίως το πρότυπο EN 124-2 που ισχύει εν προκειμένω. Σύμφωνα με το πρότυπο EN 124-2, που αφορά ειδικώς στα καλύμματα των οποίων το υλικό είναι από χυτοσίδηρο, η ανθεκτικότητα του υλικού κατά τη διάρκεια του χρόνου είναι δεδομένη και δεν απαιτείται οτιδήποτε περαιτέρω, όπως π.χ. οιαδήποτε προστατευτική επικάλυψη. Ειδικότερα, το εν λόγω πρότυπο ορίζει στην παράγραφο 5.3.2.1. ότι «Cast iron defined in 4.1. is a stable and durable material with a sufficient corrosion resistance with respect to their application within the scope of this standard. No further material tests are required for material durability», δηλαδή «Ο χυτοσίδηρος, όπως έχει οριστεί στο 4.1, αποτελεί ένα σταθερό και ανθεκτικό υλικό με επαρκή αντίσταση στην οξειδωση, στο πλαίσιο της εφαρμογής του εντός των ορίων αυτού του προτύπου. Δεν απαιτούνται περαιτέρω δοκιμές επί του υλικού ως προς την ανθεκτικότητα του υλικού». Περαιτέρω, το ως άνω πρότυπο, στην παράγραφο 4.2. ξεκαθαρίζει

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

το ζήτημα της επικάλυψης για τα καλύμματα από χυτοσίδηρο ορίζοντας ότι «*Manhole tops and gully tops made of cast iron can be supplied uncoated or coated* NOTE in general, coatings are for aesthetic purposes only and are not regarded as a corrosion protection system. The specifier or client may require a more coating if appropriate», δηλαδή ότι τα καλύμματα από χυτοσίδηρο μπορούν να παραδίδονται με ή και χωρίς προστατευτική επικάλυψη. Η προστατευτική επικάλυψη χρησιμοποιείται μόνον για αισθητικούς λόγους και δεν παρέχει προστασία από ηλεκτρολυτική ή γαλβανική διάβρωση. Και ότι εν πάση περιπτώσει απόκειται στην ευχέρεια του πελάτη το εάν θα ζητήσει να υπάρχει ή όχι επικάλυψη. Από τα ανωτέρω αναφερόμενα προκύπτει ότι το κάλυμμα που έχει κατασκευαστεί από χυτοσίδηρο δεν απαιτείται να φέρει οιαδήποτε επικάλυψη προς αποφυγή της διαβρώσεώς του συνεπεία οξειδώσεως, διότι από τη στιγμή που καλύπτει το πρότυπο EN 124-2 περίπτωση διαβρώσεώς δεν υφίσταται, όπως τούτο προκύπτει από το προαναφερθέν χωρίο του παραπάνω προτύπου. Εάν υπήρχε κίνδυνος διαβρώσεώς λόγω οξειδώσεως είναι προφανές ότι το εν λόγω πρότυπο θα απαιτούσε να υπάρχει επικάλυψη και θα όριζε και το υλικό που θα έπρεπε να χρησιμοποιηθεί για το σκοπό αυτό. Τέτοια όμως απαίτηση δεν προβλέπει το πρότυπο EN 124-2 ακριβώς διότι η ανθεκτικότητα των καλυμμάτων που κατασκευάζονται από χυτοσίδηρο είναι, όπως αναφέρθηκε, δεδομένη (Ο χυτοσίδηρος, όπως έχει οριστεί στο 4.1, αποτελεί ένα σταθερό και ανθεκτικό υλικό με επαρκή αντίσταση στην οξείδωση). Αντιθέτως, στην παράγραφο 4.2. το πρότυπο ξεκαθαρίζει το ζήτημα της επικάλυψης, η οποία σαφώς και δεν απαιτείται. Όπως αναφέρθηκε, η επιφανειακή οξείδωση του χυτοσιδήρου αποτελεί σύμφυτη ιδιότητά του εν λόγω υλικού και λειτουργεί προστατευτικά. Ο χυτοσίδηρος έχει την ιδιότητα να παρουσιάζει επιφανειακό προστατευτικό στρώμα σκουριάς το οποίο δεν αποτελεί επιβλαβή διάβρωση του υλικού. Συνιστά ιδιότητα του εν λόγω υλικού. Ο χυτοσίδηρος παρουσιάζει άμεσα επιφανειακή σκουριά κάτι που είναι επιθυμητή ιδιότητα του υλικού. Το επιφανειακό στρώμα σκουριάς προστατεύει το κάλυμμα και έτσι αποφεύγεται η επιβλαβής διάβρωση. Η εμφάνιση της επιφανειακής σκουριάς δεν σημαίνει ότι το κάλυμμα δεν συμμορφώνεται με ή ότι δεν πληροί τις απαιτήσεις του προτύπου EN 124-2. Η προστατευτική επικάλυψη όταν το υλικό είναι από χυτοσίδηρο χρησιμοποιείται μόνον για αισθητικούς λόγους και δεν παρέχει προστασία από ηλεκτρολυτική ή γαλβανική διάβρωση (ίδετε επί των

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

ανωτέρω και την προσκομιζόμενη από 3-5-2019 τεχνική έκθεση του εργαστηρίου ποιοτικού ελέγχου ..., η οποία καταλήγει ότι τα καλύμματα που προσέφερε η εταιρεία μας ανταποκρίνονται στις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως και συμμορφώνονται με τα πρότυπα ΕΛΟΤ EN 124-1 και EN 124-2. Από όλα τα προαναφερθέντα, προκύπτει ότι η απόρριψη της προσφοράς μας με την επίκληση του προαναφερθέντος λόγου είναι μη νόμιμη και προσχηματική.»

14. Επειδή η αναθέτουσα αντικρούει τον δεύτερο λόγο της προσφυγής και αναφέρει σχετικώς ότι «Η προσφεύγουσα αναφέρει: «Κατ' αρχάς, πρέπει να σημειωθεί ότι σχετική απαίτηση για επικάλυψη του καλύμματος δεν προβλέπεται πουθενά στις τεχνικές προδιαγραφές της διακηρύξεως. Συνεπώς ο λόγος απορρίψεως της προσφοράς μας εάν ήθελε υποτεθεί ότι στηρίζεται σε όρο της διακηρύξεως, είναι μη νόμιμος». Επίσης, σε άλλο σημείο αναφέρει «Η προσβαλλόμενη υπονοεί ότι το πρότυπο EN 124-1 προβλέπει ότι θα πρέπει να γίνεται επικάλυψη του καλύμματος προκειμένου να αποφεύγεται η εμφάνιση σκουριάς. Τέτοια όμως πρόβλεψη ή απαίτηση δεν προβλέπεται στο πρότυπο EN 124-1 όπως εσφαλμένος υπονοεί η προσβαλλόμενη». Στην τεχνική προδιαγραφή της Διακήρυξης ζητείται βεβαίωση του διαγωνιζόμενου ότι τα καλύμματα είναι σύμφωνα με τα πρότυπα ΕΛΟΤ EN 124-1 & EN 124-2. Το πρότυπο ΕΛΟΤ EN 124-1 και συγκεκριμένα στη παράγραφο 5 MATERIALS, 5.1 GENERAL, αναφέρει: «All materials used shall be compatible, e.g. detrimental electro chemical or galvanic corrosion shall be avoided», το οποίο μεταφράζεται «όλα τα υλικά που θα χρησιμοποιηθούν θα είναι συμβατά και επιβλαβής ηλεκτροχημική ή γαλβανική διάβρωση θα πρέπει να αποφεύγεται». Η Επιτροπή δεν υπονοεί όπως αναφέρει η προσφεύγουσα ότι το πρότυπο EN 124-1 προβλέπει ότι θα πρέπει να γίνεται επικάλυψη του καλύμματος προκειμένου να αποφεύγεται η εμφάνιση σκουριάς αλλά ότι το δείγμα ή δεν έπρεπε να παρουσιάσει διάβρωση (σκουριά) (ΕΛΟΤ EN 124-1 παράγραφο 5 MATERIALS 5.1 GENERAL) ή εφόσον υπήρχε η περίπτωση εμφάνισης διάβρωσης (σκουριάς), να είχε προβλεφθεί η επικάλυψή του με κατάλληλο υλικό ώστε να αποφευχθεί η πρόκληση βλάβης (σκουριά). Προς απόδειξη αυτών στην παράγραφο 5.3.2.1 General του EN 124-2 αναφέρεται: «Cast iron is a stable and durable material with a sufficient corrosion resistance with respect to their application within the scope of this standard» δηλαδή «ο χυτοσίδηρος είναι ένα σταθερό και ανθεκτικό υλικό με επαρκή αντίσταση στη διάβρωση στο πλαίσιο της

## **Αριθμός απόφασης: 700/2019**

εφαρμογής του εντός των ορίων αυτού του προτύπου». Επισημαίνεται ότι οι μελλοντικές θέσεις εγκατάστασης των καλυμμάτων είναι τα πεζοδρόμια. Η προσφεύγουσα αναφέρει: «Η επιφανειακή οξειδωση του χυτοσίδηρου αποτελεί σύμφυτη ιδιότητα του εν λόγω υλικού και λειτουργεί προστατευτικά. Ο χυτοσίδηρος έχει την ιδιότητα να παρουσιάζει επιφανειακό προστατευτικό στρώμα σκουριάς το οποίο δεν αποτελεί επιβλαβή διάβρωση του υλικού. Συνιστά ιδιότητα του εν λόγω υλικού. Ο χυτοσίδηρος παρουσιάζει άμεσα επιφανειακή σκουριά κάτι που είναι επιθυμητή ιδιότητα του υλικού. Το επιφανειακό στρώμα σκουριάς προστατεύει το κάλυμμα και έτσι αποφεύγεται η επιβλαβής διάβρωση». Καταρχήν η προσφεύγουσα παραδέχεται ότι στο δείγμα υπάρχει σκουριά την οποία ωστόσο χαρακτηρίζει επιφανειακή. Το πόσο επιφανειακή είναι η σκουριά δεν είναι σε θέση να γνωρίζει η προσφεύγουσα καθώς το δείγμα βρίσκεται στις εγκαταστάσεις της ... . Η Επιτροπή διαπίστωσε ότι υπάρχει εκτεταμένη σκουριά (επισυναπτόμενη φωτογραφία) και θεωρεί ότι τα εν λόγω καλύμματα είναι εκτός προδιαγραφών. Από τη διεθνή βιβλιογραφία είναι κοινώς αποδεκτό ότι η σκουριά είναι διάβρωση και αποτελεί το πρώτο βήμα για την επερχόμενη εκτεταμένη διάβρωση που μπορεί αρχικά να είναι αποφλοίωση και εν τέλει να καταλήξει σε πλήρη διαρροή και αποσύνθεση του προϊόντος. Επιπλέον, υπάρχει πάντα η απαίτηση οιοδήποτε καινούργιου προϊόντος άρα και του δείγματος να είναι χωρίς σκουριά-διάβρωση. Τέλος, σε ότι αφορά τη προσκομισθείσα τεχνική έκθεση του εργαστηρίου ..., η Επιτροπή δεν συμφωνεί με τις αναφερόμενες κρίσεις, ερμηνείες και εκτιμήσεις του, για τους λόγους που αναλυτικά εξέθεσε ανωτέρω και επιπροσθέτως διότι ουδέποτε ελέγχθηκε το δείγμα από το αναφερόμενο εργαστήριο. Οι έλεγχοι διενεργήθηκαν από την αρμόδια επιτροπή της ... και ως προς τα μετρολογικά του χαρακτηρίστηκα, από το εργαστήριο της εταιρείας ..., σύμφωνα πάντα με τα αναφερόμενα στη διακήρυξη και στο πρότυπο ΕΛΟΤ/EN 124-1 & ΕΛΟΤ/EN124-2. Επιπρόσθετα, λαμβάνοντας υπόψη ότι ο εν λόγω διαγωνισμός αφορά μαζική προμήθεια 21.000 τεμαχίων καλυμμάτων φρεατίων υδροπαροχών, που στο σύνολό τους θα τοποθετηθούν στα πεζοδρόμια της πόλης, πέραν των προαναφερόμενων, αποτελεί κοινή πεποίθηση και άποψη της Επιτροπής, ότι δεν είναι δυνατόν να γίνουν αποδεκτά καλύμματα με σκουριά τα οποία ανεξαρτήτως των τεχνικών και λοιπών ιδιαιτεροτήτων, θα είναι σε προφανή δυσαρμονία με το σύνολο των ήδη τοποθετημένων καλυμμάτων και θα πλήξουν και αισθητικά την εικόνα της ...»

## Αριθμός απόφασης: 700/2019

15. Επειδή στο πρότυπο EN 124-2 παράγραφος 5.1 αναφέρεται ότι «All materials used shall be compatible, e.g. detrimental electro chemical or galvanic corrosion shall be avoided», το οποίο μεταφράζεται «όλα τα υλικά που θα χρησιμοποιηθούν θα είναι συμβατά και επιβλαβής ηλεκτροχημική ή γαλβανική διάβρωση θα πρέπει να αποφεύγεται». Επίσης στην παράγραφο 5.3.2.1 αναφέρεται ότι «Cast iron is a stable and durable material with a sufficient corrosion resistance with respect to their application within the scope of this standard» δηλαδή «ο χυτοσίδηρος είναι ένα σταθερό και ανθεκτικό υλικό με επαρκή αντίσταση στη διάβρωση στο πλαίσιο της εφαρμογής του εντός των ορίων αυτού του προτύπου». Σύμφωνα με το πρότυπο αυτό λοιπόν το δείγμα απαιτείται να μην έχει διάβρωση. Η αναθέτουσα αρχή εξετάζοντας το δείγμα της προσφεύγουσας διαπίστωσε οπτικά την ύπαρξη σκουριάς και προχώρησε στην απόρριψη του δείγματος με την αιτιολογία ότι έχει διαβρωθεί (εμφάνιση σκουριάς). Σύμφωνα με την τεχνική έκθεση του εργαστηρίου ..., την οποία προσκόμισε η προσφεύγουσα, υπάρχει σαφής αναφορά σε βιβλιογραφία που αναφέρει ότι η επιφανειακή σκουριά είναι χαρακτηριστική ιδιότητα του χυτοσίδηρου, εν προκειμένω το υλικό κατασκευής των καλυμμάτων. Για να αποφευχθεί η εν λόγω επιφανειακή σκουριά θα πρέπει να υπάρχει ειδική επικάλυψη, η οποία όμως δεν προβλεπόταν ρητά από την Διακήρυξη. Επομένως προκειμένου να ελεγχθεί αν στο προσκομισθέν δείγμα της προσφεύγουσας η εμφανιζόμενη σκουριά είναι επιφανειακή ή αν έχει προχωρήσει οδηγώντας σε διάβρωση αυτού έπρεπε να γίνει ειδική εξέταση του δείγματος και να συνταχθεί αναλυτική έκθεση αποτελεσμάτων. Η αναθέτουσα αρκέστηκε σε μία οπτική εξέταση του δείγματος και η αιτιολογία απόρριψης αυτού ότι έχει διαβρωθεί λόγω της σκουριάς παρουσιάζεται ελλιπής. Επομένως αφού η αναθέτουσα αρχή δεν προχώρησε σε εκτεταμένο εις βάθος έλεγχο του δείγματος, ως όφειλε, απέρριψε ως προς αυτό τον λόγο την προσφορά της προσφεύγουσας αναιτιολόγητα και γι' αυτό ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

16. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

17. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).



**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση ως προς τον δεύτερο λόγο απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας για έλλειψη νόμιμης αιτιολογίας κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Ιουνίου 2019 και εκδόθηκε στις 02 Ιουλίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρήστος Σώκος**

**Λαμπρινή Φώτη**